

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Оренбургский государственный университет»

А.А. ФЕОКТИСТОВА
Н.Г. ТОЛОЧКОВА

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО (ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ)

Рекомендовано Ученым советом государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Оренбургский государственный университет» в качестве учебно-методического пособия для студентов, обучающихся по программам высшего профессионального образования по специальности «Юриспруденция»

Оренбург 2004

ББК 67.404 я 73
Ф 42
УДК 347 (075)

Рецензент

кандидат юридических наук Н.М. Бородавкина

Ф 42 **Феоктистова А.А. , Толочкова Н.Г.**
Гражданское право (особенная часть): Учебно-методическое
пособие.-Оренбург: ГОУ ОГУ, 2004.-104с.

ISBN

Учебно-методическое пособие составлено с учетом практики преподавания в высших юридических учебных заведениях и базируется на требованиях государственного стандарта и типовой программы. Пособие призвано способствовать лучшей организации самостоятельной работы студентов. С этой целью в нем содержится перечень ключевых тем учебного курса и обширный список учебной и монографической литературы.

ББК 67.404 я 73

Ф 1203020400

ISBN

© Феоктистова А.А., 2004
© Толочкова Н.Г., 2004
© ГОУ ОГУ, 2004

Введение

Данное учебно-методическое пособие кратко раскрывает вопросы плана семинарских занятий по особенной части гражданского права (3 часть) согласно рабочей программе.

Пособие призвано оказать помощь студентам в их самостоятельной подготовке по дисциплине «Гражданское право (особенная часть)». С этой целью в пособии излагается программа курса, планы семинарских занятий и методические рекомендации к ним, объемный список нормативно-правовых источников и дополнительно рекомендуемой литературы (учебники, пособия, монографии, материалы периодической печати) по каждой теме.

По окончании курса предусмотрено выполнение студентами курсовой работы. Для оказания им в этом помощи пособие содержит примерную тематику курсовых работ и методические рекомендации по их выполнению.

Дисциплина «Гражданское право (особенная часть)» входит в число общепрофессиональных дисциплин.

Ядро курса составляет изучение внедоговорных отношений, отношений в сфере интеллектуальной собственности, а также наследственных отношений.

Основная цель курса для студентов: достижение всестороннего и полного восприятия правовой природы некоторых институтов и подотраслей гражданского права, приобретение профессиональных знаний и способности применения их в практической сфере.

Специалист должен быть способным самостоятельно продолжить изучение гражданско-правовой нормативной базы и юриспруденции в целом, уметь на практике самостоятельно разрешать конкретные жизненные ситуации в сфере гражданского права через применение соответствующих нормативно-правовых актов, а также иметь все необходимые знания и навыки для дальнейшей научно-практической и исследовательской работы в сфере права.

Изложение материала в настоящем учебном пособии построено в соответствии с программой курса гражданского права, в которой не копируется систематика Гражданского кодекса, а преследуется цель наиболее оптимального изложения необходимого учебного материала.

При написании учебно-методического пособия делались отсылки к основной теоретической литературе по соответствующим темам курса, имея в виду, что ознакомление с ней будет способствовать углублению знаний студентов.

1 Программа курса

Тема1 Правовая природа внедоговорных охранительных обязательств

Общая характеристика внедоговорных охранительных обязательств. История эволюции охранительных обязательств и их отличие от договорных отношений.

Тема 2 Обязательства вследствие причинения вреда

Понятие, общая характеристика обязательств вследствие причинения вреда. Субъекты и содержание обязательств вследствие причинения вреда. Общие основания ответственности за причинение вреда. Виды обязательств вследствие причинения вреда.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными гражданами. Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами. Ответственность работодателя за вред, причиненный его работниками. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности. Ответственность за вред, причиненный здоровью; ответственность за вред по потере кормилица. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

Учет вины потерпевшего и имущественного положения лица, причинившего вред.

Особенности возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ и услуг. Институт компенсации морального вреда.

Тема 3 Обязательства вследствие неосновательного обогащения

Правовая природа отношений, возникающих вследствие неосновательного обогащения . Соотношение обязательств из неосновательного обогащения с другими правоотношениями.

Содержание требований о возврате имущества, являющегося неосновательным обогащением: порядок возврата неосновательного обогащения, способы возмещения. Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по возвращению неосновательного обогащения. Имущество, не подлежащее возврату в качестве неосновательного обогащения.

Тема 4 Интеллектуальная собственность

Понятие интеллектуальной собственности. Международно-правовая природа интеллектуальной собственности. Система российского законодательства об охране интеллектуальной собственности.

Тема 5 Авторское право

Авторское право в объективном и субъективном смысле. Источники правового регулирования. Гражданско-правовая характеристика института авторского права. Принципы. Характеристика произведения как объекта авторского права. Субъекты: первоначальные и производные. Авторские права и их содержание. Сроки в авторском праве. Авторский договор.

Смежные права. Субъекты и объекты смежных прав. Права исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания. Срок правовой охраны смежных прав. Коллективное управление имущественными правами. Защита авторских и смежных прав: формы, способы правовой защиты.

Тема 6 Патентное право

Понятие патентного права в объективном и субъективном смысле. Источники правового регулирования патентных отношений. Объекты промышленной собственности. Признаки патентоспособности. Оформление патентных прав. Порядок проведения экспертиз (формальной и по существу).

Субъекты патентного права: авторы разработок, патентообладатели, Патентное ведомство РФ, Федеральный фонд изобретений России, патентные поверенные.

Личные неимущественные и имущественные права автора разработок. Имущественные права патентообладателей, их наследников и других правопреемников. Лицензионный договор о передаче прав на использование изобретения, промышленного образца, полезной модели. Ответственность за нарушение патентных прав. Основные способы защиты промышленной собственности. Сроки в патентном праве.

Тема 7 Законодательство о средствах индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции, работ или услуг

Характеристика права на фирменное наименование. Субъекты прав на фирменное наименование. Сроки правообладания. Товарный знак и знак обслуживания как средства индивидуализации товаров, работ и услуг. Требования и порядок оформления средств индивидуализации. Сроки правовой охраны. Оформление прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара. Использование и передача прав на

товарный знак и знак обслуживания. Способы защиты объектов интеллектуальной собственности.

Тема 8 Законодательство о нетрадиционных объектах интеллектуальной собственности

Право на охрану служебной и коммерческой тайны. Право на открытие. Право на топологию интегральной микросхемы. Право на селекционное достижение. Право на рационализаторское предложение.

Тема 9 Правовая природа наследственных правоотношений

Правовая природа наследственных правоотношений. Понятие наследственного права в объективном и субъективном смысле. Время и место открытия наследства. Порядок принятия наследства. Характеристика наследственной массы. Субъекты наследственных правоотношений. Правовое положение наследодателя и наследников. Граждане, не имеющие права наследовать.

Основание права наследовать. Наследование по закону. Круг наследников по закону. Порядок призвания очередей к наследованию по закону. Обязательная доля. Наследование по праву представления. Наследование предметов домашней обстановки и обихода. Наследование по завещанию. Понятие и форма завещания. Характеристика правового положения завещателя и наследников. Содержание завещания. Завещательный отказ. Возложение на наследников по завещанию исполнения каких-либо действий, направленных на осуществление какой-либо общепольной цели. Исполнение завещания. Основания признания завещания недействительным.

Принятие наследства. Сроки оформления наследственных прав. Ответственность наследника по долгам наследодателя. Раздел наследственного имущества. Выморочное имущество.

2 Планы семинарских занятий и методические указания к ним

При изучении Особенной части гражданского права, студент должен обратить особое внимание на источники правового регулирования. Без самостоятельной работы с законодательными актами, как бы ни был содержателен и полон соответствующий раздел учебника, студент не сможет в должном объеме уяснить предмет изучения.

Рекомендуем следующий порядок подготовки студента к семинарам:

1) изучение соответствующих разделов учебной литературы: учебников, учебных пособий;

2) изучение монографической литературы. Отечественная и иностранная цивилистика сформировала огромную теоретико-правовую базу гражданской

отрасли, без знания которой невозможно использование ни учебных пособий, ни нормативных актов.

Особое место при знакомстве с правовой природой изучаемых институтов гражданского права следует уделить специальной терминологии, используемой в юридической науке. При необходимости желательно составление краткого конспекта, содержащего не только анализ изучаемого материала, но и собственные выводы студента, выявление общих тенденций формирования институтов гражданского права.

3) использование записей прослушанных лекций;

4) изучение источников правового регулирования.

При подготовке ко всем семинарским занятиям необходимо использовать:

- Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

- Гражданский кодекс РФ (часть 2) от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1996.-№ 5.- Ст. 410.

- Гражданский кодекс РФ (часть 3) от 26.11.2001 г. № 146-ФЗ. // Российская газета. – 2001.- 28 ноября.

- Гражданское право: Учебник: В 2 т. - Том 1. / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. – М.: Издательство БЕК, 1998.- 816 с.

- Гражданское право: Учебник. - Том 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000.- 624 с.

- Гув А.Н. Постатейный комментарий к части 2 ГК РФ. – М.: «Инфра-М», 1999.- 832 с.

- Комментарий к части 2 ГК РФ (постатейный). / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: «Контракт», «Инфра-М», 1999.- 800 с.

Тема 1 Правовая природа внедоговорных охранительных обязательств

Основные вопросы:

1) общее понятие обязательства в гражданском праве. Система обязательственного права;

2) понятие внедоговорных охранительных обязательств;

3) источники правового регулирования внедоговорных обязательств;

4) условие возникновения внедоговорных охранительных обязательств;

5) место внедоговорных охранительных обязательств в системе обязательственного права.

Методические рекомендации

1 вопрос. При подготовке к первому вопросу семинарского занятия студенту необходимо знать как законодательное, так и доктринальное понятие гражданско-правового обязательства.

Обязательство – это относительное правоотношение, опосредующее товарное перемещение материальных благ, в котором одно лицо (должник) по требованию другого лица (кредитора) обязано совершить действия по предоставлению ему определенных материальных благ (доктринальное определение обязательства).¹

Обязательство – это правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (законодательное определение обязательства - п.1 ст.307 ГК РФ).

Студенту необходимо знать, что обязательственное право имеет свою систему, т.е. внутренне согласованное расположение норм. При этом нужно учитывать, что само обязательственное право является подотраслью гражданского права.

Систему обязательств целесообразно строить на основе последовательно осуществляемой многоступенчатой классификации. При этом на каждой отдельно взятой ступени классификации необходимо использовать единый классификационный критерий, который позволяет выявить наиболее существенные различия в обязательственных правоотношениях.

В соответствии с изложенным все обязательства в зависимости от основания их возникновения делятся на два типа – договорные и внедоговорные. Договорные обязательства возникают на основе заключенного договора, а внедоговорные обязательства возникают на основе других юридических фактов.

Внутри каждого типа выделяют отдельные группы обязательств. Так, в рамках договорных обязательств в зависимости от характера опосредуемого ими перемещения материальных благ выделяются следующие группы: обязательства по реализации имущества, обязательства по предоставлению имущества в пользование, обязательства по выполнению работ, обязательства по перевозкам, обязательства по оказанию услуг, обязательства по расчетам и кредитованию, обязательства по страхованию, обязательства по совместной деятельности, смешанные обязательства. Внутри внедоговорных обязательств можно выделить две группы: обязательства из односторонних действий и охранительные обязательства.

Каждая группа обязательств состоит из различных видов обязательств. Так, например, в группу обязательств по выполнению работ входят обязательства подряда, бытового подряда, строительного подряда, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и т.д.

Наконец, конкретные виды обязательств делятся на подвиды и формы обязательств. Так, внутри одного и того же вида обязательства – обязательства аренды транспортных средств – различают два ее подвида: аренду транспортного средства с экипажем и аренду транспортного средства без

¹ Гражданское право: Учебник. - Том 1. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000. - С. 473.

экипажа. Классификация обязательств по отдельным формам имеет место тогда, когда в рамках одного и того же вида обязательственных правоотношений, форма их выражения приобретает специфические особенности. Например, розничная купля-продажа может выступать в форме купли-продажи в кредит, по образцам, в порядке самообслуживания и т.д.

2 вопрос. Внедоговорные обязательства – это тип обязательств, которые возникают не на основе заключенного между сторонами данных обязательств договора, а на основе других юридических фактов.

Данные обязательства делятся на две группы: обязательства из односторонних действий и охранительные обязательства.

Особенность односторонних действий состоит в том, что при их совершении одним лицом, права и обязанности возникают у другого лица, в результате чего и формируется обязательственное правоотношение. Но они порождают правовые последствия не сами по себе, а при условии присоединения к ним других предусмотренных законом фактов. Так, завещание порождает наследственное правоотношение при условии смерти наследодателя; действия в чужом интересе без поручения влекут обязанность заинтересованного лица возместить убытки, а иногда и выплатить вознаграждение лицу, действовавшему в чужом интересе, и т.д.

Согласно ГК РФ обязательства из односторонних действий порождают действия в чужом интересе без поручения; публичное обещание награды; публичный конкурс; проведение игр и пари.

Охранительные обязательства возникают из нарушенных гражданско-правовых отношений. К таким обязательствам относятся обязательства вследствие причинения вреда и обязательства вследствие неосновательного обогащения.

3 вопрос. При подготовке к данному вопросу студенты должны основное внимание уделить источникам правового регулирования деликтных обязательств. К ним относятся:

1) Конституция РФ (ст.20 устанавливает право на жизнь; ст.21 гласит, что достоинство личности охраняется государством; ст.22 устанавливает право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, а также на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений и т.д.);

2) Гражданский кодекс РФ ;

3) Федеральный Закон РФ от 24.07.1998 г. «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний». Он вступает в силу одновременно с вступлением в силу положений Федерального Закона, устанавливающих страховые тарифы, необходимых для формирования средств на осуществление обязательного социального страхования от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний. Со дня вступления его в силу утрачивает силу постановление Верховного Совета РФ от 24.12.1992 г. об утверждении

Правил возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением ими трудовых обязанностей (кроме абзацев 1 и 2 пункта 2 данного постановления, которые устанавливают коэффициенты выплаты в связи с инфляцией);

4) Федеральный Закон РФ от 16.07.1999 г. «Об основах обязательного социального страхования», который выполняет роль базового;

5) Закон РСФСР «Об охране окружающей природной среды» от 19.12.1991 г. (раздел 14 – «Возмещение вреда, причиненного экологическим правонарушением»);

6) Указ президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 г. «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных органов и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей». Им утверждено Положение о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда». Также Министерством юстиции СССР, Прокуратурой СССР и Министерством финансов СССР по согласованию с Верховным Судом СССР, МВД СССР и КГБ СССР была утверждена Инструкция по применению Положения о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда»;

7) специализированные кодексы и законы (Кодекс торгового мореплавания; Воздушный кодекс; Устав железных дорог; Закон «О защите прав потребителей»; Закон «О средствах массовой информации» и т.д.);

8) судебная практика – постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.04.1994 г. «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» и от 20.12.1994 г. «О некоторых вопросах применения законодательства о компенсации морального вреда».

4 вопрос. В данном вопросе нужно рассмотреть условие возникновения обязательств вследствие причинения вреда.

Необходимым условием возникновения данного обязательства является *наличие самого вреда*. Если нет вреда, то нельзя говорить и о возникновении обязательства вследствие причинения вреда, т.к. если вред не причинен, то и возмещать нечего.

Вред – это нарушение или умаление какого-либо имущественного права или нематериального блага.

Часто вред выражается в форме убытков.

Убытки – это денежная оценка имущественных потерь. Убытки в соответствии со ст.15 ГК РФ включают в себя реальный ущерб и упущенную выгоду.

Реальный ущерб – это расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества.

Упущенная выгода – это неполученные доходы, которые лицо, чье право нарушено, получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Лицо, причинившее имущественный вред, должно возместить его в полной мере. Оно должно возместить его в натуре, либо возместить причиненные убытки в денежной форме. В этом случае возмещается как реальный ущерб, так и упущенная выгода.

Вред может быть как имущественным (уменьшение имущества, расходы на лечение, протезирование и т.п.), так и неимущественным (моральным), выражающимся в нравственных или физических страданиях потерпевшего.

Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина (п.2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.1994 г. «О некоторых вопросах применения законодательства о компенсации морального вреда»).

В соответствии же со ст. 151 ГК РФ под моральным вредом понимаются физические и нравственные страдания, причиненные действиями, нарушающими личные неимущественные права гражданина либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага.

Основное отличие между этими двумя определениями заключается в том, что в соответствии с ГК РФ моральный вред может быть причинен только личным неимущественным правам гражданина и другим нематериальным благам, в Постановлении же Пленума допускается причинение морального вреда и имущественным правам гражданина. В связи с этим, моральный вред, возникший вследствие нарушения имущественных прав граждан, возмещается только в случаях, прямо предусмотренных законом (например, ст.15 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

Моральный вред оценивается судом и подлежит компенсации в полной мере. Он компенсируется только в денежной форме.

Наличие вреда является единственным условием возникновения обязательства вследствие причинения вреда. Что же касается остальных условий, образующих состав гражданского правонарушения, то они являются условиями возникновения ответственности по обязательству вследствие причинения вреда.

5 вопрос. Данные обязательства занимают тип внедоговорных обязательств.

Внутри данного типа выделяются группы: Обязательства из односторонних сделок и охранительные обязательства.

Каждая группа обязательств состоит из различных видов обязательств.

Так, в группу охранительных обязательств входят такие виды обязательств, как обязательства вследствие причинения вреда и обязательства вследствие неосновательного обогащения.

Наконец, конкретные виды обязательств делятся на подвиды и формы обязательств.

Так, вид обязательств вследствие причинения вреда делится на следующие подвиды: обязательства вследствие причинения вреда актами власти; обязательства вследствие причинения вреда несовершеннолетними, недееспособными, ограниченно дееспособными, а также невменяемыми лицами; обязательства вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина; обязательства вследствие причинения вреда недостатками товаров, работ или услуг.

Вид обязательств вследствие неосновательного обогащения делится на такие подвиды: собственно обязательства из неосновательного обогащения и обязательства из неосновательного сбережения имущества.

Литература и источники

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

Гражданский кодекс РФ (часть 2) от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1996.-№ 5.- Ст. 410.

Актуальные проблемы гражданского права. / Под. ред. М.И. Брагинского. – М.: «Статут», 1999.- 464 с.

Брагинский М.И. Договорное право: В двух книгах. - Книга 1. – М.: «Статут», 2000.- 800 с.

Гражданское право: Учебник. - Том.1 / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000. – 624 с.

Иоффе О.С. Обязательственное право. – М., 1975. – 473 с.

Комментарий к части 2 ГК РФ (постатейный). / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: «Контракт», «Инфра-М», 1999.- 800 с.

Мейер Д.И. Русское гражданское право. Часть 1. – М.: «Статут», 1997.- 290 с.

Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. – М.: «Статут», 1998.- 353 с.

Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. – Тула: «Автограф», 2001.- 720 с.

Тема 2 Обязательства вследствие причинения вреда

Основные вопросы:

1) понятие обязательств вследствие причинения вреда, их классификация;

2) общие условия возникновения ответственности за причинение вреда;

3) ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными лицами:

а) несовершеннолетние лица как субъекты права. Их правосубъектность;

б) ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет;

в) ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет;

г) недееспособные и ограничено дееспособные лица как субъекты права. Их правосубъектность;

д) ответственность за вред, причиненный недееспособными лицами;

е) ответственность за вред, причиненный ограниченно дееспособными лицами;

ж) ответственность за вред, причиненный лицами, не способными понимать значение своих действий;

4) ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами (ответственность за вред, причиненный актами власти):

а) понятие актов власти;

б) условия возникновения ответственности за вред, причиненный актами власти;

в) ответственность при полном составе правонарушения (ст.1069 и п.2 ст.1070 ГК РФ);

г) ответственность при усеченном составе правонарушения (п.1 ст.1070 ГК РФ);

д) порядок возмещения вреда, причиненного актами власти;

5) ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина:

а) условия возникновения ответственности за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина;

б) виды ущерба, подлежащие возмещению в результате причинения вреда здоровью;

в) порядок возмещения вреда, причиненного здоровью;

г) субъекты правоотношения по возмещению вреда, причиненного смертью кормильца;

д) определение размера возмещения вреда, причиненного смертью кормильца и порядок его возмещения;

б) ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности:

а) понятие источника повышенной опасности. Классификация источников повышенной опасности;

б) условия возникновения ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности;

в) субъекты ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности;

г) основания освобождения от ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности;

7) ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ или услуг.

Методические рекомендации

1 вопрос. Обязательство вследствие причинения вреда – это внедоговорное обязательство, возникающее вследствие нарушения имущественных и личных неимущественных прав потерпевшего, носящих абсолютный характер, призванное обеспечить наиболее полное восстановление этих прав за счет причинителя вреда либо за счет иных лиц, на которых законом возложена обязанность возмещения вреда.²

Рассмотрим элементы обязательства вследствие причинения вреда:

а) предметом данного обязательства являются действия должника, которые должны обеспечивать наиболее полное, насколько это возможно, восстановление имущественных и личных неимущественных благ кредитора, которым причинен вред;

б) субъектами данного обязательства (сторонами) являются должник и кредитор. Должником здесь является лицо, которое причинило вред (причинитель вреда). Кредитором является лицо, правам которого был причинен вред (потерпевший). Но нужно иметь в виду, что субъектный состав обязательств вследствие причинения вреда может и претерпеть изменения. В нем может произойти замена как должника, так и кредитора. Например, такая замена возможна при суброгации и регрессе. Также замена кредитора и должника в обязательствах по возмещению вреда может иметь место в случаях наследственного правопреемства; когда суд принимает решение о возмещении вреда за счет самого причинителя вреда, а не его законных представителей (абз.2 п.4 ст.1073, п.3 ст.1074 и п.3 ст.1076 ГК РФ); в случае принятия решения судом о возложении обязанности возместить вред на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред (ст.1067 ГК РФ);

в) содержание обязательства вследствие причинения вреда составляет обязанность должника возместить вред в полном объеме. Условия и размер ответственности за причинение вреда определяются только законом и не могут быть изменены соглашением сторон. Таким соглашением допускается лишь установление обязанности причинителя вреда выплатить потерпевшему дополнительную компенсацию сверх возмещения вреда (п.3 ст.1085, п.3 ст.1089 ГК РФ).

В обязательствах вследствие причинения вреда выделяют обязательства из причинения вреда и обязательства по возмещению вреда. Термин «обязательства по возмещению вреда» используется, когда обязанность

² Гражданское право: Учебник. - Том 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В.Рожников», 2000. - С. 7.

возмещения возлагается не непосредственно на причинителя, а на другое лицо. Например, работодатель в ряде случаев отвечает за вред, причиненный его работниками.

2 вопрос. Основанием ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда является правонарушение.

Правонарушением является противоправное, виновное поведение лица, приведшее к причинению какого-либо имущественного или неимущественного вреда.

Но для наступления гражданско-правовой ответственности требуется, кроме самого факта совершения правонарушения, еще и наличие всех условий наступления ответственности. Таких условий четыре, и в совокупности они образуют состав правонарушения (другими словами, если нет состава правонарушения, то не может быть и ответственности за него). Итак, к этим условиям относятся:

- 1) противоправность;
- 2) наличие вреда;
- 3) причинная связь между противоправным поведением причинителя вреда и наступившим вредом;
- 4) вина причинителя вреда.

Также существуют случаи возмещения морального вреда независимо от вины причинителя. Они перечислены в ст.1100 ГК РФ.

В обязательствах вследствие причинения вреда учитывается не только вина причинителя вреда, но и вина потерпевшего. С учетом вины потерпевшего, суд может снизить размер ответственности причинителя вреда, и иногда и вовсе освободить причинителя вреда от ответственности.

Разберем *случаи освобождения причинителя вреда от ответственности*. Такие случаи можно разделить на две группы. К первой группе относятся случаи, когда суд обязан освободить причинителя вреда от ответственности. Ко второй группе относятся случаи, когда суд вправе (но не обязан) с учетом обстоятельств дела освободить причинителя вреда от ответственности.

