

Туркменский национальный институт

демократии и прав человека при Президенте Туркменистана

Региональная программа Германского общества по международному сотрудничеству (GIZ)

«Содействие правовой государственности

в странах Центральной Азии»

по поручению Федерального министерства экономического сотрудничества и развития Германии (BMZ)

## Научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Туркменистана

ТОМ I  
(Статьи 1-165)

Туркменская государственная издательская служба Ашхабад - 2013

Настоящий научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Туркменистана является результатом работы авторского коллектива - рабочей группы с учётом опыта немецких коллег, представляющих региональную программу Германского общества по международному сотрудничеству (GIZ) «Содействие правовой государственности в странах Центральной Азии». Мнения, высказанные в комментарии, могут не совпадать с позицией всех участников авторского коллектива, отражают авторскую точку зрения и никоим образом не могут рассматриваться как отражающие политику или мнение GIZ.

Все ссылки на законодательство сделаны по состоянию на 1 ноября 2012 года.

Комментарий рассчитан на судей, прокуроров, адвокатов, практикующих юристов, аспирантов, студентов и преподавателей юридических и экономических ВУЗов, а также граждан, интересующихся вопросами гражданского права и сталкивающихся с ними в повседневной жизни.

Издание Комментария осуществлено при поддержке GIZ, действующего по поручению Федерального министерства экономического сотрудничества и развития Германии (BMZ).

#### **Авторский коллектив:**

**Аннагулыев Атаберды**, адвокат юридической консультации этрапа им. Президента Ниязова коллегии адвокатов города Ашхабада, ст. 106-114

**Аннамырадов Дурды**, начальник отдела проблем государственного управления и международных отношений Туркменского национального института демократии и прав человека при Президенте Туркменистана, кандидат юридических наук, ст. 115-127

**Аразназаров Батыр**, управляющий Ташаузского велаятского управления ГKB «Туркменбаши», ст. 84-87, 92-105

**Атаева Айсолтан**, ведущий консультант отдела законодательства Министерства адалат Туркменистана, ст. 57-74

**Ахмедова Ширин**, депутат Меджлиса Туркменистана, ст. 19-22

**Гурбанназарова Яздурсун**, директор Туркменского национального института демократии и прав человека при Президенте Туркменистана, ст. 42-47

**Клычханов Клычхан**, начальник административно-правового отдела Государственной страховой организации города Ашхабада, ст. 75-83, 88-92

**Куртмамедова Огулджерен**, консультант Государственной нотариальной конторы города Ашхабада, ст. 128-139

**Мамедкурбанова Аразтувак**, депутат Меджлиса Туркменистана, ст. 23-41

**Мурадова Тыллагозель**, судья Верховного суда Туркменистана, ст. 147-165

**Нурыев Ягмыр**, директор Института государства и права при Президенте Туркменистана, кандидат юридических наук, ст. 1-18

**Сарыева Майса**, начальник управления по надзору за законностью судебных постановлений Генеральной прокуратуры Туркменистана, ст. 48-56

**Эйванова Бестыр**, председатель президиума коллегии адвокатов города Ашхабада, ст. 140-146

Руководитель авторского коллектива: **Гурбанназарова Яздурсун**, директор Туркменского национального института демократии и прав человека при Президенте Туркменистана

#### **Консультанты:**

**Рольф Книпер**, Профессор, доктор юридических наук и почётный доктор, международный эксперт GIZ

**Йорг Пуделька**, директор региональной программы GIZ «Содействие правовой государственности в странах Центральной Азии», судья административного суда г. Берлин

**Ладос Чантурия**, Профессор, доктор юридических наук, научный советник рабочей группы по поручению Германского общества по международному сотрудничеству (GIZ)

**Ганс-Йоахим Шрамм**, Доктор юридических наук, Бременский университет, международный эксперт GIZ

**Редактор**

Халыкберды Атаев

# Предисловие

С принятием Гражданского кодекса Туркменистана началась эпоха становления и развития нового частного права Туркменистана. ГКТ содержит все основополагающие принципы и ценности современного гражданского права. Он является стабильным правовым фундаментом для рыночной экономики, участников гражданского оборота и в целом для стабильности общественных отношений. Поэтому не случайно, что за годы вступления в силу этого важного закона в него практически не вносились существенные изменения.

Исторические попытки сделать тексты гражданских кодексов понятными для всех были всегда обречены на провал. Невозможно написать закон на понятном для всех языке. В нем всегда будут неясные предложения и нормы.

Неудачной является также попытка реагировать на конкретные проблемы путем мгновенных изменений законов. Конкретные проблемы являются настолько многообразными, что их точное описание в абстрактных нормах законов представляется невозможным.

С учетом этих особенностей комментирование гражданского кодекса представляет собой важнейший и ценнейший вклад гражданско-правовой науки и практики. Наличие комментариев к гражданскому кодексу давно признается подтверждением развитости правовой культуры той или иной страны. Комментарии собирают, систематизируют и анализируют правовую практику, которая встречается в судебных решениях, договорах или других юридических документах. Комментарии учитывают многообразные и многочисленные взгляды, попытки толкования норм кодекса и высказывания ученых, анализируют и предлагают их. В дискуссиях с практикой и наукой комментаторы развивают свои собственные взгляды, которые, в свою очередь, должны опираться на текст закона и подлежать научному контролю со стороны юридической общественности.

Комментарии представляют собой связующее звено между абстрактным языком закона и разнообразием конкретных проблем, подлежащих решению на практике. С другой стороны в комментариях излагается история возникновения тех или иных норм закона. Комментарии способствуют единообразному пониманию и применению ГК в правовой практике и тем самым обеспечивают правовую стабильность.

Поэтому совершенно справедливо Правительство Туркменистана решило создать рабочую группу, которая в конце 2009 года на базе Туркменского национального института демократии и прав человека при Президенте Туркменистана энергично занялась подготовкой первых комментариев к ГК Туркменистана. На эту историческую инициативу любезно откликнулось Германское общество по международному сотрудничеству (GIZ), которое по поручению Федерального министерства экономического сотрудничества и развития Германии (BMZ) поддерживало рабочую группу в подготовке этого крупного творческого труда. Сразу же была подготовлена инструкция по написанию комментариев, которая предусматривала методику их составления и соответствовала признанным в этой области стандартам.

Как уже отмечалось, в истории человечества законодатели неоднократно старались принять такие законы, которые были бы настолько ясными и однозначными, что они не нуждались бы в толковании. Например, король Пруссии Фридрих Второй 14 апреля 1780 года своим указом велел написать законы таким языком, чтобы их мог понять любой гражданин. Поэтому он запрещал, чтобы «судья, коллегия или министерство интерпретировали наши законы, распространяли или ограничивали их». Несмотря на такие запреты, необходимость толкования литературных текстов невозможно было отменить. Законы, также как и все другие тексты, никогда не могут быть однозначными и поэтому нуждаются в толковании.

Сказанное касается не только таких общих или неопределенных понятий, как «добросовестность» или «упущенная выгода», которые встречаются в том числе в ГКТ и являются неминуемыми, но также и технических понятий, которые на первый взгляд не вызывают сомнений, как письменная форма или определение сроков: что представляет собой письменная форма в условиях электронных коммуникаций; что представляет собой неделя или один день, если договоры заключаются в разных временных поясах? На эти и подобные им миллионы вопросов юристы должны искать ответы ежедневно, и если их невозможно найти в законах, они должны обратиться к другим источникам, среди которых комментарий занимает особое место. Комментарий является для юристов ценнейшим источником достоверной информации, если он, наряду с чисто научными взглядами и суждениями, предусматривает и судебную практику, то есть суждения судей, которые содержатся в конкретных судебных решениях. Поэтому не случайно, что комментарий к законам представляет собой настольную книгу каждого юриста.

ГКТ признает неминуемость толкования. Например, статья 77 ГКТ требует, что при толковании волеизъявления необходимо следовать действительной воле, не придерживаясь при этом буквального смысла выражений. Статья 6 ГКТ делает еще один шаг вперед и регулирует такой случай, когда в законе не содержится соответствующая конкретной ситуации норма. Согласно п. 3 ст. 6 ГКТ суд не вправе отказать в осуществлении правосудия по гражданским делам в случаях, если отсутствует норма права или она не ясна. В таких случаях ГКТ допускает применение аналогии, которая сначала ориентируется на норму, регулиющую сходные отношения (аналогия закона), а потом, если невозможно найти подходящее решение в законе, прибегает к общим толкам и смыслу гражданского законодательства (аналогия права).

В комментариях сопоставляются и обобщаются судебные решения. Конкретные судебные решения подтверждают реальную жизнь гражданского кодекса. Даже в тех случаях, когда решения являются неправильными или спорными, они доказывают факт применения норм закона к конкретным социальным конфликтам. Комментарий является как раз тем местом, где мнения судей должны стать предметом научного обсуждения. Авторы комментариев ГКТ по мере возможности постарались учесть судебную практику в своих работах.

Комментарий играет огромную роль для совершенствования профессионализма юристов. Например, из комментариев получает судья информацию о том, как его коллеги принимали решения по аналогичным проблемам, как они придали конкретику абстрактному языку закона в отношении конкретного конфликта, какими ценностями руководствовались судьи при применении норм закона, и как формируется господствующее мнение по спорной норме закона. А юристам, которые составляют тексты договоров, комментарии дают сведения о пределах свободы договора и о том, какие пределы устанавливаются судебной практикой и правовой наукой для них.

Комментариям следует придать большое значение в процессе подготовки молодых юристов. С помощью комментариев студенты юридических факультетов уже на начальном этапе юридического образования могут ознакомиться с тем, как взаимодействуют практика и теория, что особенно важно для подготовки квалифицированных, ориентированных на практику юристов. Таким образом будущие юристы могут в процессе учебы осознать, что право есть не только то, что записано в законе в форме правовых норм, но и то, как эти абстрактные нормы понимаются и применяются на практике.

Первый комментарий ГК Туркменистана родился в творческом сотрудничестве туркменских и немецких юристов. Комментарий, как и любой другой результат человеческого труда, не лишен недостатков. Поэтому авторы с большим удовольствием будут учитывать замечания читателей в следующих изданиях данных комментариев.