Суд обязан освободить причинителя вреда от ответственности в случаях:

а) когда вред был причинен в результате умысла потерпевшего (п.1 ст.1083 ГК РФ). При этом считается, что потерпевший действовал с умыслом, если он предвидел возможность наступления вредных для него последствий в результате своих действий и желал наступления таких последствий, либо не желал, но сознательно допускал или относился к ним безразлично;

б) когда вред был причинен в результате непреодолимой силы (п.3 ст.401 ГК РФ), т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств;

в) если вред был причинен в условиях необходимой обороны.

Суд может, но не обязан освободить причинителя вреда от ответственности в случаях:

а) если вред был причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества (п.3 ст.1064 ГК РФ);

б) если вред был причинен в условиях крайней необходимости (ст.1067 ГК РФ);

в) если вред был причинен из-за грубой неосторожности потерпевшего (абз.2 п.2 ст.1083 ГК РФ), кроме случаев причинения вреда жизни или здоровью.

Также суд может уменьшить размер ответственности причинителя вреда в случаях:

а) если вред был причинен из-за грубой неосторожности потерпевшего;

б) учитывая имущественное положение причинителя вреда, за исключением случаев, когда вред причинен умышленно (п.3 ст. 1083 ГК РФ).

3 вопрос. Перед тем, как рассматривать особенности ответственности за вред, причиненный несовершеннолетними лицами, студенты должны определить правовое положение несовершеннолетних лиц в гражданском праве:

а) несовершеннолетние лица как субъекты права. Их правосубъектность:

несовершеннолетние лица – это лица, не достигшие 18 лет.

Для того, чтобы быть субъектом права, лицо должно обладать правосубъектностью, которую составляют в совокупности правоспособность и дееспособность.

Дееспособность распадается на две составляющие – сделкоспособность (способность быть стороной в сделках) и деликтоспособность (способность отвечать по обязательствам вследствие причинения вреда).

Частичной деликтоспособности для несовершеннолетних не предусмотрено, а полная деликтоспособность наступает с 14 лет (п.3 ст.26 ГК РФ);

б) ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет:

по общему правилу, за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет, отвечают их родители, усыновители или опекуны (п.1 ст.1073 ГК РФ).

Но родители, усыновители или опекуны несут ответственность за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми только в том случае, если не докажут, что вред был причинен не по их вине. Т.е. их вина презюмируется.

Причем, нужно иметь в виду, что отвечают они за собственное виновное поведение. В соответствии с п.15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» от 28.04.1994 г. под виной родителей или опекунов и попечителей следует понимать:

- 1) неосуществление должного надзора за несовершеннолетними;
- 2) безответственное отношение к их воспитанию;

3) неправомерное использование своих прав по отношению к детям, результатом которого явилось неправильное поведение детей, повлекшее вред (попустительство или поощрение озорства, хулиганских действий, безнадзорность детей, отсутствие к ним внимания и т.п.).

Ответственность родителей, лишенных родительских прав имеет особенность – они отвечают за вред, причиненный их детьми только в течение трех лет после лишения их родительских прав и только в том случае, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей (ст. 1075 ГК РФ).

По общему правилу, обязанность родителей, усыновителей и опекунов по возмещению вреда не прекращается по достижению малолетним совершеннолетия или получению им имущества. Но из этого правила есть исключение, установленное п.4 ст.1073 ГК РФ;

в) ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет:

по общему правилу за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, отвечают они сами, т.к. являются полностью деликтоспособными (п.1 ст.1074 ГК РФ).

Но если у несовершеннолетних нет доходов или иного имущества, достаточного для возмещения вреда, то в этом случае субсидиарная ответственность возлагается на родителей, усыновителей или попечителей.

Но субсидиарная ответственность может быть наложена на родителей, усыновителей или попечителей только в том случае, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Т.е. их вина презюмируется. В чем конкретно выражается их вина было сказано в п. «б» данного вопроса.

Организации, не являющиеся попечителями (школы, лагеря и т.д.), а также няни, репетиторы и другие лица, осуществляющие надзор на основании договора, субсидиарную ответственность не несут.

Субсидиарная ответственность родителей, усыновителей и попечителей прекращается с момента достижения причинителем вреда совершеннолетия или с момента, когда у причинителя вреда до достижения им совершеннолетия появляются доходы или иное имущество, достаточное для возмещения вреда, либо когда он приобретает дееспособность до достижения совершеннолетия (п.3 ст.1074 ГК РФ).

Теперь определим правовое положение недееспособных и ограниченно дееспособных лиц и рассмотрим особенности их ответственности за причиненный вред;

г) недееспособные и ограниченно дееспособные лица как субъекты права. Их правосубъектность:

в соответствии с п.1 ст.29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Над ним устанавливается опека.

У недееспособных лиц полностью отсутствуют как сделкоспособность, так и деликтоспособность.

Также суд может ограничить гражданина в дееспособности. Это происходит в случае, если данный гражданин ставит свою семью в тяжелое материальное положение вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами (п.1 ст.30 ГК РФ). Над такими лицами устанавливается попечительство.

Сделкоспособность у данных лиц ограниченная. Самостоятельно они могут совершать лишь мелкие бытовые сделки (п.1 ст.30 ГК РФ). Остальные сделки они могут совершать только с согласия попечителя.

Но деликтоспособность у данных лиц полная. Они сами отвечают по обязательствам вследствие причинения вреда и по совершенным им сделкам (ст.1077 ГК РФ);

д) ответственность за вред, причиненный недееспособными лицами:

по общему правилу по обязательствам вследствие причинения вреда, совершенным недееспособными лицами, ответственность несут их опекуны или организации, обязанные осуществлять за ними надзор, если не докажут, что вред причинен не по их вине (п.1 ст.1076 ГК РФ). Т.е. их вина презюмируется. Заключается она в неосуществлении или ненадлежащем осуществлении надзора за недееспособным в момент причинения им вреда.

Даже если в момент причинения вреда был недееспособным, а впоследствии был признан дееспособным, обязанность по возмещению вреда все равно будет лежать на его опекуне или на организации, обязанной осуществлять за ним надзор (на основании п.2 ст.1076 ГК РФ).

Но суд может переложить обязанность по возмещению вреда на самого недееспособного при одновременном наличии условий, перечисленных в п. 3 ст. 1076 ГК РФ;

е) Ответственность за вред, причиненный ограниченно дееспособными лицами:

вред, причиненный гражданами, ограниченными в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, возмещается самим причинителем вреда (ст.1077 ГК РФ).

Т.е. ограниченные в дееспособности лица самостоятельно несут ответственность по обязательствам вследствие причинения вреда. Попечители таких лиц субсидиарной –ответственности за них не несут;

ж) ответственность за вред, причиненный лицами, не способными понимать значение своих действий:

по общему правилу не отвечают за причиненный ими вред дееспособные граждане или несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, причинившие вред в таком состоянии, когда они не могли понимать значения своих действий или руководить ими (п.1 ст.1078 ГК РФ). Речь идет о состояниях невменяемости и, в частности, о состоянии аффекта.

Они освобождаются от ответственности по причине отсутствия их вины в причинении вреда (ведь они не могли осознавать значения своих действий или руководить ими).

Но в случае, если вред был причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд может с учетом имущественного положения потерпевшего и

причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить обязанность по возмещению вреда полностью или частично на причинителя вреда.

Если причинитель вреда сам привел себя в состояние невменяемости употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом, то он не освобождается от ответственности за причинение вреда (речь идет о «предшествовавшей вине» причинителя вреда).

Суд может переложить обязанность по возмещению вреда в случаях, предусмотренных в п. 3 ст. 1078 ГК РФ.

4 вопрос. Перед тем, как рассматривать особенности ответственности за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами (вред, причиненный актами власти), студенты должны определить, что такое акт власти:

а) понятие актов власти:

акты власти характеризуются тем, что они выражают властные предписания, и все лица, которым они адресованы, обязаны им подчиняться. Они носят подзаконный характер и направлены на установление, изменение или прекращение конкретных правоотношений.

Акт власти может быть совершен не любым работником государственного органа или органа местного самоуправления, а только тем, кто является должностным лицом. Понятие должностного лица дается в примечании к ст.285 УК РФ: под должностными лицами понимаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ.

Но применительно к данному деликту под должностными лицами правильнее понимать только тех государственных и муниципальных служащих, которые наделены полномочиями распорядительного характера по отношению к лицам, по службе им не подчиненным.

Должностное лицо является таковым только при исполнении своих служебных обязанностей.

Акты власти подразделяются на две группы:

1) акты управления (принимаются в сфере административного управления). К ним относятся приказы, распоряжения, указания и любые другие предписания, подлежащие обязательному исполнению теми лицами, которым они адресованы (ст.1069 ГК РФ);

2) акты правоохранительных органов и суда;

б) условия возникновения ответственности за вред, причиненный актами власти:

мы знаем, что условиями возникновения ответственности в обязательствах вследствие причинения вреда являются:

а) противоправность поведения причинителя вреда;

- б) наличие самого вреда;
- в) причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом;
- г) вина причинителя вреда.

Но в данном обязательстве эти признаки характеризуются спецификой. В чем она проявляется?

Специфика противоправности проявляется в том, что она противоположна принципу генерального деликта. Всякий акт власти предполагается законным, в том числе и тот, которым причинен вред. Условием возмещения вреда здесь является обязательная предварительная отмена акта власти или признание его недействительным.

К тому же, специфика противоправности состоит и в том, что действия соответствующего органа на момент их совершения могут формально отвечать требованиям закона, но в конечном счете оказаться незаконными. Например, следователь, расследующий уголовное дело, может иметь все основания для вынесения обвинительного заключения. Но в последующем, если суд признает обвиняемого невиновным, действия следователя должны быть признаны незаконными.

Специфика причинной связи в данном обязательстве состоит в том, что здесь образуется целая цепочка причинных связей, т.к. вред часто является следствием действий нескольких органов и должностных лиц. Поэтому очень трудно установить, чье же конкретно поведение привело к причинению вреда.

По общему правилу ответственность по обязательствам вследствие причинения вреда наступает при наличии вины причинителя вреда. Но в данном обязательстве из этого правила есть исключение: если вред причинен гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, то он будет возмещаться независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (п.1 ст.1100 ГК РФ). Т.е. ответственность здесь наступает при усеченном составе правонарушения;

в) ответственность при полном составе правонарушения (ст.1069 и п.2 ст.1070 ГК РФ):

речь идет о случаях, когда ответственность за вред, причиненный актами власти наступает при наличии всех условий ответственности (противоправность, вред, причинная связь, вина), т.е. при полном составе правонарушения.

Вред в данном случае может быть причинен как действиями, так и бездействием.

Обязательным условием возмещения вреда в данном обязательстве является наличие вины причинителя вреда.

Вред возмещается за счет казны РФ, субъекта РФ или муниципального образования (ст.1069 ГК РФ). От имени казны выступают финансовые органы

или в соответствии с п.3 ст.125 ГК РФ государственные органы, органы местного самоуправления, юридические лица и граждане.

После того, как данные органы возместят вред гражданину или юридическому лицу, они имеют право регресса к должностному лицу, которым непосредственно принят незаконный акт управления (в соответствии со ст.1081 ГК РФ);

2) ответственность при усеченном составе правонарушения (п.1 ст.1070 ГК РФ):

речь идет о случаях, когда ответственность за вред, причиненный актами власти наступает независимо от вины причинителя вреда (при усеченном составе правонарушения). Т.е. обязательными условиями наступления ответственности здесь являются только противоправность, вред и причинная связь.

Исчерпывающий перечень таких случаев установлен п.1 ст.1070 ГК РФ, а также п.2 Указа президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 г. «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей». К ним относятся:

- 1) незаконное осуждение;
- 2) незаконное привлечение к уголовной ответственности;
- 3) незаконное применение в качестве меры пресечения заключения по стражу;
- 4) незаконное применение в качестве меры пресечения подписки о невыезде;
- 5) незаконное наложение административного взыскания в виде ареста;
- 6) незаконное наложение административного взыскания в виде исправительных работ.

Право на возмещение ущерба возникает только при наличии одного из следующих условий:

- а) постановление оправдательного приговора;
- б) прекращение уголовного дела за отсутствием события преступления, за отсутствием в деянии состава преступления или за недоказанностью участия гражданина в совершении преступления;
- в) прекращение дела об административном правонарушении.

В соответствии с п.2 Указа ущерб не подлежит возмещению, если гражданин в процессе дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства путем самооговора препятствовал установлению истины и тем самым способствовал наступлению ущерба для себя. Но в соответствии с п.3 Инструкции по применению Положения о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда от 2.03.1982 г., данное правило не распространяется на случаи, когда самооговор явился следствием применения к гражданину насилия, угроз и иных незаконных мер.

Право на возмещение ущерба принадлежит самому потерпевшему, а в случае его смерти – его наследникам и членам семьи;

д) порядок возмещения вреда, причиненного актами власти:

Порядок возмещения вреда, причиненного актами власти установлен Положением о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда от 18.05.1981 г. и Инструкцией по применению положения о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда от 2.03.1982 г.

В случае постановления оправдательного приговора, прекращения уголовного дела за отсутствием события преступления, за отсутствием в деянии состава преступления или за недоказанностью участия гражданина в совершении преступления, а также прекращения дела об административном правонарушении органы дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суд обязаны разъяснить этому гражданину порядок восстановления его нарушенных прав и возмещения –иного ущерба, а также по его просьбе в месячный срок письменно поставить в известность о своем решении трудовой коллектив или общественные организации по месту жительства.

Гражданину, а в случае его смерти – его наследникам и иждивенцам одновременно с уведомлением о прекращении уголовного дела в стадии дознания и предварительного следствия либо с копией вступившего в законную силу оправдательного приговора или постановления (определения) суда, направляется извещение, разъясняющее право и порядок возмещения ущерба.

Для определения имущественного ущерба, гражданин в течение шести месяцев после направления ему извещения может обратиться в компетентные органы.

В месячный срок со дня обращения гражданина, данные органы истребуют от государственных и общественных организаций все необходимые документы, имеющие значение для определения размера причиненного ущерба, и выносят постановление (определение), в котором приводится подробный расчет подлежащих выплате сумм и разъясняется порядок его обжалования и опротестования.

Не позднее трех суток после вынесения постановления (определения) о размере ущерба, заверенная гербовой печатью его копия направляется гражданину или его наследникам, которую они предъявляют в финансовый отдел исполнительных органов власти для получения чека. Чек выдается не позднее пяти дней со дня предъявления копии постановления (определения).

Выплата сумм ущерба осуществляется учреждениями Госбанка по чекам финансовых органов.

5 вопрос. При ответе на этот вопрос, сначала нужно определить условия, при которых наступает ответственность по данному обязательству:

а) условия возникновения ответственности за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина:

условия возникновения ответственности за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина следующие:

- 1) противоправность поведения причинителя вреда;
- 2) наличие самого вреда.

Причинение вреда здоровью гражданина может выражаться в увечье, профессиональном заболевании или ином повреждении здоровья;

3) причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом.

Специфика этого условия заключается в том, что в данном обязательстве нужно установить не одну, а две причинные связи. Во-первых, должна присутствовать причинная связь между действиями (бездействием) причинителя вреда и повреждением здоровья или смертью кормильца. Во-вторых, должна быть установлена причинная связь между повреждением здоровья или смертью потерпевшего и имущественными потерями, выразившимися в утрате заработка, дополнительных расходах и т.п.;

- 4) наличие вины причинителя вреда.

Исключением из принципа ответственности за вину являются случаи причинения вреда жизни или здоровью источником повышенной опасности (ст.1079 ГК РФ), а также незаконным актом правоохранительного органа или суда (п.1 ст.1070 ГК РФ). В этих случаях ответственность причинителя вреда наступает независимо от наличия его вины.

В силу ст. 1064 ГК РФ вина причинителя презюмируется, в силу чего именно он для освобождения от ответственности должен представить доказательства своей невиновности.

Регулируется данное деликтное обязательство Конституцией РФ, ГК РФ и Федеральным законом РФ от 24.07.1998 г. «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»)

б) виды ущерба, подлежащие возмещению в результате причинения вреда здоровью:

в соответствии с п.1 ст.1085 ГК РФ при причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит:

1) утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь;

2) дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение.

В соответствии же со ст.8 Закона РФ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» застрахованный имеет право на следующие виды обеспечения по страхованию:

- а) на пособие по временной нетрудоспособности;
- б) на единовременную и ежемесячные страховые выплаты;

в) на оплату дополнительных расходов, связанных с повреждением здоровья застрахованного, на его медицинскую, социальную и профессиональную реабилитацию;

в) порядок возмещения вреда, причиненного здоровью:

в соответствии с п.4 ст.15 Закона РФ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» от 24.07.1998 г. назначение обеспечения по страхованию осуществляется страховщиком (т.е. фондом социального страхования РФ) на основании заявления застрахованного или его доверенного лица на получение обеспечения по страхованию, и представляемых страхователем (т.е. работодателем) следующих документов их заверенных копий):

- 1) акта о несчастном случае на производстве или акта о профессиональном заболевании;
- 2) справки о среднем месячном заработке застрахованного;
- 3) заключения учреждения медико-социальной экспертизы о степени утраты профессиональной трудоспособности застрахованного;
- 4) заключения учреждения медико-социальной экспертизы о необходимых видах социальной, медицинской и профессиональной реабилитации застрахованного;
- 5) гражданско-правового договора, предусматривающего уплату страховых взносов в пользу застрахованного (если он работает не по трудовому, а по гражданскому договору);
- 6) документов, подтверждающих расходы на осуществление по заключению учреждения медико-социальной экспертизы социальной, медицинской и профессиональной реабилитации застрахованного (т.е. дополнительных расходов).

В соответствии с п.2 ст.15 Закона днем обращения за обеспечением по страхованию считается день подачи страховщику застрахованным или его доверенным лицом заявления на получение обеспечения по страхованию. При направлении указанного заявления по почте днем обращения за обеспечением по страхованию считается дата его отправления.

Срок давности на данные заявления не распространяется.

Но в соответствии с п.3 ст.15 Закона требования о назначении и выплате обеспечения по страхованию, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на получение этих выплат, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие обращению за обеспечением по страхованию.

Мы знаем, что при установлении ответственности учитывается вина не только причинителя вреда, но и потерпевшего.

Так, в соответствии со ст.14 Закона если при расследовании страхового случая комиссией по расследованию страхового случая установлено, что грубая неосторожность застрахованного содействовала возникновению или увеличению вреда, причиненного его здоровью, размер ежемесячных страховых выплат уменьшается соответственно степени вины застрахованного, но не более чем на 25 процентов.

Но размер ежемесячных страховых выплат, не может быть уменьшен в случае смерти застрахованного.

Вред, возникший вследствие умысла застрахованного, подтвержденного заключением правоохранительных органов, возмещению не подлежит (п.2 ст.14 Закона).

В соответствии с п.4 ст.15 Закона решение о назначении или об отказе в назначении страховых выплат принимается страховщиком не позднее 10 дней со дня поступления заявления на получение обеспечения по страхованию и всех необходимых документов (их заверенных копий) по определенному им перечню.

Задержка страховщиком принятия в установленный срок такого решения рассматривается как отказ в назначении страховых выплат.

В соответствии с п.7 ст.15 Закона страховые выплаты застрахованному, состоящему в трудовых отношениях со страхователем, производятся самим страхователем в сроки, установленные для выплаты заработной платы.

Лицам, не состоящим в трудовых отношениях со страхователями, страховые выплаты производятся страховщиком не позднее истечения месяца, за который производятся указанные выплаты.

В соответствии с п.8 ст.15 Закона при задержке страховых выплат в установленные сроки субъект страхования, который должен производить такие выплаты, обязан выплатить застрахованному и лицам, имеющим право на получение страховых выплат, пеню в размере 0,5 процента от невыплаченной суммы страховых выплат за каждый день просрочки.

В соответствии со ст.1092 ГК РФ возмещение вреда, вызванного уменьшением трудоспособности, производится ежемесячными платежами.

Но при наличии уважительных причин суд с учетом возможностей причинителя вреда может по требованию гражданина, имеющего право на возмещение вреда, присудить ему причитающиеся платежи единовременно, но не более, чем за 3 года.

Если юридическое лицо, ответственное за вред, причиненный здоровью гражданина, реорганизовалось, то в соответствии со ст.1093 ГК РФ обязанность по выплате соответствующих платежей переходит к его правопреемнику.

Если же такое юридическое лицо было ликвидировано, то платежи за вред, причиненный здоровью гражданина, должны быть капитализированы и выплачены потерпевшему в первоочередном порядке.

6 вопрос. При ответе на данный вопрос, студент должен уяснить, что такое источник повышенной опасности, какие на данный момент существуют теории источника повышенной опасности, а после этого перейти к рассмотрению особенностей ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности:

а) понятие источника повышенной опасности. Классификация источников повышенной опасности:

в соответствии с п.1 ст.1079 ГК РФ юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих

(использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; осуществление строительной и иной, связанной с ней деятельности и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Также в соответствии с п.17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.04.1994 г. «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» источником повышенной опасности надлежит признать любую деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного или иного назначения, обладающих такими же свойствами.

В соответствии с п.18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.04.1994 г. ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности наступает только в том случае, если вред возник в результате действия источника повышенной опасности (например, при движении автомобиля, работе механизма, самопроизвольном применении вредоносных свойств материалов, веществ и т.п.). Так, автомобиль является источником повышенной опасности только в том случае, когда он находится в движении, а не стоит с выключенным двигателем в гараже или на стоянке.

Наиболее полная классификация источников повышенной опасности предложена О.А. Красавчиковым³. Он классифицирует все источники повышенной опасности по такому критерию, как форма энергии, заключенная в соответствующем материальном объекте. Он выделяет четыре основных группы источников повышенной опасности:

- 1) физические, которые, в свою очередь, подразделяются на:
 - а) механические (например, транспорт);
 - б) электрические (например, системы высокого напряжения);
 - в) тепловые (например, паросиловые установки);
- 2) физико-химические (к ним относятся радиоактивные материалы);
- 3) химические, которые, в свою очередь, подразделяются на:
 - а) отравляющие (например, яды);
 - б) взрывоопасные (например, некоторые газы);
 - в) огнеопасные (например, некоторые виды топлива);
- 4) биологические, которые подразделяются на:
 - а) зоологические (например, дикие животные);
 - б) микробиологические (например, некоторые штаммы микроорганизмов).

Домашних животных судебная практика не относит к источникам повышенной опасности;

³ Красавчиков О.А. Возмещение вреда, причиненного источником повышенной опасности. – М., 1966. – С. 41-64.

б) условия возникновения ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности:

ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности наступает при усеченном составе правонарушения. Для наступления ответственности достаточно наличия трех условий:

- 1) противоправности действий причинителя вреда;
- 2) наличия самого вреда;
- 3) наличия причинной связи между противоправными действиями причинителя вреда и наступившим вредом.

Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности наступает независимо от вины причинителя вреда, поэтому является более строгой по сравнению с обычной гражданско-правовой ответственностью (ее еще называют повышенной ответственностью);

в) субъекты ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности:

отвечает за вред, причиненный источником повышенной опасности, его владелец.

В соответствии со ст.1079 ГК РФ владельцем источника повышенной опасности является юридическое лицо или гражданин, которые владеют данным источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т.п.).

Т.е. владелец источника повышенной опасности одновременно должен обладать двумя признаками:

- а) материальным;
- б) юридическим.

Необходимо отличать владельца источника повышенной опасности от лица, которое осуществляет управление источником повышенной опасности (водителя, машиниста и т.д.). Такое лицо владельцем источника повышенной опасности не является, и поэтому не несет ответственности перед потерпевшим. Но он может быть привлечен к ответственности в порядке регресса самим владельцем источника повышенной опасности, возместившим вред.

Определенную специфику имеют правила об ответственности работодателя за вред, причиненный его работниками третьим лицам источником повышенной опасности. В данном случае работодатель-владелец источника повышенной опасности будет отвечать перед потерпевшим даже тогда, когда вред был причинен во внерабочее время или хотя бы и в рабочее время, но не в связи с выполнением работником служебных обязанностей (например, когда водитель ехал по каким-то своим личным нуждам). Единственным исключением является только тот случай, если работник самовольно завладел источником повышенной опасности (в этом случае

работодатель-владелец источника повышенной опасности может быть освобожден от ответственности).

Если вред причинен в результате взаимодействия источников повышенной опасности самим их владельцам, то он возмещается не по правилам возмещения вреда, причиненного источником повышенной опасности, а на общих основаниях.

Если же несколько владельцев причинили вред потерпевшему источниками повышенной опасности, то они отвечают перед потерпевшим солидарно по правилам ст.1079 ГК РФ.

В соответствии с п.2 ст.1079 ГК РФ владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, в таких случаях несут лица, противоправно завладевшие источником. Но при наличии вины владельца источника повышенной опасности в противоправном изъятии этого источника из его обладания ответственность может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности;

г) основания освобождения от ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности:

основания освобождения причинителя вреда от ответственности можно разделить на две группы:

1) те, которые служат безусловными основаниями для освобождения от ответственности;

2) те, которые могут послужить основаниями для освобождения от ответственности по усмотрению суда.

К безусловным основаниям для освобождения от ответственности относятся умысел потерпевшего; действие непреодолимой силы и причинение вреда в состоянии необходимой обороны.

К основаниям, при наличии которых суд может, но не обязан освободить владельца источника повышенной опасности от ответственности за причиненный вред, относятся грубая неосторожность потерпевшего, причинение вреда в состоянии крайней необходимости, а также суд может учесть имущественное положение причинителя вреда.

7 вопрос. В соответствии со ст.1095 ГК РФ вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу (исполнителем), независимо от их вины и от того, состоял потерпевший с ними в договорных отношениях или нет.

Исходя из вышеназванной статьи, можно выделить субъектов данного обязательства.

Должником здесь является продавец или изготовитель товара (по выбору потерпевшего), а также исполнитель работы или услуги.

Потерпевшим по данному обязательству может быть как физическое, так и юридическое лицо. Но п.2 ст.1095 ГК РФ устанавливает оговорку, предусматривающую, что товар (работа, услуга) обязательно должны быть приобретены в потребительских целях, а не для использования в предпринимательской деятельности. Не имеет никакого значения, состоял ли потерпевший с причинителем вреда в договорных отношениях или нет.

Ответственность должника по данному обязательству наступает при наличии следующих условий:

1) противоправность действий должника (продавца, изготовителя товара, исполнителя работы или услуги). Противоправными в данном случае являются следующие действия:

- передача покупателю (заказчику) товара (работы или услуги) с такими недостатками, которые способны причинить вред жизни, здоровью или имуществу гражданина или имуществу юридического лица;

- непредоставление полной и достоверной информации о товаре (работе или услуге) или предоставление недостоверной информации о товаре (работе или услуге), когда это может послужить причиной возникновения вреда как вследствие неправильного использования товара (работы или услуги), так и из-за отсутствия у товара тех свойств, которые ему приписывались;

2) наличие вреда у потерпевшего (т.е. кредитора);

3) причинная связь между противоправными действиями (бездействием) причинителя вреда и наступившим вредом. При этом даже доказанная причинная связь имеет юридическое значение только тогда, когда вред возник в течение установленных сроков годности товара (работы, услуги), а если срок годности не установлен – в течение 10 лет со дня производства товара (работы, услуги) (п.1 ст.1097 ГК РФ). Но из этого правила существуют два исключения. За пределами данных сроков вред возмещается тогда, когда:

- а) если в нарушение требований закона срок годности не установлен. По общему правилу, если срок годности не установлен, то должник отвечает за недостатки товара (работы или услуги) в течение 10 лет (п.1 ст.1097 ГК РФ). Но если товар (работа, услуга), по истечении определенного времени могут представлять опасность для жизни, здоровья или имущества потребителя, то изготовитель (исполнитель) *обязаны* установить на него срок годности (службы). Если этого не сделано, то ответственность за вред наступает независимо от времени его причинения, что и отражено в п.2 ст.1097 ГК РФ;

- б) если лицо, которому был продан товар, для которого была выполнена работа или которому была оказана услуга, не было предупреждено о необходимых действиях по истечении срока годности и возможных последствий при невыполнении указанных действий.

Состав правонарушения в данном обязательстве является усеченным. Т.е. для возмещения вреда не имеет значение был ли виновен должник в причинении вреда или нет.

Ст.1098 ГК РФ предусматривает два случая, когда причинитель вреда освобождается от ответственности:

1) если докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы;

2) если докажет, что сам потребитель нарушил установленные правила пользования товаром, результатами работы, услуги или их хранения. Но для этого у потребителя должна быть информация о правилах использования и хранения товара (работы, услуги). Поэтому, если причинитель вреда такой информации не предоставил (или она была предоставлена только на иностранном языке), то ссылаться на нарушение правил пользования товаром (работой, услугой) потребителем он не может.

Литература и источники

Конституция РФ. Принята Всенародным голосованием 12.12.1993 г.

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

Гражданский кодекс РФ (часть 2) от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1996.-№ 5.- Ст. 410.

Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний: ФЗ РФ от 24.07.1998 г. // СЗ РФ. - 1998. - №31. - Ст.3803.

О защите прав потребителей: Закон РФ от 7.02.1992 г. // СЗ РФ.- 1999. - №51. - Ст. 6287.

О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей: Указ Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 г. // Гражданское законодательство: Сборник нормативных актов. Ч. 2. / Сост. А.П. Сергеев. – М.: «Проспект», 1999.- 720 с.

Положение о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, утвержденное Указом Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 г. // Гражданское законодательство: Сборник нормативных актов. Ч. 2. / Сост. А.П. Сергеев. – М.: «Проспект», 1999.- 720 с.

Инструкция по применению положения о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, утвержденная Министерством юстиции СССР, Прокуратурой СССР и Министерством финансов СССР по согласованию с Верховным Судом СССР, МВД СССР и КГБ СССР от 2.03.1982 г. // Гражданское законодательство: Сборник нормативных актов. Ч. 2. / Сост. А.П. Сергеев. – М.: «Проспект», 1999.- 720 с.

О некоторых вопросах применения законодательства о компенсации морального вреда: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.1994 г. // Гражданское законодательство: Сборник нормативных актов. Ч. 2. / Сост. А.П. Сергеев. – М.: «Проспект», 1999.- 720 с.

О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении судами дел о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.08.1992 г., с изменениями и дополнениями от 21.12.1993 г. и от 25.04.1995 г.

О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.04.1994 г. // Гражданское законодательство: Сборник нормативных актов. Ч. 2. / Сост. А.П. Сергеев. – М.: «Проспект», 1999.- 720 с.

Анисимов А.Л. Честь, достоинство, деловая репутация: гражданско-правовая защита. – М.: Б. и., 1994. - 125 с.

Антимонов Б.С. Значение вины потерпевшего при гражданском правонарушении. – М.: Б.и., 1950.- 87 с.

Белякова А.М. Гражданско-правовая ответственность за причинение вреда. – М.: Б.и., 1986.- 132 с.

Будякова Т. Индивидуальные особенности потерпевшего как критерий степени нравственных и физических страданий. // Российская юстиция. – 2003.- № 2.- С. 15.

Быков В. Компенсация морального вреда не может восстановить доброе имя. // Российская юстиция. – 2002.- № 4.- С. 46.

Вдовенков В., Широков В. Компенсация морального вреда. // Российская юстиция. - 1996. - №7.- С. 32.

Волков С., Булычев В. Защита деловой репутации от порочащих сведений. // Российская юстиция. – 2003.- № 8.- С. 49.

Гаврилов Э. Как определить размер компенсации морального вреда? // Российская юстиция. - 2000. - № 6.- С. 52.

Гражданское право: Учебник. - Том 1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000. - 624 с.

Губаева Т., Муратов М., Пантелеев Б. Экспертиза по делам о защите чести, достоинства, деловой репутации. // Российская юстиция. – 2002.- № 4.- С. 64.

Гражданское право: Учебник. - Т.3 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В.Рожников», 2000. - 624 с.

Гражданское право: Учебник: В 2 т. - Том 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. – М.: БЕК, 1998. - 816 с.

- Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части 2 ГК РФ. – М.: «Инфра-М», 1999.- 832 с.

Донцов С.Е., Маринина М.Я. Имущественная ответственность за вред, причиненный личности. – М.: Б.и., 1986.- 79 с.

Зайцев И., Медякова С. Основания к отмене судебных постановлений. // Российская юстиция. - 1996. - № 5.- С. 24.

Иоффе О.С. Обязательственное право. – М.: Б.и., 1975.- 473 с.

Казанцев В. Возмещение морального вреда. // Российская юстиция. - 1996. - №5.- С. 38.

Казанцев В. Гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный действиями судьи. // Росийская юстиция. – 2002.- № 2.- С. 28.

Комментарий к части 2 ГК РФ (постатейный). / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: «Контракт», «Инфра-М», 1999.- 800 с.

Мароголова И.Л. Защита чести и достоинства личности. – М.: «Проспект», 1998.- 52 с.

Матвеев Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности. – М.: Б.и., 1970.- 55 с.

Медведев М. Ответственность хозяйственных товариществ и производственных кооперативов за вред, причиненный их учредителями (членами). // Российская юстиция. – 2002.- № 8.- С. 20.

Нарижский С. Компенсация морального вреда пострадавшим от судебно-следственных ошибок. // Российская юстиция. - 1997. - №10.- С. 54.

Пустозерова В.М., Соловьев А.А. Материальная ответственность. – М.: «ПРИОР», 1996.- 96 с.

Смирнов В.Т., Собчак А.А. Общее учение о деликтных обязательствах в советском гражданском праве. – Л.: Б.и., 1982. - 173 с.

Смирнова Е. Моральный вред. // Финансовая газета. - 1997. - №10.- С. 10.

Советское гражданское право: В 2 томах. - Том 2. / Под ред. Красавчикова О.А. – М.: Б.и., 1985.- 439 с.

Шишкин С. Источник повышенной опасности и его виды. // Российская юстиция. – 2002.- № 12.- С. 20.

Эрделевский О.М. Моральный вред и компенсация за страдания: Научно-практическое пособие. – М., 1998.- 123 с.

Эрделевский А. Моральный вред: соотношение с другими видами вреда. // Российская юстиция. - 1998. - №6.- С. 27.

Эрделевский А. Споры о компенсации морального вреда. // Российская юстиция. - 1997. - №2.- С. 60.

Эрделевский А. О моральном вреде при посягательствах на жизнь и здоровье. // Закон. - 1997. - №1.- С. 120.

Тема 3 Обязательства вследствие неосновательного обогащения

Основные вопросы:

1) понятие обязательств, возникающих вследствие неосновательного обогащения. Соотношение данных обязательств с виндикацией и обязательствами вследствие причинения вреда;

2) условия возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения;

3) порядок исполнения обязательств вследствие неосновательного обогащения;

4) имущество, не подлежащее возврату в качестве неосновательного обогащения.

Методические рекомендации

1 вопрос. Общее определение обязательства вследствие неосновательного обогащения дано в ст. 1102 ГК. Согласно этой статье лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение).

Есть также и доктринальное определение данного обязательства: в соответствии с ним в силу обязательств из неосновательного обогащения одна сторона – должник, в хозяйственной сфере которого произошло приобретение или сбережение имущества без правового основания, обязана передать это имущество лицу, за счет которого неосновательное обогащение имело место, а в случаях, предусмотренных законом, иному управомоченному лицу, а другая сторона – кредитор имеет право требовать передачи ей указанного имущества.⁴

Термин «имущество», используемый в п.1 ст.1102, следует толковать расширительно, включая сюда также имущественные права и все иные защищаемые правом материальные блага.

Рассмотрим соотношение обязательств вследствие неосновательного обогащения (кондикционных) с истребованием вещи из чужого незаконного владения (виндикацией) и с обязательствами вследствие причинения вреда (деликтными).

Так, обязательства вследствие неосновательного обогащения имеют некоторые сходства с истребованием вещи из чужого незаконного владения.

Но также они и различаются между собой:

- 1) имущество при виндикации характеризуется индивидуально-определенными признаками, а при неосновательном обогащении – родовыми;
- 2) при виндикации возвращается то же самое имущество, в обязательствах же вследствие причинения вреда возвращается не то же самое, а однородное имущество;
- 3) в обязательствах вследствие неосновательного обогащения имущество возвращается независимо от того, каким путем оно выбыло (по вине должника или нет). При виндикации же используются такие понятия, как “добросовестный приобретатель” и “недобросовестный приобретатель”.

Обязательства вследствие неосновательного обогащения имеет сходство и с обязательствами вследствие причинения вреда. Оно заключается в том, что и в том, и в другом случае потерпевший имеет право требовать возмещения убытков в полном объеме.

Но данные обязательства имеют и ряд отличий:

- 1) в основе ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда лежит деликт. Ответственность же по обязательствам вследствие неосновательного обогащения не носит деликтный характер, наличие или отсутствие вины должника не имеет значения;
- 2) в обязательствах вследствие причинения вреда есть конкретный потерпевший, а в обязательствах вследствие неосновательного обогащения – не

⁴ Гражданское право: Учебник. - Том 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000. - С. 67.

всегда (так, бывают случаи, когда неосновательное обогащение взыскивается в пользу государства);

3) в обязательствах вследствие причинения вреда потерпевшему восстанавливается имущественная сфера в том состоянии, в каком она была до правонарушения (т. е. возмещение равно ущербу); при неосновательном же обогащении ущерб возмещается в той мере, в какой должник обогатился или должен был обогатиться;

4) возмещение ущерба по обязательствам вследствие причинения вреда является мерой ответственности, а по обязательствам вследствие причинения вреда – не является, т.к. должник не несет имущественных потерь, он лишь возмещает то, что неосновательно приобрел или сберег.

2 вопрос. Как уже было сказано выше, для возникновения обязательств, предусмотренных ст. 1102 ГК, важен *сам факт неосновательного обогащения*, а не конкретное основание, по которому это произошло. Им могут быть самые различные юридические факты, как предусмотренные, так и не предусмотренные законом. В качестве таких фактов могут выступать и правомерные, и неправомерные действия как самого обогатившегося, так и потерпевшего или третьих лиц. Ими могут быть и явления природы, и поведение животных, и любые другие обстоятельства, в результате которых происходит неосновательное обогащение одного лица за счет другого.

Исходя из принципа, на который опирается ст. 1102 ГК (никто не вправе обогащаться за чужой счет без установленного законом или сделкой основания) неосновательность обогащения делает его объективно противоправным. Из этого, однако, вовсе не следует, что неосновательное обогащение во всех случаях является результатом противоправного поведения обогатившегося. Ясно, что при таком понимании институт неосновательного обогащения лишился бы самостоятельного значения и поглощался бы обязательствами, возникающими вследствие причинения вреда. Однако совершенно очевидно, что во многих случаях вывод о противоправном характере действий, результатом которых стало неосновательное обогащение, был бы необоснованным.

Таким образом, неправомерность поведения не относится ни к обязательным, ни даже к характерным условиям неосновательного обогащения. Объективная противоправность неосновательного обогащения выражается в самом факте умаления охраняемых законом имущественных интересов потерпевшего. Положение же приобретателя характеризуется как неправомерное состояние, в силу чего он и обязан возвратить приобретенное (сбереженное) за счет другого имущество.

3 вопрос. Содержание требования определяется характером и размером неосновательно приобретенного или сбереженного и зависит от того, есть ли возможность возвратить неосновательно приобретенное или сбереженное имущество в натуре. Если такая возможность существует, имущество,

составляющее неосновательное обогащение, должно быть возвращено потерпевшему в натуре (принцип натуральной реституции – п.1 ст. 1104 ГК).

При отсутствии такой возможности компенсируется его стоимость на момент приобретения (п. 1 ст. 1105 ГК), а при обогащении путем неосновательного получения права или услуг – применяются правила ст. 1106 ГК. Расходы по возврату неосновательного обогащения в натуре должны быть возмещены приобретателем.

Хотя в законе и говорится о возврате неосновательно приобретенного, потерпевшему возвращается не то же самое имущество, которого он лишился, а такое же равноценное имущество.

При возврате имущества в натуре приобретатель отвечает за всякие, в том числе и случайные, недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, происшедшие после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. До этого момента он отвечает лишь за умысел и грубую неосторожность. Простая неосторожность не учитывается. Из этого следует, что недобросовестный приобретатель отвечает за всякие недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества независимо от вины с момента обогащения (п. 1 ст. 1104 ГК).

Обязанность по возврату имущества или компенсации его стоимости должна быть исполнена приобретателем немедленно после того, как он узнал о неосновательности обогащения. В противном случае он обязан возместить потерпевшему убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества.

Лицо, которое неосновательно получило или сберегло имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения (п. 1 ст. 1107 ГК). Доходы или иные выгоды, полученные им до этого времени, не подлежат возврату или возмещению.

Но и после этого времени возврату или возмещению потерпевшему подлежат не все (как это следует из буквального текста п. 1 ст. 1107 ГК) фактически полученные неосновательно обогатившимся доходы, а только те, которые он сам в уровнях нормального делового оборота, сложившихся обыкновений и при сравнимых обстоятельствах реально мог бы получить путем использования такого же количества вещей того же рода.

Согласно п. 2 ст. 1107 ГК РФ на сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами (ст. 395 ГК) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

4 вопрос. В случаях, прямо предусмотренных законом, имущество, переданное другому лицу, не может быть истребовано обратно как неосновательное приобретение. Перечень таких случаев указан в ст. 1109 ГК.

Среди них следует выделить прежде всего отношения, связанные с получением денежных сумм, предоставляемых гражданину в качестве средства к существованию. По этой причине не подлежат возврату неосновательно выплаченная заработная плата и приравненные к ней платежи (пенсии, пособия, стипендии и др.) при условии, что их выплата не явилась результатом счетной ошибки или недобросовестности со стороны получателя (например, представления ложных сведений о стаже работы, наличии иждивенцев, наличии тех или иных льгот и др.). По той же причине и при тех же условиях не могут быть взысканы обратно суммы, выплаченные в большем, чем причитается получателю, размере или повторно по алиментным обязательствам и иные суммы, если для получившего они являются источником существования.

Не подлежит возврату как неосновательно приобретенное имущество, переданное во исполнение обязательства либо до наступления срока его исполнения, если обязательством не предусмотрено иное, либо по истечении срока исковой давности. В обоих этих случаях вообще нет неосновательного приобретения.

Закон (п. 4 ст. 1109 ГК) исключает также требования о возврате как неосновательно полученных денежных сумм и иного имущества, переданных во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности. Бремя доказывания недобросовестности гражданина, получившего названные в п.3 ст. 1109 денежные суммы, должно также лежать на стороне, требующей возврата таких денежных сумм. Гражданин должен считаться в этих случаях добросовестным.

Содержащийся в статье 1109 ГК РФ перечень случаев, когда неосновательное обогащение не подлежит возврату, должен считаться закрытым и расширительному толкованию не подлежит.

Литература и источники

Конституция РФ. Принята Всенародным голосованием 12.12.1993 г.

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

Гражданский кодекс РФ (часть 2) от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1996.-№ 5.- Ст. 410.

Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14.11.2002 г.

О практике применения положений ГК РФ о процентах за пользование чужими денежными средствами: Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 8.10.1998 г. №13/14. // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. – М., 1999.- 681 с.

Агарков М.М. К вопросу о договорной ответственности. / Вопросы советского гражданского права. – М.: Б.и., 1945.- 153 с.

Арзамосцев А.Н. Охрана социалистической собственности по советскому гражданскому праву. – Л.: Б.и., 1956.- 122 с.

Гражданское право: Учебник. - Т.3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000.- 624 с.

Иоффе О.С. Обязательственное право. – М., 1975.- 473 с.

Комментарий к части 2 ГК РФ (постатейный). / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: «Контракт», «Инфра-М», 1999.- 800 с.

Коптева И. Правовая природа процентов, предусмотренных ГК РФ. // ЭЖ- Юрист.- 1997.- №11.- С. 35.

Лавров Д.Г. Гражданско-правовая ответственность государственных налоговых органов за принятие актов, не соответствующих закону. // Правоведение.- 1997.- №3.- С. 25.

Маковский А.Л. Обязательства вследствие неосновательного обогащения. Гражданский кодекс РФ. Ч.2. Текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель / Под ред. О.М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова. – М.: «Юристъ», 1996.- 325 с.

Рабинович Н.В. Недействительность сделок и ее последствия. – Л.: Б.и., 1960.- 138 с.

Ровный В.В. Конкуренция исков в российском гражданском праве. – Иркутск, 1997.- 37 с.

Розенберг М.Г. Правовая природа годовых процентов по денежным обязательствам. Гражданский кодекс России. Сб. памяти С.А. Хохлова. / Отв. ред. А.Л. Маковский. – М.: «Юристъ», 1998.- 331 с.

Танага А. Последствия неосновательного пользования чужим имуществом. // Российская юстиция. – 2002.- № 9.- С. 24.

Толстой Ю.К. Обязательства из неосновательного приобретения или сбережения имущества (юридическая природа и сфера действия). // Вестник Ленинградского университета.- 1973.- №5.- С. 38.

Флейшиц Е.А. Обязательства из причинения вреда и из неосновательного обогащения. – М.: Б.и., 1951.- 147 с.

Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. – Тула: «Автограф», 2001.- 720 с.

Тема 4 Интеллектуальная собственность

Основные вопросы:

1) понятие интеллектуальной собственности (исключительных прав). Основные теории интеллектуальной собственности;

2) соотношение интеллектуальной собственности и вещной собственности;

3) история развития интеллектуальной собственности (исключительных прав);

4) источники правового регулирования интеллектуальной собственности;

5) система интеллектуальной собственности (основные ее институты).

Методические рекомендации

1 вопрос. Ст.128 ГК РФ среди объектов гражданских прав называет результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность).

В соответствии со ст.138 ГК РФ в случаях и в порядке, установленных ГК РФ и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполненных работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).

Наиболее полным образом понятие интеллектуальной собственности раскрывается в п.8 ст.2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС) от 14.07.1967 г.

В соответствии с ней «интеллектуальная собственность» включает права, относящиеся к: литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам, изобретениям во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям, промышленным образцам, товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям, защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Существует несколько теорий, по-разному объясняющих понятие интеллектуальной собственности:

1) теория исключительных прав. Она относит права авторов к субъективным, не запрещенным законом способам использования результата интеллектуальной деятельности (имущественным правам) и к совокупности специфических личных неимущественных прав;

2) теория интеллектуальной собственности (проприетарная теория). Она относит данные права к классу вещных;

3) теория личности, размещающая данные права преимущественно в классе личных;

4) теория интеллектуальных прав, называющая авторские и патентные права правами особого рода, лежащими за пределами классического деления гражданских прав на вещные, обязательственные и личные.

Из этих теоретических направлений в законодательстве и доктрине большинства стран мира преобладают две теории: исключительных прав и интеллектуальной собственности.

В системе права, выработанной на почве римских источников, рассматриваемым правам места нет. Анализ этих прав показывает, что они защищаются не против определенных лиц, а против всех, и поэтому они ближе

всего стоят к вещному праву. В то же время они отличаются от него по нематериальности объекта – право художника на написанную им картину совсем не то же самое, что право собственника, купившего ее. Т.к. эти права обеспечивают субъектам исключительную возможность совершения некоторых действий, запрещаемых другим, то они могут быть названы исключительными правами.⁵

И несмотря на то, что в России и многих других странах используется такой термин, как «интеллектуальная собственность» (т.е. просматривается проприетарная концепция), по существу в содержании нормативно-правовых актов совершенно определенно видна конструкция исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Термин «интеллектуальная собственность» является условным. Он имеет право на существование, т.к. прочно вошел в национальный и международный обиход.