Ладо Чантурия

Профессор, доктор юридических наук, научный советник рабочей группы по поручению Германского общества по международному сотрудничеству (GIZ)

## ЧАСТЬ 1

### ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

#### РАЗДЕЛ 1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

##### Глава 1. Гражданское законодательство

Статья 1. Основные начала гражданского законодательства.....	27
Общие положения .....	27
Принципы гражданского законодательства .....	28
Равенство участников .....	28
Неприкосновенность собственности .....	29
Свобода договора .....	29
Невмешательство в частные дела .....	29
Беспрепятственное осуществление гражданских прав .....	30
Обеспечение восстановления нарушенных прав и их судебная защита .....	31
Частная автономия участников гражданского оборота .....	31
Свобода перемещения товаров и услуг .....	32
Статья 2. Отношения, регулируемые гражданским законодательством .....	32
Предмет регулирования гражданского законодательства .....	33
Имущественные и личные неимущественные отношения .....	33
Отношения по защите неотчуждаемых прав и свобод .....	35
Участники гражданских правоотношений .....	35
Понятие предпринимательской деятельности .....	35
Разграничение между гражданским (частным) и публичным правом .....	36
Статья 3. Акты гражданского законодательства .....	37
1. Система источников гражданского права .....	37
2. Подзаконные нормативные правовые акты .....	38
Статья 4. Действие гражданского законодательства во времени .....	39
Общие положения .....	39
Обратная сила ГКТ .....	40
Статья 5. Обычаи делового оборота .....	41
Общие положения .....	41
Недопустимость применения обычаев делового оборота .....	42
Статья 6. Применение гражданского законодательства по аналогии .....	42

Аналогия закона .....	43
Аналогия права .....	44
Обязательство осуществления правосудия .....	45 4.
Недопустимость применения аналогии .....	45 Статья 7.
Гражданское законодательство и международные договоры .....	45

## **Глава 2. Возникновение гражданских прав и обязанностей, осуществление и защита гражданских прав**

Статья 8. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей .....	47
Общие положения .....	48
Юридические факты .....	48
Отдельные основания возникновения гражданских прав и обязанностей.....	49
Договоры и иные сделки .....	49
Действия государственных органов .....	49
Судебные решения .....	50
Приобретательская давность .....	50
Создание результатов интеллектуальной собственности .....	51
Причинение вреда .....	51 3.7.
Неосновательное обогащение .....	51
3.8. Иные действия .....	51 3.9.
События .....	52 Статья 9.
Осуществление гражданских прав .....	52
Частная автономия .....	53
Отказ от прав .....	53
Добросовестное осуществление прав и обязанностей .....	54
Последствия нарушения принципа добросовестности .....	55 5. Презумпция добросовестности и разумности .....
Статья 10. Судебная защита гражданских прав .....	55
Общие положения .....	56
Досудебное урегулирование споров .....	57 3. Защита гражданских прав в административном порядке .....
Статья 11. Способы защиты гражданских прав .....	57
1. Общие положения .....	58 а)
Признание права .....	58
б) Устранение последствий правонарушения .....	59
в) Признание сделки недействительной .....	59
г) Признание недействительным акта государственного органа .....	59
д) Присуждение к исполнению обязанности в натуре .....	60
е) Самозащита .....	60
ж) Возмещение убытков .....	61
з) Неустойка.....	61
и) Возмещение морального вреда .....	62
к) Прекращения или изменения правоотношения .....	62
л) Неприменение судом акта государственного органа .....	62
м) Иные способы .....	63
Статья 12. Признание недействительным акта, не соответствующего законодательству .....	63
Статья 13. Самозащита гражданских прав .....	65
Статья 14. Возмещение убытков .....	65
Статья 15. Защита личных неимущественных прав и других нематериальных благ .....	67
Статья 16. Защита чести, достоинства и деловой репутации .....	68
Общие положения .....	70

Способы опровержения порочащих честь и достоинство сведений ....	71
Опровержение сведений .....	71
Принудительное исполнение решения суда .....	72
Компенсация морального вреда .....	72 6.
Ответственность источников распространения информации .....	73
Статья 17. Защита права на собственное изображение .....	73
Статья 18. Право на охрану тайны личной жизни .....	74 1. Право на
охрану тайны личной жизни как личное неимущественное	
право .....	74
2. Опубликование личной документации (дневников, личной переписки	
и т.д.) .....	75

## РАЗДЕЛ II. ЛИЦА

### Глава 1. Физические лица

Статья 19. Понятие физического лица .....	76
1. Общие положения .....	76
Статья 20. Правоспособность физического лица .....	78
Понятие .....	78
Возникновение и прекращение правоспособности .....	79
Статья 21. Имя физического лица .....	80
Право на имя.....	81
Гражданское имя и другие формы индивидуализации .....	84
Статья 22. Место жительства физического лица .....	85
Общие положения .....	85
Место жительства несовершеннолетних.....	86
Выполнение государственных обязанностей и сохранение места	
жительства .....	87 4.
Место жительства и налоговое право .....	88 5. Практическое
значение места жительства .....	88
Статья 23. Дееспособность	
физического лица .....	89
Эмансипация в результате вступления в брак .....	90
Недееспособность малолетних .....	91
Общие положения .....	92
Недействительность актов государственных органов, ограничивающих дееспособность	
.....	93
Недопустимость отказа от правоспособности и дееспособности .....	94
Статья 25. Ограниченная дееспособность несовершеннолетних .....	94
1. Общие положения .....	95 2.
Согласие законного представителя .....	95
Статья 26.	
Признание физического лица недееспособным .....	96
Признание лица недееспособным исключительно судом .....	96
Назначение опекуна .....	97 3. Отмена
недееспособности .....	98
Статья 27.	
Ограничение дееспособности физических лиц .....	98
1. Основания ограничения дееспособности .....	98 2. Порядок
ограничения дееспособности .....	100
Статья 28. Предпринимательская деятельность физического лица .....	100
Общие положения .....	101
Регистрация предпринимательской деятельности .....	102
Правоспособность индивидуального предпринимателя .....	102
Статья 29. Имущественная ответственность физического лица .....	103
Предмет регулирования .....	103
Имущество, на которое не может быть обращено взыскание .....	103
Статья 30. Несостоятельность (банкротство) индивидуального	

предпринимателя .....	104
1. Общие положения .....	106
2. Подсудность дел о несостоятельности .....	106
3. Требования кредиторов при банкротстве .....	107
4. Запрет предпринимательской деятельности .....	107
Статья 31. Опек и попечительство .....	108
1. Цели опеки и попечительства .....	109
2. Права и обязанности опекунов и попечителей .....	109
3. Предпосылки возникновения опеки и попечительства.....	110
Статья 32. Опек .....	111
1. Общие положения .....	111
2. Права и обязанности опекунов .....	111
Статья 33. Попечительство .....	112
1. Общие положения .....	112
2. Согласие попечителей для совершения сделок .....	113
Статья 34. Органы опеки и попечительства .....	114
Общие положения .....	114
Решения об установлении опеки и попечительства .....	115
3. Компетенция органов опеки и попечительства .....	116
Статья 35. Опекуны и попечители .....	117
Лица, которые могут быть опекунами и попечителями .....	117
Согласие лиц, назначаемых опекунами или попечителями .....	118
Возложение функции опеки и попечительства на государственные органы .....	119
Место назначения опекуна и попечителя .....	120
5. Сроки установления опеки и попечительства .....	121
Статья 36. Исполнение опекунами и попечителями своих обязанностей... ..	121
Принцип безвозмездного исполнения обязанностей .....	122
Обязанность совместного проживания .....	123
Обязанность защиты прав и интересов подопечных .....	124
Обязанности подопечных .....	125
5. Прекращение опеки и попечительства .....	125
Статья 37. Распоряжение имуществом подопечного .....	125
Общие положения .....	126
Ограничения по отчуждению имущества подопечного .....	127
Конфликт интересов .....	128
Статья 38. Доверительное управление собственностью подопечного .....	128
Общие положения .....	129
Основания возникновения доверительного управления собственностью .....	129
Правомочия управляющего имуществом подопечного .....	130
Прекращение договора о доверительном управлении .....	130
Статья 39. Освобождение и отстранение опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей .....	130
Общие положения .....	131
Освобождение от обязанности опекунства и попечительства по уважительной причине .....	132
3. Отстранение опекуна и попечителя .....	133
Статья 40. Прекращение опеки и попечительства .....	133
1. Основания прекращения опеки и попечительства .....	134
2. Превращение опеки в попечительство .....	134
3. Прекращение попечительства с достижением совершеннолетия .....	135
Статья 41. Патронаж над дееспособными физическими лицами .....	136
Общие положения .....	136

Назначение помощника .....	137
Распоряжение имуществом патронируемого .....	137
4. Прекращение патронажа .....	138
Статья 42. Признание физического лица безвестно отсутствующим .....	138
Общие положения .....	139
Судебное рассмотрение дела о признании лица безвестно отсутствующим .....	139
Статья 43. Последствия признания физического лица безвестно отсутствующим .....	140
Общие положения .....	140
Охрана имущественных прав до признания лица безвестно отсутствующим .....	141
Статья 44. Отмена решения о признании физического лица безвестно отсутствующим .....	141
Общие положения .....	142
Последствия отмены признания лица безвестно отсутствующим .....	142
Статья 45. Объявление физического лица умершим .....	143
Общие положения .....	143
Основания объявления лица умершим .....	144
Установление дня смерти лица .....	145
4. Последствия признания лица умершим .....	145
Статья 46. Последствия явки физического лица, объявленного умершим .....	145
1. Общее положение .....	146
2. Последствия .....	146
Статья 47. Регистрация актов гражданского состояния .....	147
1. Значение и функции регистрации .....	148
2. Цели регистрации.....	149
Свидетельство о регистрации .....	149
Порядок исправления актовых записей .....	150
Аннулирование записей актов гражданского состояния .....	150
6. Восстановление актовой записи .....	151

## Глава 2. Юридические лица

### § 1. Общие положения

Статья 48. Понятие юридического лица .....	152
Общие положения .....	152
А. Организованное образование .....	153
Б. Преследование определенной цели .....	153
В. Обособленное имущество в собственности .....	153
Г. Наименование юридического лица .....	154
Д. Государственная регистрация .....	154
Организационно - правовые формы .....	155
3. Государственные юридические лица .....	155
Статья 49. Правоспособность юридического лица .....	157
Общие положения .....	157
Виды правоспособности .....	158
3. Правоспособность и лицензия .....	159
4. Ограничение правоспособности .....	159
Статья 50. Предпринимательские юридические лица .....	160
Понятие .....	160
Организационно-правовые формы предпринимательских юридических лиц .....	161
Статья 51. Непредпринимательские юридические лица .....	162
Понятие .....	162



Предпринимательская деятельность непредпринимательских юридических лиц .....	164
Организационно-правовые формы непредпринимательских юридических лиц .....	165
Статья 52. Государственная регистрация юридических лиц .....	166
1. Конститутивное значение государственной регистрации .....	166 2.
Государственные органы регистрации и процедура регистрации .....	167
Единый государственный реестр юридических лиц .....	168
Отказ в регистрации юридического лица .....	168
Статья 53. Учредительные документы юридического лица .....	169
Устав и учредительный договор юридического лица .....	170
Содержание учредительных документов .....	171
Статья 54. Органы юридического лица .....	172
Общие положения .....	172
Обязанность действия в интересах юридического лица .....	173
Статья 55. Наименование и местонахождение юридического лица .....	173
Наименование юридического лица .....	174
Место нахождения юридического лица .....	175
Статья 56. Представительства и филиалы .....	176
Общие положения .....	176
Правомочия руководителя филиала в отношениях с третьими лицами .....	178
Статус филиала или представительства .....	178
<b>§ 2. Общие нормы об общественных организациях и фондах</b>	
Статья 57. Регистрация общественных организаций и фондов .....	179
Общие положения .....	179
Правила регистрации юридических лиц .....	180
Статья 58. Устав общественных организаций и фондов .....	182
Общие положения .....	182
Реквизиты устава .....	183
Форма устава .....	183
Статья 59. Данные регистрации .....	184
Статья 60. Регистрация изменений .....	185
Статья 61. Государственный контроль за деятельностью общественных организаций и фондов .....	185 1.
Содержание государственного контроля .....	186
2. Отмена регистрации .....	186
Статья 62. Руководство и представительство .....	186
1. Общие положения .....	187 2.
Пределы руководства .....	187
3. Согласие других органов .....	188
Статья 63. Компетенция правления в отношениях с третьими лицами .....	188
Полномочия представительства правления .....	188
Специальный представитель .....	190
Статья 64. Ответственность .....	190 1.
Ответственность общественной организации и фонда .....	190
2. Обязательство добросовестного руководства юридическим лицом ..	191 3.
Обособленная ответственность юридического лица .....	192
Статья 65. Прекращение и ликвидация общественной организации или фонда .....	192

### **§ 3. Специальные нормы об общественных организациях**

Статья 66. Правление .....	195
----------------------------	-----

Избрание правления .....	195
Отзыв члена правления.....	195
Статья 67. Общее собрание .....	196
Порядок созыва общего собрания .....	196
Компетенция общего собрания .....	197
Порядок принятия решений .....	197
Статья 68. Комиссии.....	198
Статья 69. Специальные органы .....	199
Статья 70. Членство в общественной организации .....	199
Порядок приема в члены .....	200
Выход из общественной организации .....	200
Недопустимость передачи членства .....	201
Исключение из членства .....	201
Право на членство в общественной организации .....	202

#### **§ 4. Специальные нормы о фондах**

Статья 71. Фонды для дестинаторов .....	203
1. Общие положения .....	203
дестинаторов .....	204
Статья 72. Обязательство обеспечения внесения взноса в фонд .....	204
Общие положения .....	205
Имущество фонда .....	205
Статья 73. Наблюдательный орган .....	206
Статья 74. Изменение цели фонда .....	207

### **РАЗДЕЛ 3. СДЕЛКИ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО**

#### **Глава 1. Общие положения**

Статья 75. Понятие и виды сделок .....	209
Общие положения .....	209
Односторонние, двухсторонние, многосторонние сделки .....	210
Статья 76. Действительность волеизъявления .....	211
Общие положения .....	211
Действительность выражения воли .....	212
Влияние смерти лица или потери дееспособности на действительность воли .....	212
Статья 77. Толкование волеизъявления .....	214
Статья 78. Невозможность установления содержания волеизъявления .....	214
1. Общие положения .....	214
Молчание как волеизъявление .....	215
Статья 79. Недействительность сделки, противоречащей основам правопорядка и нравственности .....	216
Общие положения .....	216
Проблемы судебной практики .....	217
Статья 80. Недействительность сделки вследствие злоупотребления своим положением .....	218
1. Общие положения .....	218
2. Предпосылки применени .....	218
3. Применение норм к сделкам предпринимательского характера.....	219
Статья 81. Недействительность мнимой и притворной сделок .....	220
Общие положения .....	220
Мнимые сделки .....	220
Притворные сделки .....	221
Статья 82. Отсутствие серьезного намерения .....	223

1. Общие положения .....	223	2. Право
требования возмещения ущерба .....	223	
Статья 83. Ничтожность волеизъявления .....	224	
Общие положения .....	224	
Ничтожность волеизъявления недееспособного лица .....	224	
Выражение воли в состоянии временного психического		
расстройства .....	226	Статья
84. Недействительность сделки, совершенной с нарушением		
установленной формы .....	226	
Общие положения .....	226	
Недействительность оспоримых сделок .....	228	3. Порядок
оспаривания оспоримых сделок .....	228	
4. Субъекты права оспаривания сделок .....	229	
Статья 85. Конверсия сделки .....	229	
Статья 86. Подтверждение недействительной сделки .....	230	1.
Совершение новой сделки посредством подтверждения .....	231	
Недопустимость оспаривания .....	231	
Обратная сила старой сделки .....	232	
Правомерность подтверждения .....	232	Статья 87.
Недействительность части сделки .....	233	
Понятие части сделок .....	233	
Оценка важности части сделки .....	234	

## **Глава 2. Дееспособность как**

### **условие**

### **действительности сделки**

Статья 88. Действительность сделки, совершенной несовершеннолетним	235	
Общие положения .....	235	
Согласие законного представителя на совершение сделки		
несовершеннолетним .....	236	
Приобретение несовершеннолетним дееспособности и решение им самим вопроса о		
действительности своего волеизъявления .....	237	Статья 89. Отказ от договора,
заключенного несовершеннолетним .....	238	
Общие положения .....	238	
Право отказа другой стороны от договора.....	239	
Заблуждение относительно согласия в сделке .....	240	Статья 90.
Эмансипация несовершеннолетнего .....	240	
Общие положения .....	241	
Действительность договора, заключенного несовершеннолетним ...	241	
Дееспособность несовершеннолетних для отдельных сфер		
отношений .....	242	
Согласования эмансипации несовершеннолетних .....	243	
Статья 91. Недействительность сделки, совершенной без обязательного		
согласия законного представителя .....	244	
Общие положения .....	244	
Необходимость согласия законного представителя .....	244	
Осведомление другой стороны об имеющемся согласии как		
обязательное условие действительности сделки .....	245	
Статья 92. Необходимость разрешения на сделку, совершенную до		
ограничения дееспособности .....	246	
Общие положения .....	246	
Разрешение на сделку, совершенную до ограничения		
дееспособности .....	246	<b>Глава 3.</b>
<b>Форма сделки</b>		
Статья 93. Соблюдение формы как условие действительности сделки .....	248	

1. Понятие формы сделок .....	248	2. Свобода
выбора формы сделок .....	248	
3. Форма как атрибут сделки или абсолютная форма .....	249	4.
Императивные и диспозитивные формы сделок .....	249	
Статья 94. Форма сделки .....	250	1.
Определенная законом письменная форма .....	250	
А. Подпись как письменная форма .....	250	
Б. Подпись с использованием механических средств .....	251	
В. Бланковая подпись .....	251	
2. Письменная форма, определенная сделкой .....	252	
3. Сложная нотариальная форма сделок .....	253	Статья 95.
Передоверие подписания другому лицу .....	253	
Статья 96. Совершение сделки с составлением нескольких документов ...	254	

#### Глава 4. Оспоримые сделки

##### § 1. Сделки, совершенные под влиянием заблуждения

Статья 97. Понятие .....	255	
1. Общие положения .....	255	Статья 98.
Существенное заблуждение .....	256	
1. Понятие существенного заблуждения .....	256	2.
Заблуждение в выборе сделки .....	257	
3. Заблуждение в содержании сделки .....	258	4.
Заблуждение в основаниях сделки .....	258	Статья 99.
Заблуждение относительно содержания волеизъявления .....	259	
1. Заблуждение в свойствах лица .....	259	2.
Заблуждение в свойствах вещи .....	260	
3. Приравнение прав к вещам .....	260	Статья 100.
Заблуждение в мотиве сделки .....	261	
1. Понятие и основная характеристика заблуждения в мотиве .....	261	2. Соотношение
мотива и личности контрагента сделки .....	261	
Статья 101. Заблуждение в праве .....	262	
Понятие и общая характеристика заблуждения в праве .....	262	
Случаи, которые не считаются заблуждением в праве .....	262	
Статья 102. Согласие контрагента на сделку .....	262	
Статья 103. Мелкие ошибки .....	263	
Право на исправление ошибок вместо оспаривания .....	263	
Статья 104. Действительность оспаривания .....	264	1.
Предпосылки оспаривания сделки вследствие заблуждения .....	264	
А. Срок оспаривания .....	264	
Б. Заблуждение как непосредственная причина совершения сделки .....	264	
Оспаривание как односторонняя сделка .....	265	3.
Правомочные на оспаривание лица .....	265	Статья 105.
Заблуждение вследствие ошибки посредника .....	266	

##### §2. Сделки, совершенные путем обмана

Статья 106. Понятие .....	267
Общие положения .....	267
Предпосылки недействительности сделок .....	267
Обман умолчанием .....	269
Статья 107. Признание недействительной сделки, совершенной путем обмана .....	270
Статья 108. Обман со стороны третьего лица .....	271
Статья 109. Срок оспаривания .....	272

### §3. Сделки, совершенные под влиянием насилия или угрозы насилия

Статья 110. Понятие .....	274
Статья 111. Характер насилия или угрозы насилием .....	274
Насилие .....	274
Угроза насилием .....	275
Статья 112. Насилие или угроза насилием в отношении близких .....	276
Статья 113. Насилие или угроза насилием, осуществляемое с применением правомерных средств .....	277
Статья 114. Срок оспаривания .....	278

### Глава 5. Сделки, совершенные под условием

Статья 115. Понятие .....	279
Общие положения .....	279
Допустимость использования условных сделок и альтернативные условия.....	280 3. Кумулятивные 281
4. Условные сделки и условия сделок .....	281
Статья 116. Недействительность условия, противоречащего основам правопорядка и нравственности .....	282
Статья 117. Условие, зависящее от воли .....	283
Статья 118. Позитивные условия .....	284
Статья 119. Негативные условия .....	285
Статья 120. Недопустимость влияния на наступление условия .....	286
Статья 121. Сделка под отлагательным условием .....	286
1. Момент возникновения прав и обязанностей из сделки .....	287
2. Ожидаемое в будущем и неизвестное событие .....	287
Статья 122. Сделка под отменительным условием .....	288
Статья 123. Значение добросовестности при наступлении условия .....	289

### Глава 6. Согласие в сделках

Статья 124. Понятие .....	291
1. Общие положения .....	291
2. Согласие как односторонняя сделка .....	292
Статья 125. Заранее данное согласие (разрешение) .....	296
Статья 126. Последующее согласие (одобрение) .....	297
Статья 127. Распоряжение предметом неправомочным лицом .....	298