2 вопрос. Как уже было сказано выше, вещно-правовая конструкция не подходит для регламентации отношений по поводу интеллектуальной деятельности. Рассмотрим, почему.

Вспомним, что носитель права собственности имеет три правомочия: владения, пользования и распоряжения.

Правомочие владения – это сугубо вещное правомочие. В отношении прав на результаты интеллектуальной деятельности можно говорить о некой присвоенности, принадлежности совокупности научных и технических категорий или художественных образов, но не о вещном правомочии владения как физического господства над вещью.

Второе правомочие – правомочие пользования. Пользование вещью означает извлечение полезных свойств из нее. Оно ограничено кругом субъектов. Использование же любого результата интеллектуальной деятельности не ограничено кругом субъектов. Иначе говоря, конструкция пользования не подходит в чистом виде для использования, извлечения полезных свойств из объектов, охраняемых в качестве объектов исключительных прав.

Третье полномочие – правомочие распоряжения. Всякий собственник имеет право определить юридическую судьбу своей вещи, т.е. распорядиться ею. Внешне патентообладатель, носитель авторских прав также может определить юридическую судьбу охраняемого правом результата интеллектуальной деятельности. Однако круг лиц, которые вправе приобрести часть или все право на охраняемый объект собственности и объект исключительных прав, также принципиально различается. Правообладатель может не только передать свое право другому лицу, но и предоставить аналогичное право использования весьма широкому кругу лиц одновременно, оставаясь, в то же время, правообладателем. Возможность одновременного обладания аналогичным правом на один и тот же объект вообще вытекает из его нематериального характера.

⁵ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. 10 издание. – М.: Издание братьев Башмачниковых, 1912. С. 410.

Также, к интеллектуальным правам неприменимы вещные способы защиты прав, им присущи другие способы защиты.

3 вопрос. Понятие интеллектуальной собственности, в частности авторского права, появилось давно. Социальное, политическое и потом экономическое значение произведений литературы и искусства признавалось уже во времена Древней Греции.

Первоначально охрана интересов авторов и их правопреемников обеспечивалась с помощью системы привилегий, выдаваемых «милостью монарха».

Происхождение термина интеллектуальная собственность обычно связывается с французским законодательством конца XVIII в. Первоначально считалось, что патент или исключительное право на использование произведения представляются собой договор между обществом и изобретателем (автором): общество защищает правообладателя, гарантируя ему вознаграждение за обнародование изобретения (произведения искусства) и соглашаясь обеспечивать его беспрепятственное и монопольное использование в промышленных или коммерческих целях. Возникающее у творца право на достигнутый им результат рассматривалось как аналогичное праву собственности, возникающему у лица, трудом которого создана материальная вещь.

Законодательное обеспечение интеллектуальной собственности развивалось постепенно. Наиболее изменялось законодательство об авторском праве, патентное право более консервативно (в ФРГ до настоящего времени действует Закон о патентах 1877 г. с изменениями и дополнениями). В XIX в. авторское право французского образца послужило моделью для остальных стран континентальной Европы, а также, после второй мировой войны, и для Всеобщей декларации прав человека 1948 года: «Каждый имеет право на защиту его моральных прав и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является».

В XX в. большое значение приобрел вопрос о международной охране авторских прав. В 1886 г. была принята Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Позже – другие международные договоры (конвенции) регулирующие сферу интеллектуальной собственности.

Характерной чертой российского законодательства об интеллектуальной собственности, которая постепенно преодолевается в последние годы, являлся традиционно низкий уровень охраны авторских и патентных прав. Российские законы в рассматриваемой области, как до 1917 г., так и позднее, никогда «не дотягивали» по уровню охраны до европейских стандартов и не отвечали требованиям основных международных конвенций.⁶ По этой и ряду других

⁶ Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М.: Юрист, 2000. С. 23.

причин Россия длительное время не участвовала ни в одном из важнейших международных соглашений по охране интеллектуальной собственности.

4 вопрос. К источники правового регулирования объектов интеллектуальной собственности относятся:

- Ряд международно-правовых актов, например, Конвенция, учреждающая Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г.); Парижская Конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. с изменениями от 1967 г.; Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г.; Женевская Конвенция «Об авторском праве» 1952 г. (в ред. 1971 г.) и др.

- Конституция РФ. Принята 12 декабря 1993 г.;

- ГК РФ;

- Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г. (в ред. ФЗ от 19 июля 1995 г.);

- Патентный Закон РФ от 23 сентября 1992 г. в ред. от 24.12.2002 г.;

- Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г. с изменениями, принятыми Государственной Думой 13 ноября 2002 г.;

- Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г.;

- Закон РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» от 23 сентября 1992 г.;

- Ряд подзаконных нормативно-правовых актов, например, Правила составления, подачи и рассмотрения заявок на официальную регистрацию программ для электронных вычислительных машин и баз данных утв. Приказом Российского агентства по правовой охране программ для ЭВМ и топологий интегральных микросхем от 5 марта 1993 г. № 7п.; Письмо Государственного таможенного комитета РФ «О мерах по защите прав на интеллектуальную собственность» от 28 октября 1997 г. № 01-15/20508; Порядок включения объекта интеллектуальной собственности в состав нематериальных активов от 13 марта 1995 г. и др.

5 вопрос. Право интеллектуальной собственности имеет свою систему, в ее состав входят ряд институтов. Главными из них являются авторское право, смежные права, патентное право, права на фирменные наименования, товарные знаки и другие средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ и услуг. Основные нормы этих институтов сосредоточены в ГК, специальных гражданских законах и международных конвенциях с участием Российской Федерации.

Отдельные предписания об институтах права интеллектуальной собственности входят в состав комплексных законов и иных правовых актов, включающих некоторые нормы конституционного, административного, финансового, трудового, процессуального и даже уголовного права. Те из числа данных предписаний, которые регулируют имущественные и личные

неимущественные отношения методом юридического равенства участников, входят в состав авторского, патентного и тому подобного права как институтов гражданского права.

Литература и источники

Конституция РФ. Принята Всенародным голосованием 12.12.1993 г.

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

Об авторском праве и смежных правах: Закон РФ от 9.07.1993 г., в ред. ФЗ от 19.07.1995 г. // СЗ РФ. - 1995.- №30.- Ст.2866.

Патентный Закон РФ от 23.09.1992 г. в ред. от 7.02.2003 г. // Российская газета. – 2003.- № 26.- С. 10.

О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров: Закон РФ от 23.09.1992 г. № 3520-1 в ред. ФЗ от 11.12.2002 г. № 166-ФЗ // Российская газета от 17 декабря 2002 г.

О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных: Закон РФ от 23.09.1992 г. // Ведомости РФ.- 1992.- №42.- Ст.2325.

Конвенция, учреждающая Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности (Стокгольм, 14.06.1967 г.).

Авторское и патентное право. – М.: «ПРИОР», 2002.- 304 с.

Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения: Учебное пособие. – М.: «Юрист», 1997.- 288 с.

Близнец И.А. Интеллектуальная собственность и закон. Теоретические вопросы. материалы по проблемам авторского права и смежных прав. / Труды по интеллектуальной собственности. - Том 3: Актуальные проблемы авторских и смежных прав. – М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова, 2001.- 220 с.

Борохович Л. Ваша интеллектуальная собственность. – СПб.: «Питер», 2001.- 416 с.

Гражданское право: Учебник. - Т.3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000.- 624 с.

Гражданское право: Учебник: В 2 т. - Том 1. / Отв. ред. Е.А. Суханов. – М.: «БЕК», 1998.- 816 с.

Зенин И.А. Основы гражданского права России (конспект лекций для специалистов по праву интеллектуальной собственности). – М.: Б.и.,1993.- 327 с.

Комментарий Закона РФ об авторском праве и смежных правах / Сост. Гаврилов Э.П. – М. «Проспект», 1996.- 312 с.

Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М.: «Юрист», 2000.- 400 с.

Петровский С. Интеллектуальная собственность и исключительное право. // Интеллектуальная собственность. - 1999.- №3.- С. 57.

Петровский С.В. Исключительное право и интеллектуальная собственность в российском законодательстве. – М.: «Информационно-внедренческий центр «Маркетинг», 1998.- 40 с.

Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. – М.: «Проспект», 1996.- 512 с.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. 10 издание. – М.: Издание братьев Башмаковых, 1912.

Тема 5 Авторское право

Основные вопросы

- 1) понятие авторского права:
 - а) в объективном смысле;
 - б) в субъективном смысле;
 - в) предмет авторского права;
 - г) задачи авторского права;
- 2) принципы авторского права;
- 3) источники правового регулирования авторского права и их характеристика;
- 4) объекты авторского права:
 - а) понятие и признаки объектов авторского права;
 - б) виды охраняемых произведений;
 - в) произведения, не являющихся объектами авторского права;
 - г) самостоятельные и несамостоятельные объекты авторского права.
5. Субъекты авторского права:
 - а) первоначальные;
 - б) производные;
 - в) иностранные граждане как субъекты авторского права;
 - б) личные неимущественные права автора;
 - 7) право следования;
 - 8) имущественные права автора;
 - 9) ограничение авторских прав;
 - 10) понятие смежных прав;
 - 11) объекты и субъекты смежных прав;
 - 12) личные неимущественные и имущественные права исполнителей, производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания;
 - 13) свободное использование объектов смежных прав;
 - 14) срок действия авторского и смежных прав;
 - 15) защита авторских и смежных прав:
 - а) формы защиты;
 - б) способы защиты;
 - 16) авторский договор:
 - а) понятие;
 - б) элементы;

- в) содержание;
- г) ответственность.

Методические рекомендации

1 вопрос. Понятие авторского права рассматривается в объективном и субъективном смыслах;

а) *авторское право в объективном смысле* – это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей;⁷

б) *авторское право в субъективном смысле* – это те личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства;

в) *предмет авторского права* – это те личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства;

г) институт авторского права выполняет следующие задачи:

- всемерная охрана имущественных, личных неимущественных прав и законных интересов авторов;
- обеспечение правовыми средствами наиболее благоприятных условий для создания научных и художественных произведений;
- широкое использование обществом художественных и научных произведений.

Авторское право выполняет четыре *функции*: признание авторства и охрана произведений науки, литературы и искусства; в установление режима использования произведений; наделение авторов произведений науки, литературы, искусства и иных правообладателей комплексом личных и имущественных прав; защита данных прав.

2 вопрос. Выделяются следующие принципы авторского права:

- 1) принцип свободы творчества;
- 2) принцип сочетания личных интересов автора с интересами всего общества;
- 3) принцип моральной и материальной заинтересованности автора в создании и использовании произведений;
- 4) принцип всемерной охраны прав и законных интересов авторов отражен не только в нормах права;
- 5) принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав;
- 6) принцип свободы авторского договора.

⁷ Гражданское право: Учебник: В 2 т. - Том 1. / Отв. ред. Е.А. Суханов. – М.: Издательство БЕК, 1998. С. 638.

3 вопрос. Источниками авторского права, как и гражданского права в целом, служат международные договоры РФ, законы и иные правовые акты РФ, а также обычаи делового оборота. Согласно Конституции РФ и ГК РФ источниками авторского права являются отдельные статьи ГК, статьи принятых в соответствии с ГК иных федеральных законов, а также указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти по гражданско-правовым вопросам науки, литературы и искусства, не противоречащие ГК РФ и другим федеральным законам.

В настоящее время помимо ГК авторско-правовые отношения регулируются вступившим в силу с 3 августа 1993 г. Законом РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Закона от 19 июля 1995 г., Законом РФ от 23 сентября 1992 г. «О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных», рядом указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ.

Из числа международных договоров РФ наибольшее значение в качестве источников авторского права имеют Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в парижской редакции от 24 июля 1971 г.), вступившая в силу для Российской Федерации с 13 марта 1995 г., и Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве от 6 сентября 1952 г., действующая для России в первоначальной редакции с 27 мая 1973 г., а в редакции 1971 г. — с 9 марта 1995 г. Кроме того, источниками авторского права служат Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности от 14 июля 1967 г., и Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники, подписанная в Брюсселе 21 мая 1974 г. и ратифицированная Указом Президиума Верховного Совета СССР от 12 августа 1988 г.

4 вопрос:

а) рассматривая вопрос об объектах авторского права, для начала укажем понятие и признаки данных объектов.

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства:

- 1) во-первых, являющиеся результатом творческой деятельности
- 2) во-вторых, существующие в какой-либо объективной форме.

Отсутствие любого из названных критериев не позволяет говорить о наличии произведения как объекта авторского права.

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия и факты;

б) теперь, когда мы определились с признаками объекта авторского права, рассмотрим виды объектов авторского права. Иными словами, рассмотрим виды охраняемых произведений.

Исходя из того, что любые произведения, отвечающие рассмотренным двум критериям, являются объектами авторско-правовой охраны, ст.7 Закона об

авторском праве и смежных правах дает лишь примерный перечень наиболее распространенных из таких объектов, с учетом не только их объективной формы, но и назначения, жанра, сферы применения и взаимосвязи отдельных произведений творчества.

Объектами авторского права, в частности, являются:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические, музыкально-драматические, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии и к другим наукам;
- другие произведения;

в) закон «Об авторском праве и смежных правах» предусматривает круг *произведений, не являющихся объектами* авторского права (ст.8 данного Закона). К ним относятся:

- официальные документы (в частности, законы, судебные решения, иные тексты административного и судебного характера), а также их официальные переводы;
- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т. п.);
- произведения народного творчества;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Студент должен самостоятельно ответить на вопрос – почему данные произведения не охраняются авторским правом?

г) говоря об объектах авторского права, нужно отметить, что существуют *самостоятельные и несамостоятельные объекты авторского права*.

Вследствие неповторимости индивидуальных способностей авторов, самостоятельно создающих свои произведения, объекты авторского права всегда *оригинальны*. Вместе с тем некоторые творчески вполне самостоятельные произведения могут быть органически связаны с другими, служить их новой внешней формой. Такие произведения именуют *производными*. К ним относятся переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства.

Основным критерием для предоставления правовой охраны производным произведениям является требование творческой

самостоятельности по сравнению с оригиналом. Как правило, это выражается в придании произведению новой формы, отражающей оригинал.

Другим неперенным условием возникновения авторских прав на такое произведение является соблюдение его создателем прав автора произведения, подвергнувшегося переводу, переработке, аранжировке или другой переработке.

Помимо производных произведений к объектам авторского права также относятся сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие *составные* произведения, представляющие собой результат творческого труда по подбору или расположению материалов.

Творческая деятельность составителя заключается в том, что он самостоятельно отбирает необходимый материал, располагает его по оригинальной системе и зачастую подвергает его обработке, например, адаптирует древний текст к современным требованиям, снабжает его комментарием, отсылками, предметным и именным указателями и т.п. Результатом творческой работы автора-составителя является сама разработанная им система расположения материала.

Авторское право составителя распространяется именно на сборник как таковой, но никак не на произведения, включенные в него.

5 вопрос. При рассмотрении вопроса о субъектах авторского права, нужно отметить, что они подразделяются на первоначальных и производных:

а) сначала рассмотрим вопрос о *первоначальных субъектах авторского права*.

К ним относятся все лица, которые сами, своим творческим трудом создали произведение. Это физические лица: авторы (соавторы) как оригинальных, так и составных произведений.

Автором произведений может быть любое лицо, творческим трудом которого создано произведение. Если автором является несовершеннолетнее лицо, то в соответствии с ГК РФ самостоятельно он может распоряжаться своими авторскими правами по достижении 14 лет. До этого момента распоряжаются его авторскими правами родители или законные представители.

Авторское право на произведение возникает у его автора в силу самого факта создания. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей.

Существует презумпция авторства: при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре (копии) произведения. Данная презумпция распространяется и на случаи создания произведения несколькими авторами, т. е. соавторами.

Соавторство порождает факт создания произведения совместным творческим трудом двух или более лиц. Соавторы имеют единое авторское право на произведение, как образующее одно неразрывное целое, так и состоящее из самостоятельных частей, которые могут быть использованы независимо друг от друга. Первое соавторство именуется *нераздельным*, а

второе – *раздельным*. Эти два вида соавторства различаются режимом использования произведений.

Первоначальными субъектами авторского права являются и *составители*.

Автору сборника, базы данных или другого составного произведения, именуемому составителем, принадлежит авторское право на осуществленные им подбор или расположение материалов.

Также первоначальными субъектами авторского права являются *авторы производных произведений*.

К числу наиболее распространенных авторов производных произведений относятся переводчики литературных текстов, аранжировщики музыкальных произведений, а также лица, осуществляющие иную переработку либо переработку произведений, например драматурги, создающие киносценарии из чьих-либо романов, повестей или рассказов.

Подобно отдельным составным произведениям, наличие нескольких субъектов присуще также *аудиовизуальным произведениям*. Первоначальными субъектами аудиовизуального произведения являются его авторы, а именно:

- режиссер-постановщик;
- автор сценария (сценарист);
- автор музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для аудиовизуального произведения (композитор).

Изготовитель же аудиовизуального произведения является производным субъектом авторского права;

б) производными субъектами авторского права являются лица, которые сами, своим творческим трудом не создавали произведения, а получили авторские права на основании других юридических актов.

К ним прежде всего относятся *наследники и иные правопреемники автора*.

Производным субъектом авторского права на служебное произведение является *работодатель*.

Служебным признается произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя (ст.14 Закона об авторском праве и смежных правах).

Автор же служебного произведения является первоначальным субъектом авторского права.

Как уже было сказано выше, производным субъектом авторского права является и изготовитель аудиовизуального произведения (т.е. физическое или юридическое лицо (кино- и телестудию и т. п.), взявшее на себя инициативу и ответственность за изготовление такого произведения).

Изготовитель заключает с авторами договоры на создание аудиовизуального произведения. Если в договоре не предусмотрено иное, его заключение влечет передачу изготовителю аудиовизуального произведения исключительных прав на воспроизведение, распространение, публичное исполнение, сообщение по кабелю для всеобщего сведения, передачу в эфир

или любое другое публичное сообщение данного произведения, а также на субтитрование и дублирование его текста;

в) иностранные граждане как субъекты авторского права.

Охрана российским авторским правом произведений науки, литературы и искусства зависит не только от их творческого характера и объективной формы, но и от места их нахождения, обнародования и от гражданства их создателей. С учетом этих факторов определяется сфера действия авторского права.

Авторское право распространяется на все обнародованные либо необнародованные произведения, находящиеся в какой-либо объективной форме на территории РФ, независимо от гражданства авторов и их правопреемников. На обнародованные либо необнародованные произведения, находящиеся за пределами России, авторское право признается только за авторами – гражданами РФ и их правопреемниками. За гражданами других государств авторское право на такие произведения признается только в соответствии с международными договорами РФ (п. 1 ст. 5 Закона об авторском праве и смежных правах), в том числе Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений 1886 г. (в редакции 1971 г.) и Всемирной конвенцией об авторском праве 1952 г. (в редакции 1971 г.).

Важно и еще одно правило. Произведение также считается опубликованным в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами РФ оно было опубликовано на территории РФ (п.2 ст.5 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»).

6 вопрос. По своему экономическому созданию авторские права делятся на личные неимущественные и имущественные. Имущественные права могут принадлежать в силу закона, договора или наследования любым субъектам авторского права. Личными же неимущественными правами могут обладать только авторы произведений. Данные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже в случае уступки исключительных прав на использование произведения.

Автор в отношении своего произведения в соответствии со ст.15 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» обладает такими личными неимущественными правами, как:

- 1) право авторства;
- 2) право на имя;
- 3) право на обнародование произведения, включая право на отзыв;
- 4) право на защиту своей репутации.

Ограничность связи неимущественных прав с личностью создателя произведения проявляется, в частности, и в том, что право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора не переходят по наследству. Наследники вправе лишь бессрочно осуществлять защиту указанных прав в случае их нарушения. Это право наследников заметно актуализировалось в связи с незаконным использованием имен известных людей в коммерческих и рекламных целях.

П.1 ст.17 Закона об авторском праве и смежных правах выделяет еще одно личное неимущественное право автора произведения изобразительного искусства – право доступа.

7 вопрос. П.2 ст.17 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» наделяет автора произведения изобразительного искусства еще одним особым правом – правом следования, которое заключается в возможности получения вознаграждения в случае каждой последующей перепродажи произведения.

Право следования возникает при наличии следующих условий:

- в случае публичной перепродажи произведения (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее);

- если цена продажи произведения превышает предыдущую не менее чем на 20 процентов.

При соблюдении этих условий автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены.

Данное право не относится к личным неимущественным правам автора, т.к. напрямую связано с извлечением имущественной выгоды из своего произведения. Но и к имущественным правам автора данное право отнести нельзя, т.к. характерной особенностью имущественных прав является их передаваемость, отчуждаемость. Данное же право в соответствии с Законом является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторских прав.

8 вопрос. Имущественными являются права автора на использование произведения в любой форме и любым способом. Исключительные права называются имущественными потому, что независимо от того, кто получает вознаграждение, доход или прибыль, использование произведения всегда приносит определенные имущественные выгоды. Одно лишь обнародование произведения таких выгод не порождает.

Имущественные права автора закреплены в ст.16 Закона РФ «об авторском праве и смежных правах»: право на воспроизведение; право на распространение; право на импорт; право на публичный показ; право на публичное исполнение; право на передачу в эфир; право на сообщение произведения для всеобщего сведения по кабелю; право на перевод; право на переработку.

Исключительные права на отдельные произведения дополняются некоторыми другими правомочиями. Так, автор дизайнерского (т. е. художественно-конструкторского), градостроительного или садово-паркового проекта вправе осуществлять его практическую реализацию.

В перечне имущественных прав авторов не выделено право на вознаграждение (авторский гонорар). И это не случайно, так как авторское вознаграждение всегда (кроме случаев победы на конкурсе) выплачивается в рамках договоров об использовании произведений. Договором между работодателем и автором определяется также выплата авторского

вознаграждения за использование служебного произведения. Поэтому размер, порядок исчисления и выплаты авторского вознаграждения за каждый вид использования произведения определяется не в законе (как это было прежде), а в авторском или ином договоре, заключаемом в установленном порядке.

Необходимо сказать о *принципе исчерпания авторских прав*, в соответствии с которым, если экземпляры опубликованного произведения (например, книги) введены в гражданский оборот посредством их продажи, то допускается их дальнейшее распространение без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения. Данный принцип закреплён в п.3 ст.16 Закона «Об авторском праве и смежных правах».

9 вопрос. Закон об авторском праве устанавливает достаточно широкий перечень случаев, когда авторские имущественные права ограничиваются, при этом допускается использование произведений без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения. Вместе с тем, необходимо отметить, что все указанные ниже ограничения авторских прав носят либо объективный, либо социально оправданный характер.

1. *Воспроизведение произведения в личных целях без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения.* Сюда относятся:

а) случаи частичного использования произведения, такие как: цитирование в оригинале и в переводе в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях; использование произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в учебных целях; воспроизведение опубликованных в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам; воспроизведение публично произнесенных политических речей обращений, докладов и других аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью; воспроизведение в обзорах текущих событий произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

б) воспроизведение произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения;

в) использование произведений путем репродуцирования (изготовления копий) библиотеками и архивами для замены испорченных экземпляров, для учебных или исследовательских целей;

г) свободное использование произведений, постоянно расположенных в местах, открытых для свободного посещения;

д) свободное публичное исполнение произведений на свадьбах, похоронах и так далее в объеме, оправданном характером мероприятия;

е) свободное воспроизведение для судебных целей;

ж) свободная запись краткосрочного пользования, производимая организациями эфирного вещания;

з) осуществление свободного воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных для личных целей, а также осуществление их декомпилирования лицом, правомерно владеющим экземпляром программы для ЭВМ или базы данных.

2. Свободное воспроизведение произведения в личных целях с выплатой авторского вознаграждения.