### Глава 7. Представительство и доверенность

Статья 128. Представительство .....	301
Общие положения .....	301
Субъекты представительства .....	301
3. Полномочия представителя .....	302
Статья 129. Действия представителя .....	304
1. Общие положения .....	304
2. Отсутствие права на представительство .....	305
Статья 130. Ограниченная дееспособность представителя .....	305
Статья 131. Пороки воли, знание, обязанность знания .....	306
Общие положения .....	307
Указания доверителя .....	307
Статья 132. Представительские полномочия .....	307
Общие положения .....	308
Форма доверенности .....	308
Статья 133. Изменение или отмена доверенности .....	309
Статья 134. Основания прекращения доверенности .....	310

Отказ доверенного лица .....	310
Отмена доверенности доверителем .....	311
Смерть лица, выдавшего доверенность, наступлением его недееспособности.....	311 4.
Прекращение доверенности исполнением .....	311 5. Истечение
срока доверенности .....	311 Статья 135. Возврат
доверенности .....	312
Статья 136. Совершение сделки без представительских полномочий .....	312
1. Общие положения .....	312 2.
Одобрение .....	313 Статья 137.
Право на отказ от договора.....	313
Статья 138. Ответственность представителя при отсутствии полномочий на представительство .....	314
Ответственность представителя при отказе в одобрении сделки .....	314
Возмещение представителем убытков в случаях, когда он не знал об отсутствии полномочий .....	315
Освобождение от ответственности .....	316
Статья 139. Недопустимость совершения сделки с самим собой .....	316

## **РАЗДЕЛ 4. СРОКИ**

### **Глава 1. Исчисление сроков**

Статья 140. Применение правил исчисления сроков .....	318
Общие положения .....	318
Виды сроков .....	319
Статья 141. Начало течения срока .....	320
Статья 142. Окончание срока .....	321
Статья 143. Полугодие, квартал, полмесяца .....	322 Статья
144. Продление срока .....	323 Статья 145.
Исчисление месячного и годового сроков .....	323
Статья 146. Выходные и праздничные дни .....	324

### **Глава 2. Сроки исковой давности**

Статья 147. Понятие исковой давности .....	325
Общие положения .....	325
Исковая давность и похожие институты .....	326
Предпосылки применения исковой давности .....	327
Невозможность восстановления пропущенного срока исковой давности .....	328
Предмет срока исковой давности .....	328
Виды сроков исковой давности .....	330
Статья 148. Срок исковой давности по договорным требованиям .....	330
Сроки исковой давности по требованиям из договорных отношений .....	331
Сроки исковой давности по требованиям из периодически исполняемых обязательств .....	331
Иные сроки исковой давности .....	331 Статья 149.
Начало течения срока исковой давности .....	332
Момент возникновения требования .....	332
Момент начала течения срока исковой давности при нарушении обязательства бездействия .....	332 Статья
150. Возникновение требования .....	333
Статья 151. Приостановление течения срока исковой давности по правовым основаниям .....	333
Статья 152. Приостановление течения срока исковой давности по	

фактическим обстоятельствам .....	335
1. Общие положения .....	335
Непреодолимая сила .....	336
3. Продолжение течения срока исковой давности .....	336
Статья 153. Приостановление течения срока исковой давности по семейным обстоятельствам .....	336
Приостановление срока исковой давности во время брака .....	337
Приостановление срока исковой давности до наступления совершеннолетия .....	337
154. Действие приостановления .....	338
Статья 155. Приостановление течения срока исковой давности в отношении лиц, ограниченных в дееспособности .....	338
Предпосылки применения .....	339
Влияние гражданско-процессуальной дееспособности .....	339
Статья 156. Перерыв течения срока исковой давности признанием долга .	340
Статья 157. Перерыв течения срока исковой давности предъявлением иска в суд .....	341
Статья 158. Продолжительность и окончание перерыва срока исковой давности при предъявлении иска .....	343
159. Перерыв срока исковой давности при отказе от иска .....	344
Статья 160. Последствия перерыва течения срока исковой давности.....	345
Статья 161. Срок исковой давности по требованию, имеющему законную силу .....	345
Статья 162. Срок исковой давности при правопреемстве .....	346
Статья 163. Последствия истечения срока исковой давности .....	347
Статья 164. Срок давности по дополнительным обязанностям .....	348
Статья 165. Недействительность соглашения об изменении сроков исковой давности.....	350

## ЧАСТЬ 1 ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

### РАЗДЕЛ 1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

# ГЛАВА 1. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

## Статья 1. Основные начала гражданского законодательства

1. Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

2. Физические и юридические лица свободны в установлении на основе договора своих прав и обязательств и определении любых договорных условий, если они не противоречат закону.

Гражданские права могут быть ограничены только на основании закона в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения безопасности общества и государства, охраны окружающей среды.

3. Товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Туркменистана.

Ограничения перемещения товаров, услуг и финансовых средств могут вводиться в соответствии с законом.

### 1. Общие положения

Гражданский кодекс Туркменистана имеет основополагающее значение для дальнейшего развития законодательства независимого нейтрального Туркменистана. В этом кодифицированном законе находит отражение закономерный процесс возрастания роли права, всей системы законодательства, обогащения их функций и совершенствования форм эффективного воздействия на социально-экономические процессы. ГКТ базируется на вековых традициях туркменского народа, сложившейся практике экономических отношений, учитывая характер их развития в ближайшей и более длительной перспективе, а также лучший мировой опыт. Принципиальное значение для становления и развития рыночных отношений имеют положения ГКТ о том, что гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Поэтому статья 1 называется основные начала гражданского законодательства. Излагаемые в статье основные начала (принципы) и гарантии придают гражданскому законодательству новые качественные характеристики, позволяющие считать ГК кодексом туркменского общества эпохи нового Возрождения, ориентированной на рыночную экономику.

### 2. Принципы гражданского законодательства

В пункте 1 комментируемой статьи приводится перечень основных начал (принципов) гражданского законодательства.

## 2.1. Равенство участников

Под равенством участников гражданских правоотношений следует понимать их юридическое (но не экономическое) равенство по отношению друг к другу, символизирующее наличие горизонтальных отношений между участниками, не находящимися в служебном и ином юридическом соподчинении.

## 2.2. Неприкосновенность собственности



Неприкосновенность собственности означает обеспечение возможности собственнику осуществлять правомочия по владению, пользованию и распоряжению, принадлежащего ему имущества с одновременным устранением всех других лиц от неправомерного посягательства на имущество и какого-либо вмешательства в его деятельность, как собственника.

## 2.3. Свобода договора

Принцип свободы договора в комментируемой статье раскрывает сущность рыночных отношений, то есть, - это право граждан и юридических лиц, свободно устанавливающих свои права и обязанности на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Принцип свободы договора является основополагающим для развития имущественного (гражданского) оборота. В соответствии с ним субъекты гражданского права свободны в заключении договора, в частности выборы контрагента, в определении условий своего соглашения, а также выборы той или иной формы договорных связей. Однако следует учитывать, что и договорной партнер обладает такими же правами. Дополнительная характеристика свободы договора будет изложена в комментариях ст. 333 ГКТ.

## 2.4. Невмешательство в частные дела

Гражданский кодекс характеризует принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, и данный принцип означает недопустимость вмешательства кого-либо в частные дела, в том числе в хозяйственную деятельность участников имущественных отношений – товаровладельцев-собственников, допустимо непосредственное вмешательство органов власти только в случаях, прямо предусмотренных законом. В сфере личных неимущественных отношений данный принцип конкретизируется также в положениях о неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны граждан (статья 24, 25 Конституции Туркменистана). Относительно предпринимательской деятельности физических и юридических лиц данный принцип означает, что органы власти и контролирующие органы могут вмешаться в сферу предпринимательства только в случаях прямо предусмотренных законом, например, согласно ст.18 Закона Туркменистана «О государственной поддержке малого и среднего предпринимательства» от 15 августа 2009 года: «Проверка финансовохозяйственной деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется органами государственной власти и управления и правоохранительными органами не чаще одного раза в три года, за исключением проверок, связанных с оперативно-розыскной деятельностью и исполнением судебных решений, в порядке, установленном законодательством Туркменистана».

## 2.5. Беспрепятственное осуществление гражданских прав

Необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав является краеугольным камнем и условием функционирования гражданского законодательства. В конечном счете, это вопрос о существовании в стране общего режима законности и правового государства.

Данный принцип конкретизируется в п. 3 ст. 1 ГКТ о свободе перемещения товаров, услуг, финансовых средств по территории Туркменистана, характеризующий свободу имущественного оборота. Законом при этом могут устанавливаться лишь некоторые необходимые в общественных (публичных) интересах ограничения, например, лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности. Кроме того, предпринимательское законодательство Туркменистана гарантирует свободу предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

### 2.6. Обеспечение восстановления нарушенных прав и их

## судебная защита

Прямым продолжением принципа, изложенного выше в

п. 2.5, служит принцип обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты.

Данный принцип характеризует правоохранительную функцию (задачу) гражданско-правового регулирования. В соответствии с ним участникам гражданских правоотношений предоставляются широкие возможности защиты своих прав и интересов. Гражданское законодательство содержит большой инструментарий правоохранительных средств, позволяющих его субъектам эффективно охранять любые свои права и законные интересы (например, ст.10-18 ГКТ).

Ни одно из вышеперечисленных начал гражданского законодательства не имеет абсолютного характера. Главная ценность данных начал состоит в том, что в своей совокупности они формируют гражданское законодательство как целостное системное образование демократического типа, способное наиболее эффективным образом регулировать имущественные и неимущественные отношения. Принципы позволяют лучше понимать законодательство, правильно толковать и применять конкретные правовые нормы. С другой стороны, принципы должны учитываться при обнаружении пробелов в законодательстве и применении правовых норм по аналогии.

## **1. Частная автономия участников гражданского оборота**

В п. 2 комментируемой статьи излагается принцип свободы граждан (физических лиц) и юридических лиц в установлении на основе договора своих прав и обязательств и определении любых договорных условий, если они не противоречат закону (частная автономия). Данные основные начала предполагают устранение всяких необоснованных помех в развитии гражданского оборота и конкретизируется в абзаце 2 п. 2, где говорится о возможности ограничения гражданских прав на основании закона в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение безопасности общества и государства, охраны окружающей среды. Законом при этом могут устанавливаться лишь некоторые необходимые в общественных (публичных) интересах ограничения, например, лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности, запрет монополизации рынка или недобросовестной конкуренции и т.п. Действие данного принципа важно и с позиции исключения искусственных, бюрократических препятствий в осуществлении права.

## **2. Свобода перемещения товаров и услуг**

В п. 3 комментируемой статьи речь идет о свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Туркменистана. Это означает единство экономического пространства страны.

Содержащееся в абзаце 2 п. 3 дополнение о возможности введения ограничений на перемещение товаров и услуг может быть реализовано лишь в порядке осуществления государством властных полномочий путем принятия закона, имеющего своей целью обеспечение безопасности общества и государства, защиту жизни и здоровья людей, охрану природы и культурных ценностей.

## **Статья 2. Отношения, регулируемые гражданским законодательством**

**1. Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности, регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.**

**Семейные, жилищные, трудовые отношения, отношения по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, отвечающие признакам, указанным в абзаце первом настоящего пункта, регулируются гражданским законодательством, если специальным законодательством не предусмотрено иное.**

**2. Отношения, связанные с осуществлением и защитой неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ, регулируются гражданским законодательством, поскольку иное не вытекает из существа этих отношений.**

**3. Субъектами гражданских правоотношений могут быть физические лица и юридические лица. Это правило применяется к гражданам Туркменистана, иностранным гражданам и лицам без гражданства как занимающимся, так и не занимающимся предпринимательством.**

**Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицам.**

**4. Гражданские правоотношения государственных органов и организаций с физическими и юридическими лицами регулируются гражданским законодательством, если эти отношения не должны быть урегулированы иным законодательством.**

## **1. Предмет регулирования гражданского законодательства**

В комментируемой статье определяются виды общественных отношений, регулируемых гражданским законодательством. Помимо определения видов отношений, в тексте статьи содержатся положения, относящиеся к правовому статусу участников гражданского оборота и общей характеристике основных категорий гражданских правоотношений. С учетом особенностей объектов данных отношений и правового положения участников гражданского оборота дается правовая характеристика отдельных видов отношений, подпадающих под действие гражданского законодательства.

## 1.1. Имущественные и личные неимущественные отношения

В общественные отношения, которые регулируются Гражданским кодексом, входят две группы отношений:

Во-первых, это – имущественные отношения, которые представляют собой отношения, возникающие между субъектами гражданского права по поводу имущества – материальных и иных благ, имеющих экономическую форму товара. В качестве товара названные блага могут отчуждаться от их обладателей, переходя от одних лиц к другим и образуя тем самым товарооборот – имущественный оборот.

Во-вторых, это личные неимущественные отношения, возникающие по поводу неимущественных (нематериальных) благ, тесно связанных с личностью их обладателей. Такие блага неотчуждаемы и не могут переходить от одних лиц к другим. Поэтому отношения по их использованию в значительной мере сводятся к охране этих благ от неправомерных посягательств на них со стороны других лиц (охрана имущественных прав авторов и изобретателей, защита чести, достоинства и деловой репутации граждан и организаций; право граждан на имя, личную и телесную неприкосновенность, тайну личной жизни и т.п.).

Обе эти группы отношений объединяет то обстоятельство, что они основаны на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, т.е. возникает между юридически равными и независимыми друг от друга субъектами частного права.

Имущественные, также личные неимущественные отношения, не отвечающие указанным признакам, не регулируются гражданским законодательством, в частности, налоговые и другие финансовые отношения, участники которых не являются юридически равными субъектами. Таким образом, гражданское законодательство не применяется к имущественным отношениям, основанным на властном подчинении одной стороны другой стороне, то есть организационно-финансовым отношениям. Однако договорные отношения в банковской сфере, связанные с финансовыми средствами (кредитные и др. договора), регулируются гражданским законодательством. Семейные, жилищные, трудовые отношения, отношения по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, отвечающие признакам в абзаце первом п. 1 ст. 2 ГКТ, регулируются гражданским законодательством, если специальным законодательством не предусмотрено иное.

## 1.2. Отношения по защите неотчуждаемых прав и свобод

П. 2 ст. 2 ГКТ регламентирует как отдельную разновидность отношения, связанные с осуществлением и защитой неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ. Данные отношения непосредственно не связаны с имущественными отношениями, хотя при нарушении соответствующих прав, свобод и благ наряду с другими мерами может применяться денежная компенсация причиненного их обладателям морального вреда. ГКТ стоит на позиции открытого перечня прав, свобод и других нематериальных благ, защищаемых гражданским законодательством, поскольку иное не вытекает из существа этих отношений, что значительно расширяет сферу его применения.

Регулируя отношения юридически равных и имущественно самостоятельных участников, гражданское законодательство использует диспозитивный метод, когда стороны наделены максимальной свободой в распоряжении своими правами, и ограничения, устанавливаемые законом, действуют лишь там, где затрагиваются свобода и права других субъектов.

### 1. Участники гражданских правоотношений

Согласно п. 3 ст. 2 ГКТ субъектами гражданских правоотношений могут быть физические лица (граждане), юридические лица (организации, предприятия), и само государство. П. 2 ст. 48 ГКТ устанавливает, что государство участвует в гражданских правоотношениях как юридическое лицо. Полномочия государства осуществляют его органы. Юридические лица, образованные государством, участвуют в гражданских правоотношениях на общих основаниях. К числу первых гражданское законодательство Туркменистана относит граждан Туркменистана, иностранных граждан и лиц без гражданства как занимающихся, так и не занимающихся предпринимательством.

### 2. Понятие предпринимательской деятельности

В структуре отношений, регулируемых гражданским законодательством, особо выделяются отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность (абзац 2 п. 3.), или с их участием. При определении предпринимательской деятельности законодатель пользуется такими критериями, как самостоятельно осуществляемая (1) на свой риск (2) и имеющей своей целью систематическое получение прибыли (3) от использования имущества, продажи товаров, выполнение работ или оказание услуг (4) физическими или юридическими лицами (5), зарегистрированными в качестве предпринимателей (6) в установленном законом

порядке. Отношения, связанные с предпринимательской деятельностью, наряду с общими нормами регулируются специальными правовыми нормами, содержащимися в ГКТ и других законах. Согласно ст. 10 Конституции Туркменистана экономика Туркменистана основывается на принципах рыночных отношений. Государство поощряет и поддерживает предпринимательство, способствует развитию малого и среднего бизнеса. Поэтому был принят специальный закон, Закон Туркменистана «О государственной поддержке малого и среднего предпринимательства» от 15 августа 2009 года.

### **3. Разграничение между гражданским (частным) и публичным правом**

П. 4 ст. 2 ГКТ применяет рыночный подход к гражданским правоотношениям государственных органов и организаций с физическими и юридическими лицами, указывая, что эти отношения регулируются гражданским законодательством, если они не должны быть регулированы иным законодательством. Например, налоговые отношения государства с гражданами или юридическими лицами регулируются публичным правом – налоговым правом, поэтому на эти отношения нормы ГКТ не применяются.

В каждом конкретном случае следует выяснить характер возникших отношений и определиться, распространяется ли на них ГКТ или нет. Например, отношения по изъятию земельных участков для общественных или государственных нужд внешне похожи на имущественные отношения, хотя и может возникнуть впечатление, что это гражданское право, но на самом деле эти отношения относятся к административному праву.

## **Статья 3. Акты гражданского законодательства**

**1. Гражданское законодательство состоит из настоящего Кодекса, других законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения, указанные в статье 2 настоящего Кодекса.**

**2. Подзаконные нормативные правовые акты применяются для регулирования гражданских отношений только в случаях, если они не противоречат закону.**

### **1. Система источников гражданского права**

Пункт 1 ст. 3 ГКТ содержит перечень актов гражданского законодательства, т.е. определяет систему источников гражданского права. Он определяет юридическую природу и иерархию нормативных правовых актов, регулирующих отношения, указанные в п. 1 и 2 ст. 2 ГКТ. Система источников, закрепляющих гражданско-правовые нормы, в связи с быстро развивающимися экономическими отношениями представляет собой многоуровневую пирамиду и состоит из совокупности нормативных правовых актов различной юридической силы. При этом охватываемые им нормативные правовые акты во многих случаях имеют комплексную, межотраслевую природу, поскольку зачастую содержат не только гражданско-правовые нормы. Принципиальной особенностью гражданского законодательства является наличие в нем большого числа диспозитивных правил, действующих только в том случае, если сами участники регулируемого отношения не предусмотрели иной вариант своего поведения. К гражданскому законодательству относится Гражданский кодекс, законы (например, законы о собственности, о предприятиях, о торговле, об аренде и др.) и подзаконные акты Туркменистана, регулирующие имущественные и личные неимущественные правовые отношения. Входящие в гражданское законодательство нормативные правовые акты составляют весьма значительный по объему законодательный массив. Их неизбежное обилие вызвано широтой и сложностью самого предмета гражданского правового регулирования.

### **2. Подзаконные нормативные правовые акты**

П. 2 статьи 3 определяет юридическую силу нормативноправовых актов, указывая, что, подзаконные нормативные правовые акты применяются для регулирования гражданских отношений только в случаях, если они не противоречат закону. Согласно Закону Туркменистана «О нормативных правовых актах» (Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2005 г., № 3,4, ст. 30) от 7 декабря 2005 года нормативный правовой акт Туркменистана – официальный документ, принятый уполномоченным на то государственным органом, должностным лицом или путем референдума, содержащий указания общеобязательного характера, устанавливающий, изменяющий либо отменяющий правовые нормы, и в статье 3 этого закона перечислены нормативные правовые акты по степени их юридической силы, а также требование о том, что нормативные правовые акты должны соответствовать Конституции Туркменистана и другим правовым актам, имеющим более высокую, по сравнению с ними юридическую силу.

В пункте 2 статьи 3 устанавливается верховенство закона в отношении подзаконных нормативно-правовых актов. Положения п. 2 статьи 3 исходят из того, что система гражданского законодательства далеко не ограничивается нормами ГКТ. Нормы гражданского права в достаточно большом количестве содержатся в трудовом, семейном, лесном, водном законодательстве, законодательстве о недрах и об охране окружающей среды, в многочисленных законах, имеющих комплексный характер. В системе гражданского законодательства ГК занимает положение координирующего центра. Поэтому все нормы гражданского права, содержащиеся в других законах и подзаконных актах, должны ему соответствовать. В тех же случаях, когда указанные нормы не отвечают этому требованию, а их

принятие диктуется интересами общества и государства, необходимо одновременно с принятием таких норм вносить соответствующие изменения в ГКТ.

В подзаконных нормативных правовых актах могут содержаться нормы гражданского права двух категорий.

Одна категория преследует цель конкретизации норм гражданского кодекса Туркменистана и иных законов.

Вторая категория норм предназначена для регулирования отношений, по которым законы еще не приняты или в принятии которых вообще нет необходимости. При этом предполагается, что Конституция и ГКТ позволяют осуществлять правовое регулирование таких отношений подзаконными нормативными правовыми актами. Это нормы оперативного характера, которые впоследствии могут быть инкорпорированы в заменяющие их законы.