Без согласия автора произведения, исполнителя и производителя фонограммы, но с выплатой им вознаграждения допускается воспроизведение даже в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи другого произведения. При этом выплата вознаграждения происходит «круглым путем» и в обезличенной форме. Нередко копирование аудиовизуальных произведений и звукозаписи осуществляют физические лица с помощью бытовых аудио- и видеомagneтофонов.

10 вопрос. Наряду с охраной прав авторов произведений науки, литературы и искусства российское авторское право признает и охраняет права исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания. Права указанных лиц ввиду их близости и тесной связи с правами авторов именуются *смежными правами*.

В объективном смысле смежные права представляют собой совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по охране исполнений, постановок, фонограмм, передач организаций эфирного и кабельного вещания, установлению режима их использования, наделению исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций личными неимущественными и имущественными правами и защите этих прав.

Существенной особенностью большинства смежных прав является их производность и зависимость от прав создателей творческих произведений.

Сходны также и источники смежных и авторских прав. К отношениям в сфере смежных прав применяются многие нормы ГК, регламентирующие отношения и в области авторских прав, а также нормы Закона об авторском праве и смежных правах. Вместе с тем смежные права регулируются рядом специальных подзаконных правовых актов, касающихся охраны и использования фонограмм, а также некоторыми международными соглашениями, в частности Женевской конвенцией от 29 октября 1971 г. об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (вступила в силу для Российской Федерации 13 марта 1995 г.) и Римской конвенцией 1961 г. об охране прав артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций.

Для возникновения и осуществления смежных прав российский закон не требует соблюдения каких-либо формальностей. Права изготовителя фонограммы и исполнителя порождает сам факт создания соответствующей звукозаписи.

11 вопрос. При ответе на этот вопрос студенты должны дать определения исполнения, фонограммы, передачи эфирного и кабельного

вещания (объекты смежных прав), а также определить, какие лица являются субъектами смежных прав и в каком случае охраняются их права.

Объектами смежных прав являются фонограммы, исполнения, передачи организаций эфирного и кабельного вещания.

Студент должен иметь в виду, что в отличие от игры артистов-исполнителей, звукозаписи и передачи организаций эфирного и кабельного вещания, будучи плодом не только и не столько умственного, сколько физического труда, не отражают особой творческой оригинальности их создателей.

Субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограмм, организации эфирного и кабельного вещания.

12 вопрос. При ответе на данный вопрос студенты должны учитывать, что личные неимущественные права есть только у исполнителя, т.к. только его деятельность является творческой. Деятельность же производителей фонограмм или организаций эфирного и кабельного вещания носит скорее более технический, чем творческий характер.

Исполнителю, в том числе режиссеру-постановщику и дирижеру, в отношении его исполнения или постановки принадлежат исключительные личные неимущественные и имущественные права. В число *личных неимущественных* входят:

- право на имя;
- право на защиту исполнения или постановки от всякого искажения либо иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя (п.1 ст.37 Закона об авторском праве и смежных правах).

Исключительные *имущественные права* выражаются в праве на использование исполнения или постановки, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования данных объектов смежных прав.

Производителю фонограмм предоставляется исключительные права на использование его фонограммы в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования (ст.38 Закона):

Производитель фонограммы вправе осуществлять сам или разрешать воспроизведение другими лицами фонограммы, ее переделку или иную переработку, продавать, сдавать в прокат или импортировать экземпляры фонограммы.

Организация эфирного вещания обладает исключительным правом разрешать другим лицам одновременно с ней передавать в эфир ее передачу; записывать и воспроизводить запись передачи; сообщать ее для всеобщего сведения по кабелю, а также сообщать передачу в тех же целях в местах с платным входом. В последнем случае вещательная организация не имеет исключительных прав, если запись была сделана с ее согласия и воспроизведение передачи осуществляется в целях обучения, информационных и тому подобных указанных в законе целях (ст.40 Закона об авторском праве и смежных правах).

Организация кабельного вещания обладает исключительным правом использования своей передачи в любой форме. Она вправе также давать разрешение на применение передачи за вознаграждение. Пользуясь своим правом, организация кабельного вещания, подобно эфирной вещательной организации, может позволить другим лицам в одно время с нею сообщать ее передачу в эфир, записывать и воспроизводить запись, а также сообщать передачу в места с платным входом.

13 вопрос. Без согласия обладателей смежных прав и, как правило, без выплаты им вознаграждения допускается, в частности, использование объектов последних исключительно в целях обучения, научного исследования или цитирования, в личных целях, а также включение в обзор о текущих событиях небольших отрывков из исполнений, постановок, фонограмм и передач (ст.42 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»).

Фонограмма, опубликованная в коммерческих целях, может быть использована без согласия ее производителя и исполнителя, но с выплатой вознаграждения. В подобном порядке допускается также публичное исполнение фонограммы, передача ее в эфир и ее сообщение по кабелю.

При условии свободного использования выплата вознаграждения требуется только при цитировании в информационных целях вещательной организацией фонограммы, опубликованной в коммерческих целях.

14 вопрос. При ответе на этот вопрос студент должен учитывать, что существуют общий и специальные сроки действия авторского права.

По общему правилу авторское право действует в течение всей жизни автора (соавторов) и 50 лет после смерти автора либо последнего из соавторов.

Из этого правила есть ряд исключений. Так, личные неимущественные права – право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора – охраняются бессрочно.

Менее продолжительные сроки действия авторского права установлены для произведений, обнародованных анонимно или под псевдонимом. Авторское право на такие произведения действует в течение тех же 50 лет, но исчисляемых с даты не смерти автора, а правомерного обнародования произведения. Лишь если автор на каком-то этапе данного 50-летнего срока раскроет свою личность либо его личность перестанет оставлять сомнения, вступит в силу общее правило: авторское право будет действовать в течение всей оставшейся жизни автора и 50 лет после его смерти.

В случае, если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, 50-летний срок охраны прав исчисляется с 1 января года, следующего за годом реабилитации. Таким образом, срок охраны авторских прав автоматически увеличивается на период, прошедший с даты посмертного выпуска произведения до 1 января года, следующего за годом, в котором был посмертно реабилитирован его автор.

Еще одно исключение связано с произведениями ветеранов Великой Отечественной Войны. В случае, если автор работал во время Великой

Отечественной Войны или участвовал в ней, то 50-летний срок охраны авторских прав увеличивается на 4 года, т. е. на срок самой войны.

Авторское законодательство предусматривает иные, чем установлено ГК РФ, правила определения начала срока, измеряемого периодом времени. Согласно п.6 ст.27 Закона об авторском праве и смежных правах, исчисление сроков, предусмотренных настоящей статьей, начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

При характеристике срока действия смежных прав, студент должен помнить, что данный срок отличается от срока действия авторского права. Срок действия смежных прав определен в ст.43 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».

Права исполнителя действуют в течение 50 лет после первого исполнения или постановки. Исключение составляют право на имя и на защиту исполнения от всякого искажения либо иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя. Эти права охраняются бессрочно.

Права производителя фонограммы действуют в течение 50 лет после ее первого опубликования либо в течение 50 лет после ее первой записи, если фонограмма не публиковалась в течение этого срока.

Сходным образом права вещательных организаций действуют в течение 50 лет после осуществления первой передачи в эфир или по кабелю.

По общему правилу 50-летние сроки действия различных смежных прав исчисляются с 1 января года, следующего за годом, в котором имели место первое исполнение, первое опубликование фонограммы либо первая передача. Однако в порядке исключения для некоторых правообладателей эта «нижняя планка» отсчета может быть значительно поднята: в случае, если исполнитель был репрессирован и реабилитирован посмертно, срок охраны начнет действовать лишь с 1 января года, следующего за годом реабилитации. На 4 года увеличивается также срок охраны смежных прав исполнителя, работавшего во время Великой Отечественной войны или участвовавшего в ней.

15 вопрос. При рассмотрении данного вопроса студент прежде всего должен определить, что под защитой авторских и смежных прав понимается совокупность мер, направленных на восстановление и признание этих прав при их нарушении и оспаривании:

а) студент должен отметить, что существуют юрисдикционная и неюрисдикционная *формы защиты авторских и смежных прав*. При этом, в рамках юрисдикционной формы выделяются общий (судебный) и административный порядки защиты. Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой –действия граждан и организаций по защите авторских и смежных прав, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам;

б) далее студент должен охарактеризовать *способы защиты авторского и смежных прав*, т.е. закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.⁸

В зависимости от характера нарушения обладатели авторских и смежных прав могут требовать от нарушителей в соответствии со ст.49 Закона об авторском праве и смежных правах признания своих прав, восстановления положения, существовавшего до нарушения, прекращения действий, нарушающих права или создающих угрозу их нарушения. Нарушители обязаны возместить убытки правообладателя. Учитывая объективные трудности подсчета этих убытков, закон предоставляет правообладателю по своему выбору альтернативно требовать либо возмещения убытков, включая упущенную выгоду, либо взыскания дохода, полученного нарушителем, либо выплаты компенсации в сумме от 10 до 50 000 минимальных размеров оплаты труда, установленной по усмотрению суда.

Помимо указанных в ст.49 Закона об авторском праве способов защиты, потерпевшие могут воспользоваться и другими мерами, которые предусмотрены в ст.12 ГК РФ.

Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, если эти деяния причинили крупный ущерб либо совершены неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, влекут наказание в соответствии со ст. 146 УК РФ.

16 вопрос:

а) при ответе на этот вопрос студент должен дать, во-первых, *понятие авторского договора*.

Под авторским договором понимается соглашение между автором произведения науки, литературы и искусства, или его работодателем, либо иным обладателем имущественных авторских прав, с одной стороны, и пользователем произведения, по которому автор обязуется передать пользователю за вознаграждение право использования произведения обусловленным способом и в установленный срок, а пользователь обязуется использовать произведение в соответствии с предоставленным ему правом и уплатить вознаграждение.

Далее студент должен отметить, что Закон об авторском праве различает *три вида авторских договоров* и охарактеризовать их:

- 1) авторский договор о передаче исключительных прав;
- 2) авторский договор о передаче неисключительных прав;
- 3) авторский договор заказа (ст. 30,33);

б) при раскрытии вопроса об *элементах авторского договора* студент должен иметь в виду, что как любой гражданско-правовой договор, авторский

⁸ Гражданское право: Учебник. - Том 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000. С. 181.

договор подчиняется закрепленным в ГК РФ общим положениям о договоре (ст.420 – 453).

Вместе с тем авторское законодательство как часть гражданского законодательства (согласно ст.2 Закона) конкретизирует *существенные условия авторского договора*. В силу абз.2 п.1 ст.432 ГК существенными являются условия о предмете договора, условия, названные в законе или иных правовых актах как необходимые для договоров данного вида, а также все другие условия, предлагаемые для согласования одной из сторон. Закон об авторском праве и смежных правах называет в числе необходимых такие условия авторского договора, как:

- способы использования произведения;
- срок и территорию, на которые передается право;
- размер вознаграждения и (или) порядок его определения за каждый способ использования;
- порядок и сроки выплаты вознаграждения (абз.1 п.1 ст.31).

Но здесь студент должен иметь в виду, что данные условия считаются существенными только если сами стороны определили их как существенные. В противном же случае, при отсутствии этих условий, авторский договор будет действительным, и к нему будут применяться положения ст.30 Закона об авторском праве и смежных правах.

Своеобразием отличается также форма авторского договора. Во-первых, любой авторский договор независимо от его цены и порядка использования произведения должен заключаться *в письменной форме*. Исключение сделано лишь для авторских договоров об использовании произведений в периодической печати (п.1 ст.32 ЗоАП). Несоблюдение простой письменной формы договора лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение договора и его условий на свидетельские показания, хотя и не препятствует им приводить письменные и другие доказательства (п.1 ст.162 ГК РФ). Специальный порядок оформления договора допускается п.2 ст.32 Закона для продажи экземпляров программ для ЭВМ и баз данных и предоставления массовым пользователям доступа к ним. Согласно п.3 ст.14 Закона РФ от 23.09.1992 г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» при продаже и предоставлении массовым пользователям доступа к программам для ЭВМ и базам данных «допускается применение особого порядка заключения договоров, например путем изложения типовых условий договора на передаваемых экземплярах программ для ЭВМ и баз данных»;

в) рассматривая вопрос о *содержании авторского договора*, студент может его изложить на примере авторского договора заказа.

По авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику (п.1 ст.33 Закона). Таким образом, предметом авторского договора заказа является обязательство автора создать произведение – написать пьесу, сценарий кинофильма, и т.п. (литературный заказ), нарисовать портрет (художественный заказ) и т.д., а также передать исключительные права на него заказчику.

Содержание договора образуют права и обязанности сторон.

Автор обязуется создать произведение, отвечающее согласованным в договоре условиям, и передать его в установленный срок заказчику комплектно и в надлежащей форме, в том числе электронной, на магнитном носителе (дискете) в оговоренных текстовых редакторах. Кроме того, автор обязан в согласованный с заказчиком срок исправлять и дорабатывать произведение с учетом обоснованных замечаний и пожеланий заказчика, не нарушать его исключительных прав на использование произведения.

Со своей стороны, *заказчик обязан* соблюдать личные неимущественные права автора (на имя, на защиту авторской репутации), не вносить без письменного согласия автора никаких изменений в произведение.

Основным *правом заказчика* служит право на использование созданного произведения, в том числе его воспроизведение, распространение, импорт, перевод и иную переделку на обусловленной договором территории.

Главным *правом автора* является право на вознаграждение. Оно может определяться в фиксированной сумме, в виде процента дохода от продажи экземпляров будущего произведения или в форме комбинации того и другого вида вознаграждения. Вознаграждение устанавливается в рублях или в рублевом эквиваленте условных единиц, например долларов США.

Заказчик обязан в счет обусловленного договором вознаграждения выплатить автору аванс в размере, порядке и сроки, согласованные сторонами (п.2 ст.33 Закона). Аванс также может выплачиваться единовременно или по частям. Важно лишь, чтобы он был выплачен до начала использования произведения и выплаты вознаграждения с учетом полученного заказчиком дохода;

г) раскрывая вопрос об *ответственности сторон по авторскому договору*, студент должен учесть, что данной ответственности присущи определенные особенности.

Поскольку данные договоры являются видами гражданско-правовых договоров, их участники отвечают за нарушение принятых обязательств по общим нормам ст. 393 – 406 ГК, а также ст.15 ГК о возмещении убытков, если иное не диктуется особенностями предмета этих договоров. Поэтому специальная норма п.1 ст.34 Закона об авторском праве и смежных правах обязывает сторону, не исполнившую или ненадлежащим образом исполнившую обязательства по авторскому договору, возместить все убытки, причиненные другой стороне, включая упущенную выгоду.

Вместе с тем п.2 ст.34 Закона *предусматривает ограниченную ответственность автора* за непредставление заказного произведения в соответствии с условиями договора. Поскольку в сфере интеллектуальной деятельности нередко случается такое явление, как «творческая неудача», при непредставлении произведения на автора возлагается обязанность возместить только реальный ущерб, причиненный заказчику. Обычно это выражается в возврате автором заказчику полученного аванса. Разумеется, ограниченная ответственность не применяется, если автор умышленно не передает заказчику надлежаще созданное произведение или передает его другому лицу. Подобные

действия автора могут повлечь расторжение договора и возмещение убытков заказчика в полном объеме.

Литература и источники

Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г., пересмотренная в Париже 24.07.1971 г. // Права на результаты интеллектуальной деятельности: Сборник нормативных актов / Сост. В.А. Дозорцев. – М.: «Юрист», 1994.- 569 с.

Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г., в ред. от 24.07.1971 г. // Гражданское законодательство: Сборник нормативных актов. Ч.2. / Сост. Сергеев А.П. – М.: «Проспект», 1999.- 720 с.

Конвенция об охране производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г. // СЗ РФ. - 1994.- №29. Ст.-3046.

Конституция РФ. Принята Всенародным голосованием 12.12.1993 г.

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

Об авторском праве и смежных правах: Закон РФ от 9.07.1993 г., в ред. ФЗ от 19.07.1995 г. // СЗ РФ. - 1995.- №30.- Ст.2866.

О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных: Закон РФ от 23.09.1992 г. // Ведомости РФ. - 1992.- №42.- Ст.2325.

О средствах массовой информации: Закон РФ от 27.12.1991 г., в ред. от 4.07.2003 г.

О государственной политике в области охраны авторских и смежных прав: Указ Президента РФ от 7.12.1993 г.

О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства: Постановление Правительства РФ от 21.03.1994 г. // Собрание актов Президента и Правительства РФ. - 1994.- №13.- Ст.994.

О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки): Постановление Правительства РФ от 17.05.1996 г. // СЗ РФ. - 1996.- №21.- Ст.2529.

Устав Российского авторского общества (РАО). Принят учредительным собранием РАО 12.08.1993 г. // Интеллектуальная собственность. - 1994.- № 7-8.- С. 49.

Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28.09.1999 г. №47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» // Интеллектуальная собственность. - 2000.- №1.- С. 82.

Авторское и патентное право. – М.: «ПРИОР», 2002.- 304 с.

Авторское право: Нормативные акты, национальное законодательство и международные конвенции. / Сост. И. Силонов. – М.: «Элит-клуб»; «Юридическая книга», 1998.- 429 с.

Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. – М.: Б.и., 1957.- 138 с.

Близнец И.А. Интеллектуальная собственность и закон. Теоретические вопросы. материалы по проблемам авторского права и смежных прав / Труды по интеллектуальной собственности. - Том 3: Актуальные проблемы авторских и смежных прав. – М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова, 2001.- 220 с.

Вощинский М. Уголовная ответственность за нарушение авторского и смежных прав по новой редакции ст. 146 УК. // Российская юстиция. – 2003.- № 6.- С. 61.

Гаврилов Э.П. Комментарий Закона об авторском праве и смежных правах. – М.: Фонд «Правовая культура», 1996.- 312 с.

Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Общие положения. Тенденции развития. – М.: Б.и., 1984.- 247 с.

Гаврилов Э.П. Об обратной силе действия закона об авторском праве и смежных правах. // Государство и право. – 1994.- № 8-9.- С. 74.

Герасин С.А. Программа передач как объект авторского права. // Российский юридический журнал. - 1996.- №2.- С. 35.

Гражданское право: Учебник: В 2 т. - Том 1. / Отв. ред. Е.А. Суханов. – М.: «БЕК», 1998.- 816 с.

Гражданское право: Учебник. - Том 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000.- 624 с.

Зенин И.А. Основы гражданского права России (конспект лекций для специалистов по праву интеллектуальной собственности). – М.: Б.и., 1993.- 327 с.

Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве. – М.: «Юридическая литература», 1972.- 137 с.

Ионас В.Я. Критерий творчества в авторском праве и судебной практике. – М.: «Юридическая литература», 1967.- 183 с.

Иоффе О.С. Советское гражданское право: В трех томах. - Т.3. – М.: Б.и., 1965.- 389 с.

Космовская И.Л. Защита авторских прав. // Юридический мир. – 1998.- № 9-10.- С. 86.

Макагонова Н.В. Авторское право: Учебное пособие. – М.: «Юридическая литература», 1999.- 288 с.

Матвеев Ю.Г. Международная охрана авторских прав. – М.: Б.и., 1987.

Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М.: «Юристъ», 2000.- 400 с.

Петровский С. Интеллектуальная собственность и исключительное право. // Интеллектуальная собственность. 1999. №3.- С. 57.

Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. – М.: «Проспект», 1999.- 512 с.

Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. – М.: Б.и., 1956.

Силонов И. Рекламный слоган как объект авторского права. // Интеллектуальная собственность. - 1999.- № 4.- С. 105.

Силонов И. Об авторских правах зарубежных правообладателей в России. // Интеллектуальная собственность. – 1999.- № 1.- С. 66.

Силонов И. О применении в России норм Бернской конвенции. // Интеллектуальная собственность. – 1997.- № 11-12. С. 62.

Силонов И. Комментарий к информационному письму Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах». // Интеллектуальная собственность. – 2000.- № 1.- С. 90.

Сроки охраны авторских прав в РАО. // Интеллектуальная собственность. – 1999.- № 4.- С. 107.

Трофименко А. Наименования доменов как особая разновидность объектов информационной природы. // Российская юстиция. – 2003.- № 2.- С. 60.

Трунцевский Ю.В. Видеопиратство: уголовная ответственность, раскрытие и расследование преступлений. М.: «Учебно-консультационный центр ЮрИнфоР», 2000.- 172 с.

Тулубьева И. Из судебной практики РАО. // Интеллектуальная собственность. – 1999.- № 1.- С. 99.

Тулубьева И. Еще одна болевая точка (об охране авторских прав репрессированных авторов) // Интеллектуальная собственность. – 1999.- № 4.- С. 110.

Федотов И.Л. Авторское право и Интернет. // Юрист. - 2000.- №5.- С. 42.

Хаметов Р. Корпоративная борьба с нарушениями авторских и смежных прав. // Хозяйство и право. - 1988.- №4.- С. 152.

Хаметов Р. Предмет доказывания по делам о нарушениях авторских прав. // Хозяйство и право. - 1997.- №9 – 10.- С. 152

Хаметов Р. Лазейки в законах поощряют интеллектуальное пиратство. // Интеллектуальная собственность. – 1997.- № 11-12. С. 66.

Чернейко Л., Данилина Е. Программа для ЭВМ как литературное произведение. // Российская юстиция. – 2002.- № 11.- С. 32.

Чернышева С.А. Правоотношения в области художественного творчества. – М.: Б.и., 1979.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. 10 издание. – М.: Издание братьев Башмаковых, 1912.

Тема 6 Патентное право

Основные вопросы:

1) понятие патентного права:

а) в объективном смысле;

б) в субъективном смысле;

в) предмет и задачи патентного права;

2) принципы патентного права;

3) источники правового регулирования патентного права;

- 4) объекты патентного права:
 - а) виды объектов;
 - б) объекты, не признаваемые изобретениями, полезными моделями, промышленными образцами;
 - в) критерии патентоспособности объектов патентного права;
- 5) субъекты патентного права;
- 6) оформление патентных прав:
 - а) на изобретение;
 - б) на полезную модель;
 - в) на промышленный образец;
- 7) права и обязанности патентообладателей;
- 8) лицензионные договоры о передаче прав на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- 9) защита патентных прав:
 - а) формы защиты;
 - б) способы защиты;
- 10) Сроки в патентном праве.

Методические рекомендации

1 вопрос. Отвечая на этот вопрос студент должен учитывать, что существуют понятия патентного права как в объективном смысле, так и в субъективном смысле:

а) патентное право в объективном смысле – это совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования, материальным и моральным стимулированием и защитой права их авторов и патентообладателей;

б) в субъективном смысле патентное право представляет собой имущественное или личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом;

в) предметом патентного права является регулируемая им совокупность имущественных и личных неимущественных отношений, связанных с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Потребность в патентном праве обусловлена невозможностью прямой охраны результатов технического или художественно-конструкторского творчества средствами авторского права. В отличие от объектов авторского права изобретения, полезные модели и промышленные образцы как решения определенных практических задач в принципе повторимы. Они могут быть созданы независимо друг от друга разными лицами. Поэтому их охрана предполагает формализацию в законе их признаков, соблюдение специального

порядка определения приоритета, проверку новизны и установление особого режима их использования. Таковую охрану обеспечивает только патентное право.

2 вопрос. Прежде чем обратиться к перечислению и к характеристике принципов патентного права, студент должен дать их определение.

Принципы патентного права – это отправные идеи, которые пронизывают всю систему патентно-правовых норм и служат исходной базой для ее дальнейшего развития и разрешения прямо не урегулированных законом ситуаций.