#### **Статья 4. Действие гражданского законодательства**

#### **во времени**

**Акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникающим после введения их в действие.**

**Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.**

##### **1. Общие положения**

В ст. 4 ГКТ устанавливаются два нормативных положения, касающиеся действия гражданского законодательства во времени. Одно распространяется на вновь возникающие правоотношения, другое - на продолжающиеся после введения в действие нового закона правоотношения. При этом по общему правилу акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта в действие. Прежде всего, сам гражданский закон регулирует данный вопрос, например, статья 4 Закона Туркменистана «Об утверждении и введении в действие Гражданского кодекса Туркменистана Сапармурата Туркменбаши» от 17 июля 1998 г., которая гласит: «Действие Гражданского кодекса Туркменистана Сапармурата Туркменбаши распространяется на отношения, возникшие после вступления его в силу».

##### **2. Обратная сила ГКТ**

Это традиционное для всякого развитого правопорядка положение о том, что закон не имеет обратной силы, знает, однако, ряд необходимых исключений, и они прямо предусмотрены в законе об утверждении и введении в действие Гражданского кодекса Туркменистана Сапармурата Туркменбаши от 17 июля 1998 года (Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1998 г.; № 2 ст.39), где статья 4 регламентирует обратную силу ГКТ следующим образом.

По гражданским правовым отношениям, возникшим до вступления в силу ГКТ, его положения применяются к тем правам и обязанностям, которые возникли после 1 марта 1999 года.

К гражданским правовым отношениям, возникшим на основании нормативных правовых актов, признанных утратившими силу в связи с введением в действие ГКТ, применяются эти нормативные правовые акты, кроме случаев, когда сами участники отношений изъявляют желание регулировать свои взаимоотношения в соответствии с положениями ГКТ. Таким образом, в порядке исключения действие закона может распространяться и на отношения, возникшие до введения его в действие, но только тогда, когда это прямо предусмотрено законом. Возможны два варианта распространения нового закона на отношения, возникшие до введения его в действие: полное и частичное.

В первом случае действие закона полностью распространяется на отношения, которые до введения его в действие регулировались иным законодательством. Второй случай, связанный с частичным применением закона к отношениям, возникшим до введения его в действие. Он касается применения нового закона к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. К правам и обязанностям, возникшим до введения в действие нового закона, в том числе тем из них, которые по каким-либо причинам оказались не осуществленными (не исполненными) на момент введения в действие нового закона, применяется ранее действовавшее законодательство.

#### **Статья 5. Обычаи делового оборота**

**1. Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.**

**2. Обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договора, не применяются.**

##### **1. Общие положения**

ГКТ придает значение источнику права обычаям, сложившимся в сфере делового оборота. П. 1 ст. 5 ГКТ дает определение данному понятию. Обычаи делового оборота, т.е. сложившиеся в силу неоднократного единообразного применения в какой-либо области предпринимательской деятельности, общепринятые правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (договоре). Таким образом, если условие конкретного договора непосредственно не определено сторонами либо нормой закона, оно определяется обычаями делового оборота. Обычай должен быть сложившимся, т.е. достаточно определенным в своем содержании и широко применяемым в имущественном, прежде всего в

предпринимательском обороте (например, традиции исполнения тех или иных договорных обязательств). По существу обычай рассматривается в качестве своеобразной диспозитивной (восполнительной) нормы права (обычное право).

Область предпринимательской деятельности не связывается с какой-либо сферой экономической жизни общества или территорией. Обычаи могут быть отраслевыми, межотраслевыми, региональными, локальными, общенациональными и т.п. Важно, что по своему назначению и природе они относятся к группе источников гражданского права Туркменистана, применяемых в сфере гражданско-предпринимательского оборота.

## **2. Недопустимость применения обычаев делового оборота**

Обычаи делового оборота, как прямо сказано в п. 2 комментируемой статьи, имеют подчиненное положение не только по отношению к законодательству (к другим нормативным актам, принимаемым государством), но и к договору. Стороны вправе включать в договор условия, противоречащие обычаям делового оборота. Равным образом они могут трансформировать обычаи делового оборота в условия договора.

Обычаи торгового оборота могут так же применяться в качестве норм, определяющих условия обязательственных правоотношений. Так, в современной международной торговле широко используются правила, содержащиеся в разработанных Парижской Международной торговой палатой (МТП) сборниках международных торговых обычаев («Правилах толкования международных торговых терминов Инкотермс», «Унифицированных правилах и обычаях для документарных аккредитивов», «Унифицированных правилах по инкассо» и др.). Все они представляют собой неофициальную систематизацию обычаев, приобретающих, однако, юридическое значение лишь для конкретного договора в случае ссылки на них контрагентов.

### **Статья 6. Применение гражданского**

### **законодательства по аналогии**

**1. В случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется норма гражданского законодательства, регулирующая сходные отношения (аналогия закона).**

**2. При невозможности использования в указанных случаях аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права).**

**3. Суд не вправе отказать в осуществлении правосудия по гражданским делам в случаях, если отсутствует норма права или она не ясна.**

**4. Не допускается применение по аналогии норм, ограничивающих гражданские права и устанавливающих ответственность.**

#### **1. Аналогия закона**

Многообразие и сложность регулируемых гражданским законодательством отношений могут вызвать к жизни ситуации, прямо не урегулированные гражданско-правовыми нормами. Такой пробел, не восполняемый ни условиями заключенного договора, ни обычаями делового оборота, устраняется с помощью аналогии закона (П. 1 ст. 6 ГКТ). Аналогия закона выражается в том, что к соответствующим отношениям применяются нормы гражданского законодательства, регулирующие сходные отношения. Она допустима при наличии определенных условий.

Во-первых, отношения, о которых идет речь в статье, должны находиться в границах правового поля, регулируемого гражданским законодательством (ст. 2 ГКТ). Во-вторых, должно существовать законодательное регулирование сходных отношений. В-третьих, применение аналогичного законодательства к регулируемым отношениям не должно противоречить их существу. Нельзя, например, применять общие положения о сделках к большинству личных неимущественных отношений. Не является аналогией закона отсылка к регламентации сходных отношений, установленная законодательным порядком, например, распространение правил купли-продажи в отношении договора мены (ст. 547 ГКТ). Ведь здесь речь идет не о пробеле в законе, а об особом юридико-техническом приеме, способе регулирования.

Итак, под аналогией закона понимается применения к соответствующему отношению аналогичного законодательства регулирующего сходные отношения и если это не противоречит их существу. К числу сходных относятся, например, отношения, возникающие из регулируемого законом одностороннего договора.

#### **2. Аналогия права**

Под аналогией права понимается применение к соответствующему отношению общих начал и смысла гражданского законодательства с учетом требований добросовестности, разумности и справедливости, которыми должны руководствоваться субъекты данного отношения. Аналогия права применяется при невозможности использования аналогии закона.

Общие начала и смысловое назначение гражданского законодательства закреплены в ст. 1 и 2 ГКТ. Кроме того, при применении аналогии права правоохранительные органы должны пользоваться и другими общими положениями, содержащимися в ГКТ.

Требования добросовестности, разумности и справедливости, предъявляемые к субъектам отношений, подпадающих под действие аналогии права, определяют характер поведения субъектов в период возникновения и

существования данных отношений. "Добросовестность" означает фактическую честность субъектов в их поведении, "разумность" - осознание правомерности своего поведения, "справедливость" - соответствие поведения субъектов господствующим в обществе морально-этическим и нравственным нормам. Таким образом, аналогия права – англ. analogy of right; нем. Rechtsanalogie (f) - определение прав и обязанностей сторон, исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости. При этом реальное применение аналогии права в судебной практике является крайне редким исключительным случаем.

### **3. Обязательство осуществления правосудия**

В целях усиления гарантий защиты прав, п. 3 ст. 6 ГКТ указывает, что суд не вправе отказать в осуществлении правосудия по гражданским делам в случаях, если отсутствует норма права или она не ясна. А какой путь должен избирать суд при таких случаях указывает возможности аналогии закона и аналогии права в п. 1,2. ст. 6 ГКТ. Неясность правовой нормы или её отсутствие не освобождает судью от рассмотрения и разрешения спора. Суд в любом случае должен принять решение.

### **4. Недопустимость применения аналогии**

Из содержания п. 4 ст. 6 ГКТ вытекает, что не допускается применение аналогии закона и аналогии права, когда речь идет о нормах ограничивающих гражданские права и устанавливающих ответственность, т.е. имеющиеся в них пробелы не могут восполняться подобным образом.

## **Статья 7. Гражданское законодательство и**

## **международные договоры**

**Если международным договором Туркменистана установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.**

Положения комментируемой статьи о соотношении гражданского законодательства и норм международного права, в основной своей части, воспроизводят текст 2 абзаца ст. 6 Конституции Туркменистана.

В комментируемой статье установлены специальные правила, касающиеся применения международных договоров Туркменистана. Приоритетность применения правил международных договоров Туркменистана в данной статье охватывает международные конвенции, соглашения и межгосударственные договоры, ратифицированные или введенные в действие в ином порядке установленном законом.

Издание внутригосударственного акта по применению содержащихся в международном договоре правил и норм требуется лишь в случаях, когда это прямо вытекает из самого договора. Кроме того, закрепляется приоритет в применении правил международного договора Туркменистана перед нормами гражданского законодательства Туркменистана, если последние вступают в противоречие с договором.

# ОБЯЗАННОСТЕЙ, ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

## Статья 8. Основания возникновения гражданских

## прав и обязанностей

Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законодательством, а также из действий физических и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены им, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с этим гражданские права и обязанности возникают:

- а) из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;
- б) из актов государственных органов и местных органов самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- в) из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
- г) в результате создания и приобретения имущества по основаниям, не запрещенным законом;
- д) вследствие создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- е) вследствие причинения вреда другому лицу;
- ж) вследствие неосновательного обогащения;
- з) вследствие иных действий физических и юридических лиц;
- и) вследствие событий, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий.

### 1. Общие положения

Комментируемая статья перечисляет так называемые «юридические факты», т.е. такие события и действия, с которыми действующее законодательство связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. Перечень оснований по которым возникают гражданские права и обязанности (можно сказать возникают гражданские правоотношения, указанные ст. 8 ГКТ) не является исчерпывающим. Это означает, что гражданское законодательство исходит из принципа - «разрешено все, кроме того, что запрещено законом». Закрепленная в п. 1 ст. 8 ГКТ норма указывает, что действия физических и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены им, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. Объясняется это невозможностью охватить в рамках закона все разнообразие видов деятельности граждан и организаций. Например, благотворительная деятельность прямо не названа законом, но и не запрещена им, поэтому благотворительность может порождать гражданские права и обязанности.

### 2. Юридические факты

Юридические факты – это факты реальной действительности, с которыми закон связывает возникновение, изменение, прекращение прав и обязанностей. Юридические факты в зависимости от механизма их воздействия на правоотношения делятся на действия и события. В действиях проявляется воля физических и юридических лиц. Действия, в свою очередь, могут быть правомерными или неправомерными. Поскольку формой поведения людей, субъектов является и бездействие, с ним закон также связывает правовые последствия. Например, неисполнение договора (бездействие) тоже признается юридическим фактом, влекущим правовые последствия в виде обязанности уплаты неустойки, штрафа, возмещение причиненных неисполнением убытков. События от воли не зависят.

### 3. Отдельные основания возникновения гражданских прав и обязанностей

## 3.1. Договоры и иные сделки



П. 2 комментируемой статьи в соответствии с п. 1 данной статьи перечисляет юридические факты, начиная с самой распространенной их на практике, т.е. из договоров и иных сделок как предусмотренных законом (например, купля-продажа, перевозка, поручение, страхование и др.), так и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему. ГКТ не дает исчерпывающего перечня договоров и сделок, которые могут быть основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей. Подавляющее большинство взаимных сделок (договоров) предусмотрено в Кодексе. Однако встречаются договоры, не предусмотренные Кодексом. Если эти договоры не противоречат закону, они также могут быть основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей.

## **3.2. Действия государственных органов**

Права и обязанности могут возникать и в силу целенаправленных действий государственных органов и местных органов самоуправления. Это так называемые административные, корпоративные акты. К ним относятся акты государственных органов и органов местного самоуправления, предусмотренные законом и иными правовыми актами в качестве основания возникновения гражданских правоотношений. Такие акты являются ненормативными и непосредственно направлены на возникновение гражданских прав и обязанностей конкретного субъекта адресата акта. Например, согласно ст. 13 Кодекса Туркменистана о Земле хякимлик этрапа (города) принимает решение о предоставлении земельных участков в собственность семьям граждан Туркменистана для ведения личного подсобного хозяйства – приусадебный земельный участок и индивидуального жилищного строительства или, согласно ст. 14 п. 6 Жилищного кодекса Туркменистана хякимлик предоставляет гражданам жилые помещения в домах, находящихся в их ведении. В процессе возникновения изменения или прекращения гражданских правоотношений важную роль играют также административные акты в форме государственной регистрации юридических действий, событий и прав. Такая регистрация требуется в случаях установленных законом. В соответствии с действующим законодательством подлежат государственной регистрации права на недвижимое имущество и сделки с ними. Также подлежат государственной регистрации акты гражданского состояния – рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени и смерть. Государственная регистрация необходима при изменении учредительных документов юридического лица. Государственная регистрация предусмотрена законом и другими нормативными актами. Государственная регистрация действия, события или права делает их публично достоверными.

## **3.3. Судебные решения**

Согласно п. в) особым видом юридических фактов являются судебные решения устанавливающие гражданские права и обязанности. Например, такие правоустанавливающие решения суда как, о признании права собственности или об определении порядка пользования вещью, находящейся в общей долевой собственности.

## **3.4. Приобретательская давность**

Пункт г) ст. 8 ГКТ гласит, что права и обязанности возникают в результате создания и приобретения имущества по основаниям, не запрещенным законом. Безусловным примером может служить строительство дома, собирание дикорастущих плодов и ягод в незапрещенных местах. Согласно ст. 186 ГКТ, если лицо в течении пяти лет непрерывно владеет движимой вещью как собственной, то оно приобретает право собственности на нее (приобретательская давность).

## **3.5. Создание результатов интеллектуальной собственности**

Пункт д) п.п. 2 к основаниям возникновения относит создание результатов интеллектуальной деятельности. Если создание произведений науки, литературы и искусства порождает авторское право в силу самого факта их создания, то создание изобретения, полезной модели порождают лишь право автора требовать от органов государственной исполнительной власти по интеллектуальной собственности выдачи патента на указанные технические решения. И только после получения патента автор изобретения, полезной модели приобретает исключительное право на данные результаты интеллектуальной деятельности. Таким образом результаты творческой деятельности по разному порождают гражданско-правовые последствия.

## 3.6. Причинение вреда

К числу действий, влекущих за собой возникновение гражданских прав и обязанностей, относятся действия, которыми причиняется вред другому лицу или его имуществу. Этот вид обязательств называется деликтными и регулируется ст. ст. 1027-1051 ГКТ. Общие понятия возмещения убытков изложены в ст.14 ГКТ.

## 3.7. Неосновательное обогащение

Пункт ж) п.п. 2 статьи 8 предусматривает вследствие неосновательного обогащения в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей. Критерии отнесения к неосновательному обогащению и их правовые последствия предусматриваются в ст.ст. 1016-1026 ГКТ. Например, предприятие пользуется ошибочно перечисленными денежными средствами.

### 3.8. Иные действия

Пункт з) п.п. 2 статьи 8 предусматривает, что гражданские права и обязанности могут возникнуть вследствие иных действий физических и юридических лиц. В юридической литературе к иным действиям относят находку (ст. 214 ГКТ) и клад (ст. 215 ГКТ), переработку или переделку материалов (ст. 217 ГКТ). Вследствии иных действий подразумевается, что в этом и в других аналогичных случаях отношения, которые возникают, должны регулироваться нормами, предусматривающими сходные отношения (аналогия закона), а если этих норм нет, то – общими началами гражданского законодательства (аналогия права). Возможность использования аналогии при регулировании отношений гражданского права также предусмотрена ст. 11 Гражданского процессуального кодекса Туркменистана.

## 3.9. События

Пункт и) п.п. 2 статьи 8 к юридическим фактам относит события, т.е. явления реальной действительности, которые происходят независимо от воли человека. К числу событий, являющихся основанием для приобретения прав и обязанностей, относятся такие, как рождение, достижение определенного возраста, смерть человека. Например, естественно природные факты: смерть человека – порождает право наследников, прекращает обязательства, в которых участвовал умерший гражданин; землетрясение, пожар от удара молнии – порождает право лица застраховавшего жилой дом на получение страхового возмещения в случае, если вследствие землетрясения произошло разрушение дома. Однако следует иметь в виду, что события могут быть и относительными – такие явления возникают по воле субъектов, но развиваются и протекают независимо от их воли. Когда причиной возникновения гражданско-правовых последствий выступают относительные события, всегда требует решения вопрос о том, находятся ли наступившие последствия в причинноследственной связи с действием человека. Близки к относительным событиям такие юридические факты, как сроки. Сроки по происхождению зависят от воли субъектов или воли законодателя, но течение сроков подчинено объективным законам в течение времени.

### Статья 9. Осуществление гражданских прав

1. **Физические и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.**
2. **Отказ физических и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.**
3. **Субъекты гражданских правоотношений обязаны добросовестно осуществлять свои права и обязанности, не причинять своими действиями (бездействием) вред другим лицам.**
4. **В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 3 настоящей статьи, суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права.**
5. **В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права добросовестно и разумно, добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений предполагается.**

#### 1. Частная автономия

Данная статья определяет общие границы осуществления гражданских прав и исполнение обязанностей. Всякое субъективное право, в том числе субъективное гражданское право, имеет социальную ценность лишь в том случае, если его можно осуществить, т.е. реализовать. Таким образом, под осуществлением гражданских прав понимается реализация уполномоченным лицом тех возможностей, которые составляют содержание принадлежащего ему субъективного гражданского права. Осуществление гражданских прав – это сфера свободного усмотрения правообладателя. В комментируемой статье закреплена свобода воли граждан, юридических лиц, иных субъектов гражданских прав в распоряжении своими правами. Такой подход обусловлен Конституцией Туркменистана. Этот принцип в гражданском праве называется частной автономией.

#### 2. Отказ от прав

Предоставляя физическим и юридическим лицам определенные права, законодательство вместе с тем определяет, что отказ уполномоченного лица от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав. Так, сторона в договоре может отказаться от предъявления к своему контрагенту установленных законом или договором штрафных санкций. Но такой отказ не погашает самого права применять установленные законом или договором санкции, за исключением случаев, предусмотренных законом. Например, прекращение самого права при наличии отказа в его осуществлении предусмотрено, в ст. 1263 ГКТ, согласно которой заявление наследника об отказе принятия наследства необратимо, что означает, что, отказавшись от наследства, наследник потом не может претендовать на это наследство.

### **3. Добросовестное осуществление прав и обязанностей**

Предоставляя физическим и юридическим лицам определенные права и гарантируя их реальные осуществления, законодательство вместе с тем определяет и границы (пределы) реализации этих прав. Общее требование таких пределов закреплено в ст. 40 Конституции Туркменистана: «Осуществление прав и свобод неотделимо от исполнения человеком и гражданином своих обязанностей перед обществом и государством». «Добросовестность» и «не вредить» - эти два правовые понятия, хотя они и не относятся к числу принципов, указанных в п. 1 ст. 1 ГКТ в качестве основного начала гражданского законодательства, мы считаем, что их можно отнести к принципам гражданского законодательства. Вряд ли стоит возражать против того, чтобы добросовестность утверждалась как общепринятое правило поведения в сфере гражданского оборота, как, впрочем, и во всех иных сферах, например, в налоговых, семейных, процессуальных отношениях и т.д. Нет сомнений и в том, что законодатель должен стремиться создавать правовые механизмы, поощряющие добросовестное поведение и делающие невыгодным поведение недобросовестное. Недобросовестность нередко смешивают с виновностью в нарушении обязанностей, но это различные, хотя и перекрещивающиеся понятия. Виновность связана с нарушением конкретной юридической обязанности. Недобросовестность не может охватывать поведение, прямо не являющееся юридическим должествованием. Обычно виновность связана с действиями нарушителя права, а недобросовестность - с использованием чужих ошибок и промахов. Комментируемый п. 3 ст. 9 ГКТ требует также от субъекта гражданского правоотношения не причинять своими действиями (бездействием) вред другим лицам.

### **4. Последствия нарушения принципа добросовестности**

Юридическое значение норм п. 3 ст. 9 ГКТ заключается в том, что при их нарушениях - недобросовестности или причинении вреда другим лицам - требование правообладателя о защите права может быть судом не удовлетворено.

### **5. Презумпция добросовестности и разумности**

Добросовестность и разумность (под разумностью, очевидно, следует понимать реальную оценку обстоятельств, при которых осуществляется право; пренебрежительное отношение к такой оценке может признаваться неразумным) предполагают, что участник гражданского правоотношения не обязан оправдываться при огульном обвинении недобросовестности или неразумности, напротив, тот, кто обвиняет другого участника в недобросовестности либо неразумности, должен доказать, в каких конкретных действиях (бездействиях) заключалась такая недобросовестность или неразумность. Следовательно, законодатель понимает добросовестность и разумность как субъективное состояние участника гражданского правоотношения. Добросовестность и разумность в осуществлении права могут быть опровергнуты лишь убедительными доказательствами противной стороны.