Выделяются следующие принципы патентного права:

1) признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта. Это положение означает, что только патентообладатель может изготавливать, применять, ввозить, продавать и иным образом вводить в хозяйственный оборот запатентованную разработку, а все другие лица обязаны воздерживаться от ее использования, не санкционированного патентообладателем;

2) соблюдение разумного баланса интересов патентообладателя, с одной стороны, и интересов общества – с другой стороны. Одним из конкретных его проявлений служит ограничение действия патента определенным сроком, после истечения которого разработка поступает во всеобщее пользование;

3) предоставление охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными изобретениями, полезными моделями, промышленными образцами. Для получения охраны заинтересованное управомоченное лицо должно оформить и подать в Патентное ведомство особую заявку, которая рассматривается последним с соблюдением определенной процедуры и в случае соответствия заявленного объекта требованиям закона, удовлетворяется;

4) положение, согласно которому законом признаются и охраняются права и интересы не только патентообладателей, но и действительных создателей изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Данный принцип находит отражение во многих нормах патентного права. Прежде всего именно действительным разработчикам предоставляется возможность получить патент и стать патентообладателями.

3 вопрос. Рассматривая данный вопрос студент должен помнить, что вследствие функциональной связи норм патентного права с нормами других институтов и отраслей права его источниками служат преимущественно комплексные нормативные акты. В большинстве из них гражданско-правовые нормы преобладают, но не образуют акты в целом.

Источниками патентного права являются:

- Гражданский кодекс РФ;

- Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г., в редакции ФЗ от 7.02.2003

г.;

- другие акты, содержащие нормы патентного права, издаваемые Государственным Патентным ведомством РФ, патентные правила и разъяснения по применению патентного закона.

Источниками патентного права служат также международные соглашения, например:

- Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. (наша страна присоединилась к данной Конвенции с 1 июля 1965 г.);

- Евразийская патентная конвенция от 1 июня 1995 г. (ратифицирована Федеральным законом от 1 июня 1995 г., вступила в силу с 1 января 1996 г.).

4 вопрос:

а) рассматривая данный вопрос студент сначала должен подробно охарактеризовать *виды объектов патентного права*, а именно: изобретение, полезную модель, промышленный образец. При этом нужно иметь в виду, что такой объект патентного права как изобретение имеет свои собственные объекты.

В соответствии с п.1 ст.4 Патентного закона РФ в качестве *изобретения* охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Таким образом, объектами изобретения являются продукт (устройство, вещество, штамм микроорганизма, культура клеток растений или животных) или способ.

Под устройством понимается система расположенных в пространстве элементов, определенным образом взаимодействующих друг с другом.

Вещество представляет собой искусственно созданное материальное образование, являющееся совокупностью взаимосвязанных элементов. К веществам как объектам изобретений относятся:

- 1) индивидуальные химические соединения, к которым также условно отнесены высокомолекулярные соединения и продукты генной инженерии;
- 2) композиции (составы, смеси);
- 3) продукты ядерного превращения.

Штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных означает совокупность клеток, имеющих общее происхождение и характеризующихся одинаковыми устойчивыми признаками.

К способам как объектам изобретения относятся процессы выполнения действий над материальным объектом с помощью материальных же объектов. Способ – это совокупность приемов, выполняемых в определенной последовательности или с соблюдением определенных правил.

Следующим видом объектов патентного права является полезная модель.

В соответствии с п.1 ст.5 Патентного закона РФ в качестве *полезной модели* охраняется техническое решение, относящееся к устройству.

Понятием «полезная модель» обычно охватываются такие технические новшества, которые по своим внешним признакам очень напоминают патентоспособные изобретения, однако являются менее значительными с точки зрения их вклада в уровень техники.

И, наконец, самостоятельным объектом патентного права является промышленный образец.

В соответствии с п.1 ст.6 Патентного закона в качестве *промышленного образца* охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид;

б) описав виды объектов патентного права студент должен рассказать и об *объектах, не признаваемых изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами.*

В соответствии с Патентным законом РФ не признаются объектами правовой охраны следующие:

- открытия, а также научные теории и математические методы;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- программы для электронных вычислительных машин;
- решения, заключающиеся только в представлении информации;
- сорта растений, породы животных;
- топологии интегральных микросхем;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В соответствии с п.2 ст.6 Патентного закона не признаются патентоспособными промышленными образцами решения:

- обусловленные исключительно технической функцией изделия (например, гайки, болты, винты, сверла и т.п.);
- объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений (например внешний вид киосков, палаток, телефонных будок и т.п.);
- объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ (так как неустойчивость их формы не позволяет придать им внешний вид с помощью художественно-конструкторских средств);
- изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали (например, рисунки и надписи порнографического и оскорбительного характера);

в) в рамках данного вопроса студент должен охарактеризовать *критерии патентоспособности объектов патентного права.*

Патентоспособность – это свойство новшества быть признанным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом в правовом смысле.

В соответствии с п.1 ст.4 Патентного закона РФ *изобретению* предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники.

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники.

Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

В соответствии с п.1 ст.5 Патентного закона РФ *полезная модель* признается соответствующей условиям патентоспособности, если она является новой и промышленно применимой.

Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники.

Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

В соответствии с п.1 ст.6 Патентного закона *промышленному образцу* предоставляется правовая охрана, если он является новым и оригинальным.

Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия.

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.

5 вопрос. Субъектами патентного права являются авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, патентообладатели, а также другие лица (не авторы), приобретающие по закону или договору некоторые патентные права.

Авторами, т.е. создателями изобретений и других объектов промышленной собственности, признаются граждане РФ и иностранцы. Возможность граждан России иметь права автора объекта промышленной собственности является элементом содержания их правоспособности. Закон не ограничивает возникновение субъективного права авторства и других патентных прав достижением определенного возраста. От возраста зависит

лишь возможность самостоятельного осуществления патентных прав. Так, несовершеннолетние вправе самостоятельно, т.е. без согласия своих законных представителей, осуществлять свои патентные права лишь по достижении 14 лет (п.2 ст.26 ГК). Иностранные физические и юридические лица пользуются правами, предусмотренными Патентным законом, наравне с физическими и юридическими лицами РФ в силу международных договоров России или на основе принципа взаимности.

К числу субъектов патентного права, не являющихся авторами объектов промышленной собственности, относятся *физические и юридические лица, приобретающие патентные права на основе закона или договора*. Это прежде всего правопреемники авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. К данной группе принадлежит и государство.

6 вопрос. В рамках данного вопроса студент должен осветить порядок оформления патентных прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец:

а) выделим несколько стадий оформления патентных прав на изобретение:

1) Подача заявки на выдачу патента на изобретение.

В соответствии с п.1 ст.15 Патентного закона заявка на выдачу патента на изобретение подается на русском языке в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности лицом, обладающим правом на получение патента, т.е. заявителем.

Заявка на изобретение должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) изобретения и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;

- описание изобретения, раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления;

- формулу изобретения, выражающую его сущность и полностью основанную на описании;

- чертежи и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения;

- реферат.

К заявке на изобретение прилагается документ, подтверждающий уплату патентной пошлины в установленном размере, или документ, подтверждающий основания для освобождения от уплаты патентной пошлины, либо уменьшения ее размера, либо отсрочки ее уплаты.

Датой подачи заявки на изобретение считается дата поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание и чертежи, если в описании на них имеется ссылка, или дата поступления последнего документа, если указанные документы представлены не одновременно.

2) Установление приоритета изобретения.

В соответствии с п.1 ст.19 Патентного закона приоритет изобретения устанавливается по дате подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

В соответствии с п.2 этой же статьи приоритет изобретения может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет) при условии подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки на изобретение в течение двенадцати месяцев с указанной даты. Если по не зависящим от заявителя обстоятельствам заявка с испрашиванием конвенционного приоритета не могла быть подана в указанный срок, этот срок может быть продлен, но не более чем на два месяца.

Также, в соответствии с п.3 данной статьи, приоритет может быть установлен по дате поступления дополнительных материалов, если они оформлены заявителем в качестве самостоятельной заявки, которая подана до истечения трехмесячного срока с даты получения заявителем уведомления федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о невозможности принятия во внимание дополнительных материалов в связи с признанием их изменяющими сущность заявленного решения и при условии, что на дату подачи такой самостоятельной заявки заявка, содержащая указанные дополнительные материалы, не отозвана и не признана отозванной.

Также приоритет изобретения может быть установлен на основании нескольких ранее поданных заявок или дополнительных материалов к ним.

3) Экспертиза заявки на изобретение.

В соответствии с п.1 ст.20 Патентного закона РФ по заявке на изобретение, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, проводится формальная экспертиза, в процессе которой проверяются наличие всех необходимых документов и соблюдение установленных требований к ним (*формальная экспертиза*).

В соответствии с п.6 данной статьи Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности по истечении восемнадцати месяцев с даты подачи заявки на изобретение, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, публикует в своем официальном бюллетене сведения о заявке на изобретение.

В соответствии с п.7 указанной статьи по ходатайству заявителя или третьих лиц, которое может быть подано в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение трех лет с даты подачи заявки на изобретение, и при условии завершения формальной экспертизы с положительным результатом проводится *экспертиза заявки на изобретение по существу*. Она включает в себя информационный поиск в отношении заявленного изобретения для определения уровня техники и проверку соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности.

4) Выдача патента на изобретение.

В соответствии со ст.26 Патентного закона Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности вносит в Государственный реестр изобретений Российской Федерации изобретение и выдает патент на изобретение.

В соответствии со ст.25 Патентного закона федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в своем официальном бюллетене сведения о выдаче патента, включающие имя автора (авторов), если последний (последние) не отказался быть упомянутым в качестве такового (таковых), и патентообладателя, название и формулу изобретения;

б) стадии оформления патентных прав на *полезную модель*, во многом совпадают со стадиями оформления патентных прав на изобретение, хотя и имеют некоторые особенности.

1) *Подача заявки на выдачу патента на полезную модель.*

Она аналогична стадии подачи заявки на изобретение. Единственное различие – в документах, которые должна содержать заявка на полезную модель. В соответствии с п.2 ст.17 Патентного закона заявка на полезную модель должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора (авторов) полезной модели и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;

- описание полезной модели, раскрывающее ее с полнотой, достаточной для осуществления;

- формулу полезной модели, выражающую ее сущность и полностью основанную на описании;

- чертежи, если они необходимы для понимания сущности полезной модели;

- реферат.

2) *Установление приоритета полезной модели.*

Также аналогично изобретению. Отличается лишь в установлении конвенционного приоритета. Заявитель, желающий воспользоваться правом конвенционного приоритета в отношении заявки на полезную модель, обязан сообщить об этом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности до истечения двух месяцев с даты подачи такой заявки и представить заверенную копию первой заявки до истечения трех месяцев с даты подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки, по которой испрашивается конвенционный приоритет.

3) *Экспертиза заявки на полезную модель.*

В соответствии со ст.23 Патентного закона по заявке на полезную модель, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, проводится экспертиза, в процессе которой проверяются наличие всех необходимых документов, соблюдение установленных требований к ним и отсутствие нарушения требования единства полезной модели, а также рассматривается вопрос о том,

относится ли заявленное решение к охраняемому в качестве полезной модели (т.е. *формальная экспертиза*). Проверка соответствия заявленной полезной модели условиям патентоспособности (т.е. экспертиза по существу) не осуществляется.

4) *Выдача патента на полезную модель.*

На данном этапе оформления действуют те же правила, что и при выдаче патента на изобретение;

в) при оформлении патентных прав на *промышленный образец*, существуют следующие стадии:

1) *Подача заявки на получение патента на промышленный образец.*

В целом данная стадия аналогична подаче заявки на изобретение и на полезную модель.

В соответствии со ст.18 Патентного закона заявка на выдачу патента на промышленный образец должна относиться к одному промышленному образцу или группе промышленных образцов, связанных между собой настолько, что они образуют единый творческий замысел (требование единства промышленного образца).

Заявка на промышленный образец должна содержать:

- заявление о выдаче патента с указанием автора или авторов промышленного образца и лица или лиц, на имя которых испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения;

- комплект изображений изделия, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия;

- чертеж общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца;

- описание промышленного образца;

- перечень существенных признаков промышленного образца.

К заявке на промышленный образец прилагается документ, подтверждающий уплату патентной пошлины в установленном размере, или документ, подтверждающий основания для освобождения от уплаты патентной пошлины, либо уменьшения ее размера, либо отсрочки ее уплаты.

2) *Установление приоритета промышленного образца.*

Также аналогично установлению приоритета изобретения и полезной модели. Отличаются только сроки, в течение которых может быть установлен конвенционный приоритет. Так, в соответствии со ст.19 Патентного закона приоритет промышленного образца может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет) при условии подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки на промышленный образец в течение *шести месяцев* с указанной даты (а для изобретения и полезной модели устанавливается двенадцать месяцев). Если по не зависящим от заявителя обстоятельствам заявка с испрашиванием конвенционного приоритета не могла быть подана в указанный срок, этот срок может быть продлен, но не более чем на два месяца.

3) Экспертиза заявки на промышленный образец.

В соответствии со ст.24 Патентного закона по заявке на промышленный образец, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, проводятся формальная экспертиза, в процессе которой проверяются наличие всех необходимых документов, и соблюдение установленных требований к ним, и при положительном результате формальной экспертизы, экспертиза заявки на промышленный образец по существу, которая включает в себя проверку соответствия заявленного промышленного образца условиям патентоспособности.

4) Выдача патента на промышленный образец.

Здесь действуют правила, аналогичные выдаче патента на изобретение и полезную модель.

7 вопрос. При ответе на этот вопрос студент должен учитывать, что комплекс прав на изобретение, полезную модель или промышленный образец может принадлежать как автору данных разработок, так и патентообладателю, не являющемуся автором.

У автора есть личное неимущественное право – право авторства, которое охраняется бессрочно.

В соответствии со ст.10 Патентного закона РФ патентообладателю принадлежит исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Никто не вправе использовать запатентованные изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя, в том числе совершать следующие действия, за исключением случаев, если такие действия в соответствии с настоящим Законом не являются нарушением исключительного права патентообладателя:

- ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец;

- ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. При этом, если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа при отсутствии доказательств обратного;

- ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

- осуществление способа, в котором используется запатентованное изобретение.

Порядок использования изобретения, полезной модели или промышленного образца, если патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец принадлежит нескольким лицам, определяется договором между ними. При отсутствии такого договора каждый из патентообладателей может использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, но не вправе предоставить лицензию или передать исключительное право (уступить патент) другому лицу без согласия остальных патентообладателей.

Запатентованное изобретение или полезная модель признаются использованными в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения или полезной модели, приведенный в независимом пункте формулы изобретения или полезной модели, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до совершения ввоза на территорию Российской Федерации, изготовления, применения, предложения о продаже, продажи, иного введения в гражданский оборот или хранения для этих целей продукта или способа.

Запатентованный промышленный образец признается использованным в изделии, если такое изделие содержит все существенные признаки промышленного образца, нашедшие отражение на изображениях изделия и приведенные в перечне существенных признаков промышленного образца.

Патентообладатель может передать исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец (уступить патент) любому физическому или юридическому лицу. Договор о передаче исключительного права (уступке патента) подлежит регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности и без такой регистрации считается недействительным.

8 вопрос. При ответе на этот вопрос студент не должен путать такие понятия как «лицензионный договор» и «уступка прав на патент».

Патентообладатель может не только самостоятельно использовать принадлежащую ему разработку, но и предоставить право на ее использование другим лицам либо вовсе уступить свои права, вытекающие из патента. Соответственно различаются уступка патентных прав и заключение лицензионных соглашений на использование запатентованных разработок.

Уступка патентных прав означает передачу патентообладателем принадлежащих ему прав другому лицу – физическому либо юридическому.

Уступка патентных прав, в какой бы договорной форме она ни осуществлялась, означает, что к приобретателю патента переходят в полном объеме все права, которыми обладал патентообладатель (то есть уступить только часть прав и оставить за собой остальные нельзя).

Наряду с уступкой патентных прав патентообладатель может выдавать разрешения на использование разработки другими лицами. Выдача таких разрешений осуществляется путем заключения *лицензионных договоров*.

По лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта промышленной собственности на срок и в объеме, предусмотренных договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

В зависимости от объема передаваемых прав различаются договоры о выдаче простой (неисключительной) и исключительной лицензий. По договору *неисключительной лицензии* лицензиар, предоставляя лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все права, подтверждаемые патентом, в том числе и право на предоставление лицензий третьим лицам.

При выдаче *исключительной лицензии* лицензиату передается исключительное право на использование объекта промышленной собственности и в пределах, предусмотренных договором, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату.

9 вопрос:

а) существуют две основные *формы защиты* гражданских прав – юрисдикционная и неюрисдикционная.

В качестве неюрисдикционной формы понимают действия управомоченного лица по охране нарушенного права.

К юрисдикционной форме относится административная и судебная защита.

В соответствии со ст.31 Патентного закона РФ в судебном порядке рассматриваются следующие споры:

- об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- об установлении патентообладателя;
- о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец;
- о заключении и об исполнении договоров о передаче исключительного права (уступке патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- о праве преждепользования;
- о праве послепользования;
- о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций, предусмотренных данным Законом;
- другие споры, связанные с охраной прав, удостоверяемых патентом.

В соответствии со ст.32 Патентного закона за его нарушение наступает гражданско-правовая, административная или уголовная ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации;

б) *способы* защиты патентных прав перечислены в п.2 ст.14 Патентного закона РФ, в соответствии с которой патентообладатель для защиты своих нарушенных прав вправе требовать:

- прекращения нарушения патента;
- возмещения лицом, виновным в нарушении патента, причиненных убытков в соответствии с гражданским законодательством;
- публикации решения суда в целях защиты своей деловой репутации;
- осуществления иных способов защиты прав в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Требования к нарушителю патента могут быть заявлены также обладателем исключительной лицензии, если иное не предусмотрено лицензионным договором.

10 вопрос. При рассмотрении данного вопроса студенты должны проанализировать нормы Патентного закона РФ о сроке действия патентов на изобретение, полезную модель, промышленный образец, о порядке продления этих сроков и о досрочном прекращении действия патентов.

В соответствии с п.3 ст.3 Патентного закона РФ *патент на изобретение* действует до истечения двадцати лет с даты подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Срок действия патента на изобретение, относящееся к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату, для применения которых требуется получение в установленном законом порядке разрешения, продлевается федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по ходатайству патентообладателя на срок, исчисляемый с даты подачи заявки на изобретение до даты получения первого такого разрешения на применение, за вычетом пяти лет. При этом срок, на который продлевается действие патента на изобретение, не может превышать пять лет. Указанное ходатайство подается в период действия патента до истечения шести месяцев с даты получения такого разрешения или даты выдачи патента в зависимости от того, какой из этих сроков истекает позднее.

Патент на полезную модель действует до истечения пяти лет с даты подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Срок действия патента на полезную модель может быть продлен федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по ходатайству патентообладателя, но не более чем на три года.

Патент на промышленный образец действует до истечения десяти лет с даты подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Срок действия патента на промышленный

образец может быть продлен федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет.

Правила продления действия патента Российской Федерации на промышленный образец утверждены Роспатентом 22.12.1994.

Литература и источники

Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. // Гражданское законодательство: Сборник нормативных актов. - Ч. 2. / Сост. А.П. Сергеев. – М.: «Проспект», 1999.- 720 с.

Евразийская патентная конвенция от 1 июня 1995 г. (ратифицирована Федеральным законом от 1 июня 1995 г., вступила в силу с 1 января 1996 г.).

Конституция РФ. Принята Всенародным голосованием 12.12.1993 г.

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

Патентный Закон РФ от 23.09.1992 г. в ред. от 7.02.2003 г. // Российская газета. – 2003.- № 26.- С. 10.

Об утверждении Рекомендаций по вопросам экспертизы заявок на изобретения и полезные модели: Приказ Роспатента от 8 июля 1999 г. N 134, с изменениями и дополнениями от 20 июля 2001 г.

О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец: Приказ Роспатента РФ от 6.06.2003 г. № 84.

О правилах регистрации договоров о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированную топологию интегральной микросхемы и права на их использование, полной или частичной передаче исключительного права на программу для ЭВМ и базы данных: Приказ Роспатента РФ от 29.04.2003 г. № 64.

Авторское право: Нормативные акты, национальное законодательство и международные конвенции. / Сост. И. Силонов. – М.: «Элит-клуб»; «Юридическая книга», 1998.- 429 с.

Антимонов Б.С., Флейшиц Е.П. Изобретательское право. – М.: Б.и., 1960.- 110 с.

Боденхаузен Г. Парижская конвенция по охране промышленной собственности. Комментарий. – М.: Б.и., 1977.- 52 с.

Гражданское право: Учебник. - Том 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000.- 624 с.

Дозорцев В.А. Законодательство и научно-технический прогресс. – М.: «Юридическая литература», 1978.- 267 с.

Зенин И.А. Материальное стимулирование авторов изобретений (правовые вопросы). – М. «Юридическая литература», 1974.- 189 с.

Как защитить интеллектуальную собственность в России. / Под ред. А.Д. Корчагина. – М.: «Юрист», 1995.- 425 с.

Колесников А. Конвенционный приоритет. // Интеллектуальная собственность. 1997. № 3-4.- С. 141.

Колесников А. Внутренний приоритет. // Интеллектуальная собственность. 1997. № 5-6.- С. 141.

Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М.: «Юристъ», 2000.- 400 с.

Патентоведение: Учебник для вузов. / Под ред. В.А. Рясенцева. – М.: «Юридическая литература», 1984.- 345 с.

Права на результаты интеллектуальной деятельности: Сборник нормативных актов. / Сост. В.А. Дозорцев. – М.: «Юристъ», 1999.- 428 с.

Сергеев А.П. Патентное право. – М., 1994.- 125 с.

Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. – М., 1999.- 512 с.

Тема 7 Законодательство о средствах индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции

Основные вопросы:

- 1) характеристика права на фирменное наименование;
- 2) характеристика права на товарный знак, знак обслуживания и наименование мест происхождения товаров:
 - а) понятие товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров;
 - б) субъекты прав на товарный знак, знак обслуживания и наименования мест происхождения товаров;
 - в) содержание прав на товарный знак, знак обслуживания и наименования мест происхождения товаров;
 - г) оформление прав на товарный знак, знак обслуживания и наименования мест происхождения товаров;
- 3) распоряжение правами на средства индивидуализации;
- 4) защита прав на средства индивидуализации:
 - а) формы защиты;
 - б) способы защиты.

Методические рекомендации

1 вопрос. В числе объектов исключительных прав на средства индивидуализации ст. 138 ГК в первую очередь называет фирменное наименование юридического лица. Данное наименование должно иметь юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, т.е. преследующее извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Действующее российское законодательство не дает определения фирменного наименования, а лишь указывает на его реквизиты. В юридической

литературе фирма – это то наименование, под которым предприниматель выступает в гражданском обороте и которое индивидуализирует это лицо в ряду других участников гражданского оборота.

Исключительное право на фирменное наименование возникает у юридического лица в момент регистрации этого наименования, т.е. государственной регистрации самого юридического лица под данным наименованием, поскольку в учредительных документах любой коммерческой организации обязательно указывается ее фирменное наименование.

Юридическое лицо, зарегистрировавшее свое фирменное наименование, приобретает исключительное право его использования. Лицо, неправомерно применяющее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на это наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки (п. 4 ст. 54 ГК РФ).

2 вопрос:

а) рассматривая вопрос о *понятии товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров*, студент должен знать, что в соответствии со ст. 1 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (с последними изменениями от 11 декабря 2002 года) (далее – Закон) товарный знак и знак обслуживания – это обозначения, служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических и физических лиц. Товарные знаки отличают, индивидуализируют товары, а знаки обслуживания – услуги, но режим правовой охраны, предоставляемый и тем и другим, не имеет различий.

Отмечают следующие основные функции товарных знаков:

- выделение товара или услуги среди однородных;
- указание на источник происхождения товара или услуги;
- указание на определенное их качество;
- рекламирование данного товара или услуги.

Наименование мест происхождения товаров – это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами (ст. 30 Закона). Обозначение товара наименованием места его происхождения выступает как гарантия наличия в товаре особых, неповторимых свойств, обусловленных местом его производства;

б) студент должен дать характеристику *субъектов прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование мест происхождения товаров*.

В соответствии со ст. 2 Закона обладателем исключительного права на товарный знак (правообладателем) может быть юридическое лицо или осуществляющее предпринимательскую деятельность физическое лицо.

Иностранные юридические и физические пользуются исключительными правами на товарные знаки наравне с российскими предпринимателями.

Правообладателями наименования места происхождения товара могут являться не только юридические, но и физические лица. Они должны находиться в том географическом объекте, название которого используется в качестве наименования места происхождения товара, и производить товары с рассмотренными выше особыми свойствами;

в) рассматривая вопрос о *содержании прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование мест происхождения товаров*, студент должен иметь в виду, что в соответствии со ст. 4 Закона правообладатель вправе использовать товарный знак и запрещать использование товарного знака другими лицами (в этом сущность исключительного права на товарный знак). Никто не может использовать охраняемый в РФ товарный знак без разрешения правообладателя. Однако, закрепив за владельцем товарного знака исключительное право на товарный знак, законодатель указывает на необходимость его использования. Под фактическим использованием товарного знака понимается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) их упаковке. Это может сделать либо непосредственный правообладатель товарного знака, либо лицо, которому такое право предоставлено на основе лицензионного договора.

Исключительное право на товарный знак в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован, может быть передано правообладателем другому юридическому лицу или осуществляющему предпринимательскую деятельность физическому лицу по договору о передаче исключительного права на товарный знак (договору об уступке товарного знака) (ч.1 ст. 25 Закона).

Право на пользование наименованием места происхождения товара не является исключительным и может быть предоставлено любому лицу, вид деятельности и местонахождение которого отвечают требованиям Закона о товарных знаках. Право пользования этим же наименованием места происхождения товара может быть предоставлено любому юридическому или физическому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же основными свойствами (п. 3 ст. 31 Закона). Совладельцы этого права не могут запрещать друг другу пользоваться одним и тем же или аналогичным наименованием места происхождения товара. Не допускается использование тождественного или сходного до степени смешения с этим объектом обозначения лицами, не имеющими свидетельства на него;

г) рассматривая вопрос об *оформлении прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование мест происхождения товаров*, студент должен знать, что основанием для предоставления правовой охраны товарному знаку в РФ является его государственная регистрация в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Патентном ведомстве) (ст.2 Закона). Заявка подается на один товарный знак и на русском языке. К заявке должны быть приложены:

- документ, подтверждающий уплату пошлины за подачу заявки в установленном размере;

- устав коллективного знака, если заявка подается на регистрацию коллективного знака (ст. 8 Закона).

В соответствии со ст. 10, 11, 12 Закона рассмотрение заявки федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности осуществляется на следующих этапах:

1) формальная экспертиза, по результатам которой принимается решение о принятии заявки к рассмотрению или об отказе в принятии заявки к рассмотрению.

2) экспертиза заявленного обозначения, завершающаяся вынесением решения о регистрации товарного знака или об отказе в регистрации товарного знака.

Формальная экспертиза заявки проводится в течение месяца с даты ее подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. В ходе проведения формальной экспертизы проверяется наличие необходимых документов заявки, а также их соответствие установленным требованиям.

Экспертиза заявленного обозначения проводится по завершении формальной экспертизы. В ходе экспертизы проверяется соответствие заявленного обозначения требованиям, установленным статьями 1, 6 и пунктом 1 и 2 статьи 7 Закона, и устанавливается приоритет товарного знака.

На основании решения о регистрации товарного знака федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение месяца с даты получения документа об уплате установленной пошлины производит регистрацию товарного знака в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ (далее – Реестр). В Реестр вносятся товарный знак, сведения о его правообладателе, дата приоритета товарного знака и дата его регистрации, перечень товаров, для которых зарегистрирован товарный знак, другие сведения, относящиеся к регистрации товарного знака, а также последующие изменения этих сведений (ст. 14 Закона).

Выдача свидетельства на товарный знак производится федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение трех месяцев с даты регистрации товарного знака в Реестре. Форма свидетельства и состав указываемых в нем сведений устанавливаются указанным выше органом (ст. 15 Закона).

Регистрация товарного знака действует до истечения десяти лет, считая с даты подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (ст. 16 Закона).

Подача заявки на регистрацию наименований мест происхождения товаров и предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием, ее рассмотрение (в том числе проведение экспертиз – предварительной и заявленного обозначения), и при положительном решении – регистрация указанного наименования в государственном реестре, а также выдача свидетельства на право пользования наименованием места

происхождения товаров производится в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Патентном ведомстве) (глава 8 Закона).

3 вопрос. Из анализа содержания прав на средства индивидуализации следует, что хотя они имеют много общего, между правами на рассматриваемые объекты промышленной собственности имеются весьма важные различия. Право на товарный знак и право на знак обслуживания (далее – товарный знак) являются абсолютными и исключительными, субъективными правами. Это означает, что только правообладатель имеет монопольную возможность использовать товарный знак и распоряжаться им, а также запрещать его использование другим лицам. Распоряжение товарным знаком возможно путём уступки товарного знака или предоставления лицензии на его использование.

За обладателями права на пользование наименованием места происхождения товара каких-либо монопольных прав на данный объект промышленной собственности не признается. Правообладателю предоставляется лишь право на пользование наименованием, и при наличии предусмотренных законом условий такое право может быть предоставлено любому заинтересованному лицу. В связи с этим закон запрещает обладателям свидетельств предоставлять лицензии на пользование наименованием места происхождения товара другим лицам.

4 вопрос. Под защитой прав на рассматриваемые объекты промышленной собственности понимается реализация предусмотренных законом мер, с помощью которых правообладатель может обеспечить восстановление своих нарушенных прав, пресечь их нарушение и применить к нарушителю иные санкции:

а) формой защиты субъективного права называют совокупность организационных мероприятий, обеспечивающих применение предусмотренных законом способов защиты. Выделяют две формы защиты прав на средства индивидуализации:

- юрисдикционная – охватывает деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав;

- неюрисдикционная – действия самих потерпевших по защите нарушенных прав, которые совершаются ими самостоятельно без обращения к компетентным органам.

В рамках юрисдикционной формы выделяются судебный (общий) и административный (специальный) порядок защиты прав.

б) под способами защиты, реализуемыми, как правило, в юрисдикционной форме, понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенного (оспариваемого) права и воздействие на правонарушителя. В отношении товарного знака, знака

обслуживания и наименования места происхождения товара эти способы сводятся к следующему:

- 1) признание нарушенного (оспариваемого) права;
- 2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих данное право или создающих угрозу его нарушения;
- 3) возмещение причинённых убытков;
- 4) опубликование судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего;
- 5) владелец товарного знака, знака обслуживания и обладатель свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара вместо требования о взыскании убытков вправе требовать от правонарушителя выплаты определяемой судом денежной компенсации в размере от 1000 до 50000 МРОТ.

Литература и источники

Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. // Гражданское законодательство: Сборник нормативных актов. - Ч. 2. / Сост. А.П. Сергеев. – М.: «Проспект», 1999.- 720 с.

Конституция РФ. Принята Всенародным голосованием 12.12.1993 г.

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

Об акционерных обществах: ФЗ РФ от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ в ред. ФЗ РФ от 27.02.2003 г. № 29-ФЗ.

О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров: Закон РФ от 23.09.1992 г. № 3520-1 в ред. ФЗ от 11.12.2002 г. № 166-ФЗ // Российская газета от 17 декабря 2002 г.

Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Роспатентом 29.11.1995 г. // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств РФ. - 1996.- № 4.- С. 26.

О правилах продления срока действия регистрации товарного знака и знака обслуживания и внесения в нее изменений: Приказ Российского агентства по патентам и товарным знакам (Роспатента) от 3.03.2003 г. № 27.

О правилах продления срока действия свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара и внесения изменения в регистрацию и свидетельство: Приказ Роспатента от 25.02.2003 г. № 23.

О правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию и предоставления права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара: Приказ Роспатента от 25.02.2003 г. № 24.

О правилах принятия решения о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака и знака обслуживания в случае ликвидации юридического лица или прекращении предпринимательской деятельности физического лица: Приказ Роспатента РФ от 3.03.2003 г. № 28.

О правилах регистрации договоров о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированную топологию интегральной микросхемы и права на их использование, полной или частичной передаче исключительного права на программу для ЭВМ и базы данных: Приказ Роспатента РФ от 29.04.2003 г. № 64.

Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения: Учебное пособие. – М.: «Юрист», 1997.- 288 с.

Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения: Учебное пособие. – М.: «Юрист», 1997.- 288 с.

Гражданское право: Учебник. - Том 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000.- 624 с.

Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М.: «Юрист», 2000.- 400 с.

Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. – М.: «Проспект», 1996.- 512 с.

Тема 8 Законодательство о нетрадиционных объектах интеллектуальной собственности

Основные вопросы:

- 1) право на охрану служебной и коммерческой тайны;
- 2) право на открытие;
- 3) право на топологию интегральной микросхемы;
- 4) право на селекционное достижение;
- 5) право на рационализаторское предложение.

Методические рекомендации

1 вопрос. Служебная и коммерческая тайна – это информация, имеющая действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и по отношению к которой обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности (п.1 ст. 139 ГК РФ).

В систему законодательства о правовой охране служебной и коммерческой тайны входят следующие нормативно-правовые акты:

- ГК РФ;

- ФЗ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22.03.1991 г. в ред. ФЗ от 25.05.1995 г.

- Закон РФ «Об информации, информатизации и защите информации» от 20.02.1995 г. №24-ФЗ;

- Законы РФ, регламентирующие деятельность налоговых и таможенных органов, страховых организаций и другие нормативно-правовые акты.

Субъектами права на служебную и коммерческую тайну являются лица, которые занимаются предпринимательской деятельностью, т.к. в соответствии с действующим законодательством коммерческой и служебной тайной признаются лишь сведения, касающиеся предпринимательской деятельностью.

Право на служебную или коммерческую тайну состоит в обеспеченной обладателю информации возможности засекречивать эту информацию от широкой публики и требовать, чтобы третьи лица воздерживались от использования незаконных методов получения данной информации.

Защита прав на служебную или коммерческую тайну – это система предусмотренных законом мер, направленных на восстановление нарушенных интересов правообладателя, пресечение их нарушений, применение к нарушителям мер ответственности, а также механизм практической реализации этих мер.

Защита прав на служебную или коммерческую тайну может осуществляться как в юрисдикционной, так и в неюрисдикционной форме.

2 вопрос. Открытие – это установление неизвестных ранее объективно существующих закономерностей, свойств и явление материального мира, вносящих коренные изменения в уровень познания (п.10 Положения об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях).

В систему законодательства о правовой охране открытий входят следующие нормативно-правовые акты:

- Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях, утвержденное Советом Министров СССР от 21.08.1973 г.;

- Указания по составлению заявки на открытие, принятые Государственным комитетом СССР по делам изобретений и открытий от 3.12.1981 г.;

- Инструкция о порядке приема и рассмотрения заявлений на открытие, принятая Государственным комитетом СССР по делам изобретений и открытий от 5.08.1977 г.;

- Инструкция о порядке проведения научной экспертизы заявок на открытия и составления по ним заключений в научных учреждениях, принятая Государственным комитетом СССР по делам изобретений и открытий от 5.02.1974 г. и другие нормативные акты.

Субъектами права на открытие являются их авторы, т.е. лица, творческим трудом которых сделано открытие.

Заявка на выдачу диплома на открытие подается в Патентное ведомство РФ автором (соавторами) или его наследниками либо организацией, которой это поручено автором. Если открытие носит служебный характер, заявка

оформляется организацией совместно с автором. Состав заявки и требования, предъявляемые к оформлению входящих в нее документов, отражены в Указаниях по составлению заявок на открытие, утвержденных Госкомизобретений СССР 3.12.1981 г. Заявка должна относиться только к одному открытию.

3 вопрос. Топология интегральной микросхемы – это зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Материальным носителем топологии выступает кристалл интегральной микросхемы, т.е. часть полупроводниковой пластины, в объеме и на поверхности которой сформированы элементы полупроводниковой микросхемы, межэлементные соединения и контактные площадки.

В систему законодательства о правовой охране топологий интегральных микросхем входят следующие нормативно-правовые акты:

- Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23.09.1992 г. №3526-1;

- Постановление Верховного Совета РФ «О порядке введения в действие Закона РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23.09.1992 г. №3527-1;

- подзаконные акты, посвященные регистрации топологий в Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем, регистрации договоров на топологи, уплате регистрационных сборов и т.д.;

- Вашингтонский договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем от 26.05.1989 г. и др.

Основным и единственно юридически значимым признаком, необходимым для предоставления правовой охраны топологии, является оригинальность. По общему правилу оригинальной является всякая топология, созданная в результате творческой деятельности автора. При этом топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное.

4 вопрос. Селекционное достижение – это биологическое решение задачи по выведению нового сорта растения или породы животного, имеющих явные отличия от общеизвестных сортов и пород, обладающих достаточной однородностью и стабильностью и относящихся к ботаническим и зоологическим рядам и видам, перечень которых установлен в предусмотренном законом порядке.

В систему законодательства о правовой охране селекционных достижений входят следующие нормативно-правовые акты:

- Закон РФ «О селекционных достижениях» от 6.08.1993 г. №5601-1;

- Положение о Государственной комиссии РФ по испытанию и охране селекционных достижений, утвержденное постановлением Правительства РФ от 23.04.1994 г. №390;

- Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на селекционное достижение, утвержденные приказом Министерства сельского хозяйства и продовольствия РФ №201/3 от 14.10.1994 г.;

- Положение о платежных пошлинах за селекционные достижения, утвержденное постановлением Правительства РФ «О мерах по реализации Закона РФ «О селекционных достижениях» от 12.08.1994 г. №918 и т.д.

Критериями патентоспособности селекционных достижений являются: новизна, отличность, однородность и стабильность селекционного достижения.

5 вопрос. Рационализаторское предложение – это техническое решение, являющееся новым и полезным для предприятия, организации или учреждения, которому оно подано, и предусматривающее изменение конструкции изделий, технологии производства и применяемой техники или изменение состава материала.

В систему законодательства о правовой охране рационализаторских предложений входят следующие нормативно-правовые акты:

- Постановление Совета Министров РСФСР «О мерах по развитию изобретательства и рационализаторской деятельности в РСФСР» от 22.06.1991 г. №351;

- Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях, утвержденное постановлением Совета министров СССР от 21.08.1973 г. №584;

- Указания о порядке составления, подачи и рассмотрения заявления на рационализаторское предложение, утвержденные Госкомизобретений СССР от 23.12.1982 г. и другие нормативные акты.

К признакам охраноспособности рационализаторского предложения относятся: техническое решение, новизна и полезность рационализаторского предложения.

Литература и источники

Вашингтонский договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем от 26.05.1989 г.

Конституция РФ. Принята Всенародным голосованием 12.12.1993 г.

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках: ФЗ РФ от 22.03.1991 г. в ред. ФЗ от 9.10.2002 г.

Об информации, информатизации и защите информации: Закон РФ от 20.02.1995 г. №24-ФЗ.

О правовой охране топологий интегральных микросхем: Закон РФ от 23.09.1992 г. №3526-1.

О селекционных достижениях: Закон РФ от 6.08.1993 г. №5601-1.

О порядке введения в действие Закона РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем: Постановление Верховного Совета РФ от 23.09.1992 г. №3527-1.

О мерах по развитию изобретательства и рационализаторской деятельности в РСФСР: Постановление Совета Министров РСФСР от 22.06.1991 г. №351.

Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях, утвержденное Советом Министров СССР от 21.08.1973 г.

Положение о Государственной комиссии РФ по испытанию и охране селекционных достижений, утвержденное постановлением Правительства РФ от 23.04.1994 г. №390.

Положение о платежных пошлинах за селекционные достижения, утвержденное постановлением Правительства РФ «О мерах по реализации Закона РФ «О селекционных достижениях» от 12.08.1994 г. № 918.

Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях, утвержденное постановлением Совета министров СССР от 21.08.1973 г. №584.

Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на селекционное достижение, утвержденные приказом Министерства сельского хозяйства и продовольствия РФ №201/3 от 14.10.1994 г.

Указания по составлению заявки на открытие, принятые Государственным комитетом СССР по делам изобретений и открытий от 3.12.1981 г.

Указания о порядке составления, подачи и рассмотрения заявления на рационализаторское предложение, утвержденные Госкомизобретений СССР от 23.12.1982 г.

Инструкция о порядке приема и рассмотрения заявлений на открытие, принятая Государственным комитетом СССР по делам изобретений и открытий от 5.08.1977 г.

Инструкция о порядке проведения научной экспертизы заявок на открытия и составления по ним заключений в научных учреждениях, принятая Государственным комитетом СССР по делам изобретений и открытий от 5.02.1974 г.

О правилах регистрации договоров о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированную топологию интегральной микросхемы и права на их использование, полной или частичной передаче исключительного права на программу для ЭВМ и базы данных: Приказ Роспатента РФ от 29.04.2003 г. № 64.

Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения: Учебное пособие. – М.: «Юрист», 1997.- 288 с.

Борохович Л. Ваша интеллектуальная собственность. – СПб.: «Питер», 2001.- 416 с.

Гражданское право: Учебник. - Том 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000.- 426 с.

Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М.: «Юристъ», 2000.- 400 с.

Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в РФ. – М.: «Проспект», 1996.- 512 с.

Тема 9 Наследственное право

Основные вопросы:

- 1) наследственное право как подотрасль гражданского права:
 - а) понятие, предмет и метод наследственного права;
 - б) принципы наследственного права;
 - в) источники правового регулирования наследственного права;
- 2) наследственное правоотношение:
 - а) понятие наследования, универсального и сингулярного правопреемства;
 - б) субъекты наследственного правоотношения.
3. Открытие наследства:
 - а) время открытия;
 - б) место открытия;
 - в) значение времени и места открытия наследства;
- 4) понятие наследственного имущества, отличие его от наследственной массы;
 - 5) наследование по закону:
 - а) понятие наследования по закону;
 - б) круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию;
 - в) наследование по праву представления и его отличие от наследственной трансмиссии;
 - б) наследование по завещанию:
 - а) понятие завещания;
 - б) обязательные требования, предъявляемые к завещанию;
 - в) особые завещательные распоряжения;
 - г) ограничение свободы воли завещателя обязательной наследственной долей;
 - д) недействительность завещания;
- 7) принятие наследства и оформление наследственного преемства;
- 8) отказ от наследства и его последствия;
- 9) раздел наследства;
- 10) ответственность по долгам наследодателя;
- 11) охрана наследственного имущества.

1 вопрос:

а) рассматривая вопрос о *понятии наследственного права, предмете и методе наследственного права*, студент должен владеть следующими определениями.

Наследственное право – это подотрасль гражданского права, которая включает совокупность правовых норм, регулирующих и устанавливающих порядок и пределы перехода прав и обязанностей умершего лица по праву наследования, а также иные связанные с этим отношения.

Предмет наследственного права – общественные отношения, возникающие в связи с переходом наследственного имущества, как совокупности имущественных прав и обязанностей, носителем которых был умерший собственник к наследникам и которые регулируются наследственным правом.

К методам наследственного права относятся:

- метод универсального правопреемства, т.е. переходят не отдельные права и обязанности, а их комплекс,

- метод дозволения, т.е. юридическое равенство сторон, диспозитивность, имущественная самостоятельность, автономия воли сторон, обособленность, имущественная ответственность, защита гражданских прав;

б) студент должен знать следующие *принципы наследственного права*:

- принцип универсальности наследственного правопреемства;
- принцип свободы завещания;
- принцип обеспечения прав и интересов необходимых наследников;
- принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя;

- принцип свободы выбора у наследников, призванных к наследованию;
- принцип охраны основ правопорядка и нравственности, интересов наследодателя, наследников, иных физических и юридических лиц в отношениях по наследованию;

- принцип охраны самого наследства от чьих бы то ни было противоправных или нравственных посягательств;

в) при рассмотрении вопроса об *источниках правового регулирования наследственного права*, студент должен упомянуть, что законодательство о наследовании можно определить как систему правовых актов и включенных в эти акты норм и иных правовых положений, которые регулируют отношения по наследованию, т.е. отношения, возникающие в связи с открытием наследства, защитой, осуществлением и оформлением наследственных прав.

Конституция РФ 1993 года в отношении наследования ограничивается предельно кратким положением: право наследования гарантируется (ч.4 ст.35).

Наследственные отношения регулируются ч.1 ГК: п.2 ст.78, п.6 ст.93, п.4 ст.111, п.2 ст.256, ст.256,265, ст.266, ст.267; ч.2 ГК: п.3 ст.572, п.1 ст.578, п.6 ст.582, п.2 ст.589, ст.617, ст.700, ст. 701, п.2 ст.934, п.1 ст.1050; ч.3 ГК: главой 61, 63, 64, 65.

Также ряд норм, относящихся к наследованию включены в Семейный Кодекс РФ (п.1 ст.36, п.3 ст.60).

Важное значение имеет Законодательство РФ о нотариате, Патентный закон РФ и другие.

2 вопрос:

а) при ответе на этот вопрос, студент сначала должен дать понятие наследования, универсального и сингулярного правопреемства.

Наследование – это переход имущества умершего гражданина к иным лицам (наследникам). Наследованию придается исключительный и универсальный характер.

Наследственное правопреемство является универсальным (общим). Это означает, что наследство, т.е. вся совокупность прав и обязанностей наследодателя, переходит к наследнику в неизменном виде как единое целое в один и тот же момент. При принятии наследства наследник становится носителем прав и обязанностей, переходящих к нему в порядке наследования, с момента открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на это имущество, когда такое право подлежит регистрации.

Переход наследства к наследнику как единого целого означает, что он не имеет права принять только какую-либо часть наследства, например право собственности на квартиру, а от принятия прав и обязанностей по авторскому договору – отказаться. Наследство может быть принято только как единое целое, в его составе могут оказаться даже такие права и обязанности наследодателя, о которых наследник не имел представления.

Универсальность правопреемства характерна как для наследования по закону, так и по завещанию. Пожалуй, единственным исключением является случай распределения наследодателем в завещании конкретных вещей в адрес конкретных наследников, если при этом какого-либо иного имущества не остается. Правопреемство каждого из наследников в этом случае будет сингулярным (частным);

б) субъектами наследственного правоотношения являются:

- наследодатель (завещатель) – лицо, которое передает имущество и после смерти которого возникает наследственное правопреемство. Наследодателями могут быть дееспособные и недееспособные (только по закону) граждане РФ, иностранные граждане, проживающие на территории РФ, апатриды; завещателем только дееспособные физические лица.

- наследники – лица, которые указаны в законе, либо в завещании в качестве правопреемников, граждане РФ, иностранные граждане и апатриды.

- третьи лица – отказополучатели, душеприказчики, должники, государственный орган (нотариат).

3 вопрос:

а) время открытия наследства определяется днем смерти наследодателя и подтверждается свидетельством о смерти, выдаваемым органом ЗАГСа;

б) место открытия наследства – постоянное место жительства наследодателя, нахождение его имущества или основной его части;

в) *значение времени и места открытия наследства* заключается в том, что возникновение наследственных правоотношений тесно с ними связано. Определение места открытия наследства имеет важное практическое значение, поскольку именно по этому месту устанавливается круг лиц, призываемых к наследованию, происходит принятие наследства или отказ от него, совершаются иные действия по оформлению наследственных прав.

4 вопрос. Отвечая на данный вопрос, студент должен иметь в виду, что наследственное имущество – это совокупность вещей и материальных ценностей, включая деньги и ценные бумаги, а также имущественные права на получение вещей и иного удовлетворения прав, а также совокупность имущественных обязанностей, включая долги, которые заключаются в самом имуществе и характеризующее имущественное положение их носителя, переходящего к наследникам умершего лица, за исключением тех, переход которых не допускается.

Наследственная масса – совокупность всех имущественных прав и обязанностей и некоторых лично неимущественных прав, обладателем которых при жизни был наследодатель.

Таким образом, понятие «наследственная масса» шире, чем понятие «наследственное имущество».

5 вопрос:

а) при ответе на этот вопрос, студент сначала должен дать *понятие наследования по закону*.

В соответствии с принципом свободы завещания наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не отменено или не изменено завещанием. Исключение из этого правила установлено лишь для так называемых необходимых наследников по закону, которые имеют право на обязательную долю в наследстве независимо от содержания завещания. В данном случае порядок и условия перехода имущества указаны законодателем;

б) далее студент определяет *круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию*.

Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. Если нет наследников первой очереди, *наследниками второй очереди* по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Если нет наследников первой и второй очереди, *наследниками третьей очереди* по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

В качестве *наследников четвертой очереди* выступают родственники третьей степени родства – прадедушки и прабабушки наследодателя; в качестве *наследников пятой очереди* – родственники четвертой степени родства – дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки); в качестве *наследников шестой очереди* – родственники пятой

степени родства – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве *наследников седьмой очереди* по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя;

в) рассматривая вопрос о *наследовании по праву представления и отличие его от наследственной трансмиссии*, студент должен знать, что к числу наследников по закону относятся также наследники, призываемые к наследованию по праву представления, которое имеет место в случае, когда наследник, который мог быть призван к наследованию, если бы он был жив, умирает раньше времени. Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишенного наследодателем наследства. Наследование осуществляется в равных долях.

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитающегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано – к его наследникам по завещанию (наследственная трансмиссия). Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника.

6 вопрос. Распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания:

а) студент сначала должен дать *понятие завещания*.

Завещание – это односторонняя сделка, которая создает права и обязанности только после открытия наследства. Завещание может совершить только полностью дееспособный гражданин. В новом законодательстве не только провозглашен принцип свободы завещания, но и раскрыто его содержание, причем пределы этой свободы расширены.

Предусматривается право гражданина включить в завещание:

- завещательный отказ – это распоряжение, в котором завещатель возлагает на наследника исполнение какой-либо обязанности имущественного характера, в пользу отказополучателя;

- завещательное возложение – возложение на наследников обязанности совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользу цели;

- завещательное распоряжение правами на денежные средства во вкладах или других счетах банка;

б) студент должен знать *обязательные требования, предъявляемые к составлению завещания*.

Завещание должно быть совершено в письменной форме удостоверяемой нотариусом или другим должностным лицом в присутствии

свидетелей. Не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

- нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;
- лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;
- граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
- неграмотные;
- граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется *закрытое завещание*.

ГК РФ предусматривает специальные основания и порядок признания завещания недействительными;

в) к *особым завещательным распоряжениям* относятся:

- подназначение наследника (ст.1121),
- завещательный отказ (ст.1137-1138),
- возложение (ст.1139)
- назначение исполнителя завещания (ст.1134)
- распоряжения относительно похорон;

г) законодательство предусматривает *ограничение свободы воли завещателя обязательной наследственной долей*.

Таким образом, свобода завещаний не безгранична, этим ограничением является обязательная доля. Она установлена в интересах лиц, которые со смертью наследодателя не только лишаются близкого человека, но и утрачивают средства к существованию. Круг обязательных наследников установлен законом и носит исчерпывающий характер. В их число входят:

- несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя;
- его супруг;
- его родители;
- его нетрудоспособные иждивенцы.

Новеллой ГК РФ является допущение по судебному решению снизить размер обязательной доли или отказать в её присуждении. В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа;

д) освещая вопрос о *недействительности завещания*, студент должен отметить, что завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или

удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания.

7 вопрос. Для приобретения наследства наследник должен его принять.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось.

При призвании наследника к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и тому подобное) наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками.

Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации.

Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем доверенность не требуется.

Наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания данного срока. Свидетельство о праве на наследство выдается по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным в соответствии с законом совершать такое нотариальное действие должностным лицом.

8 вопрос. Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества.

При наследовании *выморочного имущества* отказ от наследства не допускается. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе в случае, когда он уже принял наследство. Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными.

Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства, в том числе в пользу тех, которые призваны к наследованию по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии.

Не допускается отказ в пользу какого-либо из указанных лиц:

- от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;
- от обязательной доли в наследстве (статья 1149);
- если наследнику подназначен наследник (статья 1121).

Не допускается также отказ от наследства с оговорками или под условием. Отказ от части причитающегося наследнику наследства не допускается. Однако если наследник призывается к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и тому подобное), он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

Отказ от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника об отказе от наследства. Отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется.

9 вопрос. Наследственное имущество, которое находится в общей долевой собственности двух или нескольких наследников, может быть разделено по соглашению между ними. Соглашение о разделе наследства, в состав которого входит недвижимое имущество, в том числе соглашение о выделении из наследства доли одного или нескольких наследников, может быть

заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве на наследство.

Предметом соглашения о разделе наследства может быть раздел наследственного имущества, либо выдел из него доли одного или нескольких наследников. Поскольку соглашение между наследниками всегда представляет собой двух- или многостороннюю сделку, то есть договор, к нему применяются также правила ГК о форме договора.

Соглашение о разделе наследственного имущества может быть заключено после того, как круг участников общей долевой собственности на такое имущество оказывается полностью определен. Однако если в состав наследства входит недвижимое имущество, соглашение о его разделе или выделе из него доли может быть заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве на наследство.

10 вопрос. К наследникам переходят обязанности наследодателя, не прекращающиеся в связи с его смертью.

Обязательство прекращается смертью должника лишь в случае, если исполнение не может быть произведено без личного участия должника, либо если обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника

Устанавливается солидарная ответственность принявших наследство наследников по долгам наследодателя. Это означает, что кредитор вправе требовать исполнения обязанности наследодателя от всех таких наследников совместно, притом как полностью, так и в части долга. Однако при этом ответственность каждого из таких наследников ограничена стоимостью перешедшего к соответствующему наследнику наследственного имущества.

Течение срока исковой давности по требованиям кредиторов, начавшееся до смерти наследодателя, продолжается после его смерти в общем порядке. Общий срок исковой давности составляет три года. Начало течения срока исковой давности для предъявления требований кредиторами наследодателя после его смерти определяется общими правилами ГК. Особенностью действия института исковой давности в отношении требований кредиторов наследодателя является неприменимость к этим требованиям правил о перерыве, приостановлении и восстановлении срока исковой давности.

11 вопрос. Меры по охране наследства и управлению им принимаются для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц (например, кредиторов наследодателя). Эти меры принимаются исполнителем завещания или нотариусом по месту открытия наследства, а в предусмотренных законом случаях – должностными лицами органов местного самоуправления и должностными лицами консульских учреждений РФ.

Основанием для принятия нотариусом мер по охране наследства и управлению им является заявление лиц или органов, которые непосредственно или в целях защиты прав других лиц заинтересованы в сохранении наследственного имущества.

Принятие нотариусом охранительных мер должно согласовываться с исполнителем завещания, если таковой назначен в завещании. Основанием для принятия исполнителем завещания мер по охране наследства и управлению им может являться как собственная инициатива исполнителя завещания, так и требование одного или нескольких наследников.

По общему правилу предельный срок, в течение которого нотариус вправе осуществлять меры по охране наследства и управлению им, составляет шесть месяцев, этот срок может быть продлен до девяти месяцев. Что касается исполнителя завещания, то принятие им мер по охране наследства и управлению им продолжается до тех пор, пока это необходимо для исполнения завещания в полном объеме.

Если с обладанием наследственным имуществом не связана необходимость совершения каких-либо юридических действий оно передается нотариусом или исполнителем завещания на хранение.

Литература и источники

Конституция РФ. Принята Всенародным голосованием 12.12.1993 г.

Гражданский кодекс РФ (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1994.- № 32.-Ст. 3301.

Гражданский кодекс РФ (часть 2) от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ. // Собрание законодательства РФ. – 1996.-№ 5.- Ст. 410.

Гражданский кодекс РФ (часть 3) от 26.11.2001 г. № 146-ФЗ. // Российская газета. – 2001.- 28 ноября.

Кодекс внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. N 24-ФЗ.

Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. N 81-ФЗ с изменениями и дополнениями от 26 мая 2001 г.

О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации: Федеральный закон РФ от 26 ноября 2001 г. N 147-ФЗ.

Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств: Федеральный закон РФ от 25 апреля 2002 г. N 40-ФЗ.

О дополнительном ежемесячном материальном обеспечении граждан Российской Федерации за выдающиеся достижения и особые заслуги перед Российской Федерацией: Федеральный закон РФ от 4 марта 2002 г. N 21-ФЗ.

О трудовых пенсиях в Российской Федерации: Федеральный закон РФ от 17 декабря 2001 г. N 173-ФЗ, в ред. ФЗ РФ от 31.12.2002 г. № 198-ФЗ.

Об ипотеке (залоге недвижимости): Федеральный закон РФ от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ, с изменениями и дополнениями от 11 февраля 2002 г.

О кредитных потребительских кооперативах граждан: Федеральный закон от 7 августа 2001 г. N 117-ФЗ.

Основы законодательства РФ о нотариате от 11.02.1993 г. N 4462-I, с изменениями и дополнениями от 30.12.2001 г.

О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения: Закон РФ от 12 декабря 1991 г. N 2020-I, с изменениями и дополнениями от 30 декабря 2001 г.

О крестьянском (фермерском) хозяйстве: Закон РСФСР от 22 ноября 1990 г. N 348-1, с изменениями и дополнениями от 21 марта 2002 г.

Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом: Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 350.

Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках: Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 351.

О порядке удостоверения завещаний должностными лицами лечебно-профилактических учреждений: Приказ Минздрава СССР от 2 августа 1974 г. N 708.

О порядке учета расходов по хранению, ремонту и пересылке конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов: Письмо Минфина СССР от 31 мая 1985 г. N 67.

О взимании государственной пошлины за выдачу свидетельства о праве на наследство на патент: Письмо Департамента налоговой политики Минфина РФ от 29 декабря 1997 г. N 04-04-10.

Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти, утвержденная Минюстом РФ 19 марта 1996 г.

О порядке совершения учреждениями Сберегательного банка Российской Федерации операций по вкладам населения: Инструкция Сбербанка РФ от 30 июня 1992 г. N 1-Р, в ред. от 27 декабря 1995 г.

По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 Гражданского кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина А.Б.Наумова: Постановление Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. N 1-П (с особым мнением судьи Конституционного Суда Российской Федерации Н.В. Витрука).

О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. N 8, в редакции от 21 декабря 1993 г., с изменениями и дополнениями от 25 октября 1996 г.

О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 2, в ред. от 21 декабря 1993 г., с изм. и доп. от 25 октября 1996 г.

О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение: Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. N 9.

Амбросовская А. Охрана наследственного имущества, заключающегося в именных бездокументарных акциях. // Российская юстиция. - 2001.- № 11.- С. 53.

Барчукова Н.В. Некоторые вопросы наследования имущества. // Законодательство. - 1998.- № 8.- С. 48.

Васильева М.В. Как грамотно составить завещание. // Законодательство. - 1998.- № 4.- С. 56.

Власов Ю.Н. Наследование по закону и по завещанию. – М.: «Юрайт-М», 2001.- 224 с.

Горохов Б.А. Споры о праве на недвижимость: судебная практика. // Гражданин и право. 2000. № 3 – 4.- С. 129.

Грось А. Наследование жилого помещения, находящегося в общей совместной собственности. // Российская юстиция. – 2002.- № 11.- С. 27.

Грось А. Защита вещных прав наследника на недвижимое имущество. // Российская юстиция. - 2000.- № 8.- С. 30.

Кияшко В. Наследование сумм невыплаченных пенсий. // Российская юстиция. – 2002.- № 11.- С. 35.

Крылова З. Новеллы наследственного права в части третьей ГК РФ // Российская юстиция. - 2002.- № 3.- С. 12.

Ляпунов С.Г. Наследование жилья. // Гражданин и право. - 2001. № 1 – 3.- С. 150.

Макаров Г.П. Способы защиты прав граждан на рынке жилья // Гражданин и право. - 2001.- № 6 – 9.- С. 156.

Оформление наследования недвижимости в отсутствие правоустанавливающего документа. // Российская юстиция. - 2000.- № 9.- С. 37.

Ростовцева Н.В. О некоторых новеллах наследственного права. К принятию третьей части Гражданского кодекса РФ. // Журнал российского права. -2002.- № 3.- С. 89.

Саломатова Т. Виды исков о наследстве. // Российская юстиция. - 2001.- № 7.- С. 15.

Саломатова Т. Сроки исковой давности в наследственных правоотношениях. // Российская юстиция. – 2002.- № 10.- С. 20.

Сосипатрова Н. Особенности наследования жилых помещений. // Российская юстиция. – 2002.- № 8.- С. 13.

Храмцов К. Обеспечение свободы завещания наследодателя. // Российская юстиция. - 1998.- № 11.- С. 51.

Хаскельберг Б. Наследование по закону нетрудоспособными иждивенцами. // Российская юстиция. – 2003.- № 7.- С. 22.

Ярошенко К. Отдельные вопросы наследственного права в судебной практике. // Российская юстиция. - 2001.- № 11.- С. 27.

3 Методические рекомендации по выполнению курсовых работ

Целью курсовой работы является самостоятельное углубленное изучение одной из тем, изучаемых в ходе учебного процесса, либо дополнительной темы, наиболее интересной студенту (предварительно

согласовав с преподавателем), применение норм гражданского права на практике.

Перед написанием курсовой работы, студент должен внимательно ознакомиться с содержанием соответствующей темы в учебнике, изучить рекомендованную литературу, действующее законодательство и судебную практику.

Освещая вопросы, по которым в литературе имеются различные точки зрения, студенту следует высказать и свое отношение к ним.

При раскрытии содержания нормативного материала по вопросам темы, нужно давать точные ссылки на соответствующие акты с указанием названия этого нормативного акта, даты его принятия и названия официального источника его опубликования.

Работа должна включать в себя развернутый план, введение (где обосновывается выбор темы, определяется ее актуальность, степень разработанности, цель и задачи исследования), содержательной части (где дается анализ взглядов ученых и практиков на проблему, излагается и аргументируется позиция автора работы) и заключения (где кратко излагаются основные выводы и предложения).

При написании курсовой работы необходимо использовать практические материалы по избранной теме, полученные по месту прохождения практики или юридической деятельности, а также практику разрешения споров (не менее трех примеров из судебной практики).

Также автор должен осветить проблемные вопросы избранной им темы.

Текст курсовой работы выполняется на листах формата А4 (210 x 297 мм) по ГОСТ 2.301.

Текст выполняют одним из следующих способов:

- машинописным – через полтора-два интервала. Шрифт пишущей машинки должен быть четким, высотой не менее 2,5 мм, лента только черного цвета (полужирная). Формулы в машинописный текст вносятся от руки;

- с применением печатающих и графических устройств вывода ЭВМ (ГОСТ 2.004).

Допускается выполнять текст рукописным способом чертежным шрифтом по ГОСТ 2.304 с высотой букв не менее 2,5 мм, а цифр – 5 мм. Цифры и буквы необходимо выполнять тушью или пастой (чернилами) черного цвета.

На компьютере текст должен быть оформлен в текстовом редакторе Word for Windows версии не ниже 6.0.

Тип шрифта: Times New Roman Cyr. Шрифт основного текста: обычный, размер 14 пт. Шрифт заголовков разделов – полужирный, размер 16 пт. Шрифт заголовков подразделов: полужирный, размер 14 пт.

Межсимвольный интервал: обычный. Межстрочный интервал: полуторный.

Текст курсовой работы выполняется на листах формата А4 без рамки, соблюдая следующие размеры полей: левое – не менее 30 мм, правое – не менее 10 мм, верхнее – не менее 15 мм, нижнее – не менее 20 мм.

Страницы следует нумеровать арабскими цифрами, соблюдая сквозную нумерацию по всему тексту. Номер страницы проставляют в правом верхнем углу без точки в конце.

Опечатки, опiski и графические неточности, обнаруженные в процессе выполнения, допускается исправлять подчисткой или закрашиванием белой краской и нанесением в том же месте исправленного текста машинописным способом или черными чернилами, помарки и следы не полностью удаленного прежнего текста не допускаются.

4 Примерная тематика курсовых работ

4.1 Понятие и виды деликтных обязательств и их место в системе обязательственного права.

4.2 Условия возникновения ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда.

4.3 Ответственность за вред, причиненный актами власти.

4.4 Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.

4.5 Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными лицами.

4.6 Ответственность за вред, причиненный повреждением здоровья гражданина.

4.7 Ответственность за вред, причиненный смертью кормильца.

4.8 Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ или услуг.

4.9 Компенсация морального вреда.

4.10 Понятие обязательств вследствие неосновательного обогащения и их место в системе обязательственного права.

4.11 Возмещение вреда по обязательствам вследствие неосновательного обогащения.

4.12 Понятие интеллектуальной собственности и ее соотношение с вещной собственностью.

4.13 Авторское право как институт гражданского права.

4.14 Объекты и субъекты авторского права.

4.15 Права авторов произведение литературы, науки и искусства и их гражданско-правовая защита.

4.16 Авторский договор.

4.17 Смежные права и их гражданско-правовая защита.

4.18 Патентное право как институт гражданского права.

4.19 Объекты патентного права и процедура их официального признания.

4.20 Защита прав авторов объектов патентного права, а также патентообладателей.

4.21 Охрана прав на товарный знак.

4.22 Исключительные права на средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) и их защита.

4.23 Наследственное право как подотрасль гражданского права.

4.24 Общие положения о наследовании.

4.25 Наследование по закону.

4.26 Наследование по завещанию.

4.27 Наследственное правоотношение.

5 Экзаменационные вопросы

5.1 Понятие обязательств в гражданском праве. Виды и их основная характеристика.

5.2 Понятие и виды внедоговорных обязательств. Признаки внедоговорных обязательств и их основное отличие от договорных.

5.3 Международно-правовые источники правового регулирования авторского права.

5.4 Международные источники правового регулирования отношений, возникающих в связи с созданием и использованием объектов интеллектуальной собственности.

5.5 Защита патентных прав, форма и способы.

5.6 Понятие интеллектуальной собственности и система ее правовой охраны.

5.7 Понятие, виды обязательств вследствие неосновательного обогащения. Гражданско-правовая характеристика.

5.8 Характеристика прав на товарные знаки.

5.9 Эволюция авторского права.

5.10 Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.

5.11 Характеристика прав на знак обслуживания.

5.12 Характеристика закона РФ «Об авторском праве и смежных правах».

5.13 Характеристика прав на фирменное наименование.

5.14 Принципы авторского права.

5.15 Защита прав в сфере индивидуализации участников гражданского оборота, а также производимой ими продукции, работ, услуг.

5.16 Характеристика Патентного закона РФ.

5.17 Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними.

5.18 Основания возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения и их характеристика.

5.19 Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» г.

5.20 Ответственность за вред, причиненный недееспособными и ограниченно дееспособными лицами в том числе лицами не способными осознавать и понимать значение своих действий.

5.21 Субъекты прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара.

5.22 Понятие и признаки объекта авторского права.

5.23 Ответственность за вред, причиненный повреждением здоровья гражданина.

5.24 Использование объектом прав на товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара и передача прав на товарный знак и знак обслуживания.

5.25 Ответственность за вред, причиненный актами власти.

5.26 Наименование места происхождения товара.

5.27 Виды объекта авторского права (общая характеристика).

5.28 Условия патентоспособности изобретений.

5.29 Понятие наследства. Отказ от наследства (судьба отказных долей).

5.30 Характеристика служебных произведений.

5.31 Характеристика полезной модели и ее признаков.

5.32 Юридическое оформление наследственных прав. Вопросы налогообложения при наследовании.

5.33 Субъекты авторского права.

5.34 Понятие и признаки промышленного образца.

5.35 Охрана наследственных прав (управление имуществом в требуемых случаях).

5.36 Характеристика смежных прав (субъекты, сроки, объекты).

5.37 Характеристика субъектов патентного права.

5.38 Характеристика части 3 ГК РФ «Наследственное право».

5.39 Защита авторских и смежных прав.

5.40 Патентообладатели как субъекты патентного права.

5.41 Выморочное имущество (порядок перехода наследства, основание).

5.42 Права производителя фонограмм.

5.43 Характеристика «Положения о патентных поверенных» от 12.02.93г.

5.44 Понятие, виды и гражданско-правовая характеристика обязательств вследствие неосновательного обогащения.

5.45 Права исполнителя.

5.46 Экспертизы на признание разработок объектами патентного права. Виды экспертиз.

5.47 Основания возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения.

5.48 Свободное использование объектов смежных прав.

5.49 Права авторов разработок в сфере промышленной собственности.

5.50 Элементы обязательств вследствие неосновательного обогащения. Обязательства вследствие неосновательного обогащения, не допускающие возврата имущества.

- 5.51 Система источников патентного права.
- 5.52 Содержание патентных прав и обязанностей.
- 5.53 Порядок возврата неосновательного обогащения.
- 5.54 Оформление прав на товарный знак, знак обслуживания.
- 5.55 Сроки в патентном праве.
- 5.56 Ответственность за невозврат или ненадлежащее исполнение обязанности вернуть имущество.
- 5.57 Использование товарного знака, знака обслуживания и наименования места происхождения товара.
- 5.58 Лицензированные договора в патентном праве.
- 5.59 Форма и способы защиты прав на товарный знак, знак обслуживания и наименования места происхождения товара.
- 5.60 Ответственность за вред, причиненный смертью кормильца.
- 5.61 Международно-правовые источники правового регулирования отношений, возникающих в связи с созданием и использованием средств индивидуализации.
- 5.62 Первоначальные субъекты авторского права.
- 5.63 Порядок и объём возмещения в обязательствах причинения вреда жизни и здоровью гражданина.
- 5.64 Понятие наследования. Основания наследования.
- 5.65 Производные субъекты авторского права.
- 5.66 Ответственность за вред причинённый вследствие недостатков товаров, работ и услуг.
- 5.67 Открытие наследства (время, место, порядок признания к наследованию).
- 5.68 Виды соавторства и порядок пользования принадлежащих соавторам прав.
- 5.69 Учёт вины в обязательствах вследствие причинения вреда и её влияние на ответственность.
- 5.70 Характеристика наследства (как имущества).
- 5.71 Организации, управляющие имущественными правами авторов, их функции.
- 5.72 Понятие и характеристика вреда в гражданском праве.
- 5.73 Наследодатели. Характеристика правового положения.
- 5.74 Характеристика исключительных авторских прав. Виды авторских прав.
- 5.75 Ответственность за вред, причинённый незаконными действиями правоохранительных органов и суда.
- 5.76 Гражданско-правовая характеристика наследников.
- 5.77 Личные неимущественные авторские права.
- 5.78 Ответственность работодателя за вред, причинённый его работником.
- 5.79 Наследование по закону.
- 5.80 Имущественные права авторов.
- 5.81 Порядок оформления патентных прав.

5.82 Наследование по завещанию (порядок, признаки, форма).

5.83 Случаи и пределы свободного использования произведений науки, литературы, искусства.

5.84 Характеристика субъектов в обязательствах причинения вреда источником повышенной опасности.

5.85 Принципы наследственного права.

5.86 Сроки правовой охраны в авторском праве.

5.87 Характеристика элементов обязательства вследствие неосновательного обогащения.

5.88 Источники правового регулирования наследственных правоотношений.

5.89 Понятие, виды авторского договора. Гражданско-правовая характеристика.

5.90 Источники правового регулирования обязательств вследствие причинения вреда.

5.91 Элементы авторского договора.

5.92 Источники правового регулирования обязательств вследствие неосновательного обогащения.

5.93 Понятие и характеристика обязательной доли в наследстве.

5.94 Условия авторского договора.

5.95 Наследование в порядке трансмиссии и по праву представления.

5.96 Форма и порядок заключения и исполнения авторского договора.

5.97 Понятие, виды изобретений.

5.98 Содержание завещания (особые распоряжения завещателя).
Признание завещания не действительным.

5.99 Ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств вследствие неосновательного обогащения, вследствие причинения вреда.