## **Статья 10. Судебная защита гражданских прав**

- 1. Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, хозяйственный суд, третейский суд (далее - суд) в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством или договором.**
- 2. Законом или договором может быть предусмотрено урегулирование спора между сторонами до обращения в суд.**
- 3. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.**

### **1. Общие положения**

Судебная форма защиты гражданских прав наиболее полно соответствует принципу равенства участников гражданского правоотношения. В п. 1 ст. 10 ГКТ говорится, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством или договором суд, арбитражный или третейский суд. Судебная система Туркменистана устанавливается в

Конституции Туркменистана и законом Туркменистана «О суде» (от 15 августа 2009 г.) и состоит из Верховного суда Туркменистана, Арбитражного суда Туркменистана, велаятских судов и судов городов с правами велаята, а также этрапских судов и судов городов с правами этрапа. Третейские суды не входят в судебную систему Туркменистана. Согласно Положению о Третейском суде, граждане могут передать любой возникший между ними спор на рассмотрение третейского суда, за исключением споров, вытекающих из трудовых и семейных отношений. Договор о передаче спора на рассмотрение третейского суда (третейская запись) должен быть заключен в письменной форме (см. ст.1 Положение о третейском суде – приложение № 3 ГПК Туркменистана). Согласно статье 2 третейский суд организуется по особому всякий раз соглашению всех участников спора.

Комментируемая статья определяет органы, осуществляющие защиту права. К числу таких органов комментируемая статья относит не только государственный, но и третейский суд, т.е. орган или лицо, избираемые участниками конфликта в качестве судьи, решение которого они обязуются признать и исполнить. Но отдельного закона о третейском суде в Туркменистане еще нет.

## **2. Досудебное урегулирование споров**

Дружественное урегулирование споров до обращения в суд является желательным методом разрешения споров и разногласий. Поэтому п. 2 ст. 10 ГКТ предусматривает такую возможность.

## **3. Защита гражданских прав в административном порядке**

П. 3 ст.10 ГКТ предусматривает возможность защиты гражданских прав в административном порядке. Защита гражданских прав в административном порядке возможна только в случаях предусмотренных законом, и означает: а) принятие государственным органом, наделенным правоприменительными полномочиями, решения о применении определенной меры защиты гражданского права с соблюдением установленной законом и иными правовыми актами процедурой; б) возможность обжалования действий должностных лиц и актов государственных органов в вышестоящий по отношению к ним орган или в суд. Следует иметь в виду, что решение, касающееся защиты гражданских прав и принятое в административном порядке, в любом случае может быть обжаловано в суд. Обращение заинтересованного лица в вышестоящий в порядке подчиненности орган или к должностному лицу не является обязательным условием для подачи заявления в суд.

### **Статья 11. Способы защиты гражданских прав**

**Защита гражданских прав осуществляется путем: а) признания права;**  
**б) восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;**  
**в) признания сделки недействительной и применения последствий ее недействительности;**  
**г) признания недействительным акта государственного органа или местного органа самоуправления;**  
**д) присуждения к исполнению обязанности в натуре;**  
**е) самозащиты гражданских прав;**  
**ж) возмещения убытков;**  
**з) взыскания неустойки;**  
**и) компенсации морального вреда;**  
**к) прекращения или изменения правоотношения;**  
**л) неприменения судом акта государственного органа или местного органа самоуправления, противоречащего закону;**  
**м) иными способами, предусмотренными законом.**

### **1. Общие положения**

Комментируемая статья перечисляет основные способы защиты гражданских прав, часто встречающиеся в судебной и хозяйственной практике. Но данный перечень не является исчерпывающим. Указанные в ст. 11 ГКТ гражданско-правовые правоохранительные меры – это закрепленные либо санкционированные законом способы воздействия на правонарушителя или его имущество, применяемые органами государства или уполномоченными им органами, либо самим управомоченным лицом.

## **а) Признание права**

Первым среди способов защиты гражданских прав названо признание права, что означает подтверждение компетентным органом факта принадлежности данного гражданского права данному лицу. Например, признав гражданина автором литературного или иного произведения, суд устраняет возможность присвоения этого права

другим лицом. Признание может служить и предпосылкой применения других способов защиты. Так, рассматривая иск гражданина о взятии имущества, незаконно находящегося у другого лица, суд в начале признает истца собственником спорной вещи, а затем вносит решение о взятии ее из чужого владения и передачи собственнику.

## **б) Устранение последствий правонарушения**

Устранение последствий правонарушения путем восстановления правового положения, имущественной сферы потерпевшего, существовавших до его совершения и пресечение действий, нарушающих права или создающих угрозу его нарушения, являются распространенными способами защиты гражданских прав. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права как способ защиты права, может быть использован за счет реализации различных мер защиты. Например, при признании судом решения общего собрания хозяйственного общества недействительным восстанавливается положение существовавшее до ее принятия. Если недействительным признается решение общего собрания акционеров о реорганизации общества, то исполнительный орган общества перестает быть обязанным совершать сделку по реорганизации, кредиторы общества теряют право на досрочное исполнение обязательств и т.п. Примером может служить также возвращение незаконно конфискованного имущества собственнику. Пресечение действий, нарушающих право, заключается в запрете или воспрепятствовании их совершению. Такая мера защиты ведет к прекращению противоправного поведения и к восстановлению положения, существовавшего до нарушения права.

## **в) Признание сделки недействительной**

Признание сделки недействительной и применения последствий ее недействительности может означать возвращение сторон в первоначальное положение – двусторонняя реституция или одностороннюю реституцию.

## **г) Признание недействительным акта государственного органа**

Признание недействительным акта государственного органа или местного органа самоуправления. П. г) ст. 11 ГКТ охватывает как нормативные акты, так и ненормативные акты органов государственной власти или местного самоуправления.

Акты государственных органов или местного самоуправления и должностных лиц при их несоответствии с законом Туркменистана признаются недействующими судами общей юрисдикции и арбитражными судами в порядке предусмотренном гражданско-процессуальным и арбитражно-процессуальным кодексами (более подробно о признании недействительным акта, несоответствующего законодательству, будут изложены в комментариях ст. 12 ГКТ).

## **д) Присуждение к исполнению обязанности в натуре**

Присуждение к исполнению обязанности в натуре означает защиту права путем принудительного совершения именно того действия, которое первоначально составляло предмет обязанности другого лица. Такой способ защиты права обеспечивает осуществление реального исполнения гражданского обязательства.

## **е) Самозащита**

Под самозащитой гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом дозволенных законом действий фактического порядка направленных на охрану его личных или имущественных прав.

К мерам самозащиты гражданских прав относятся, в частности, меры охраны своего имущества физическим или юридическим лицом. Они могут быть самыми разными (устройство охранных приспособлений для защиты дома (офиса) от нежелательного проникновения в него третьих лиц, клеймение домашних животных, проставление факсимиле на книгах из собственной библиотеки и др.). Основное требование, которое должно быть строго соблюдено, сводится к тому, что принимаемые меры охраны имущества должны быть дозволены законом.

Еще одна разновидность самозащиты – это фактические действия по самозащите гражданских прав, непосредственно воздействующие на личность правонарушителя или его имущества, должны обладать признаками необходимой обороны или крайней необходимости. (Более подробно о различных способах самозащиты будет изложено в комментариях ст. 13 ГКТ).

## **ж) Возмещение убытков**

Возмещение убытков тоже является распространенным способом защиты права. При этом в денежной форме компенсируется тот материальный ущерб, какой был причинен нарушителем. Применение этой меры вытекает непосредственно из закона. Поэтому убытки могут взыскиваться во всех случаях причинения нарушителем имущественного вреда. Взыскание убытков не применяется лишь в прямо предусмотренных законом случаях, когда защита права обеспечивается иными средствами. (Более подробно о возмещении убытков будет изложено в комментариях ст. 14 ГКТ).

## **з) Неустойка**

Понятие неустойки как способа защиты права определено в ст. 427 ГКТ. Неустойка может быть установлена на случай нарушения любого обязательства в целом и отдельных его условиях, а также кредиторских обязанностей. Неустойка широко применяется в договорах между юридическими лицами. В обязательствах между гражданами неустойка встречается редко. Размер и форма неустойки заранее определяется сторонами договора применительно к тому или иному виду нарушения.

На практике применяется множество разновидностей неустойки.

Неустойка – это денежная сумма, определенная соглашением сторон на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. При взыскании неустойки потерпевшая сторона договора доказывает лишь факт нарушения его контрагентом. Не требуется доказывать и обосновывать понесенные убытки. Это облегчает взыскание неустойки и делает ее наиболее распространенным способом защиты гражданских прав.

## **и) Возмещение морального вреда**

Особым способом защиты нарушенного гражданского права служит возмещение морального вреда, т.е. денежная компенсация причиненных лицу физических или нравственных страданий. Возмещение морального вреда не препятствует возмещению имущественного ущерба, хотя моральный и материальный вред были причинены одним и тем же действием нарушителя. Возмещению морального вреда при различных обстоятельствах посвящен ряд статей ГКТ – ст. 15, 16, 1028.

## **к) Прекращение или изменения правоотношения**

Прекращение правоотношения сводится к прекращению правомочий и обязанностей его участников. Нарушитель при этом лишается блага, которым он до этого пользовался. Угроза такого лишения побуждает к прекращению нарушения права, принадлежащему другому участнику обязательства, чем обеспечивается его защита. Типичным примером может служить расторжение договора найма жилого помещения при его использовании не по назначению. Изменения правоотношения означает изменение его содержания в таком направлении, какое обеспечивает более полную защиту нарушенного права. Например, при ненадлежащем исполнении обязательств сторон договора купли-продажи покупатель может потребовать предварительную оплату или за ненадлежащее качество поставляемой продукции покупатель имеет право изменить порядок исполнения договора. К примеру, можно изменить порядок оплаты продукции до её получения и перейти к оплате лишь после того, как продукция будет принята и проверена на качество.

## л) Неприменение судом акта государственного органа

Впервые в комментируемой статье ГКТ подтверждает законность такого средства защиты права, как неприменение судом акта государственного органа или местного органа самоуправления, противоречащего закону. Данный пункт ГКТ усиливает судебную власть и позволяет оперативно решать вопросы защиты гражданских прав.

## м) Иные способы

Содержание указанных и иных способов защиты и порядок их применения конкретизируется в нормах действующего законодательства, а также в договорных соглашениях в случаях, разрешенных законом. Способы защиты весьма разнообразны по содержанию, по основаниям применения, но все они используются для пресечения нарушения права, устранения неясности в правовом положении субъекта, для восстановления положения, существовавшего до правонарушения, путем устранения его правовых последствий.

### **Статья 12. Признание недействительным акта, не соответствующего законодательству**

**Акт государственного органа или местного органа самоуправления, нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы физического или юридического лица, недействителен с момента его принятия.**

**В случае признания судом такого акта недействительным нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами, предусмотренными статьей 11 настоящего Кодекса.**

Ст. 12 ГКТ конкретизирует и обеспечивает механизм реализации п. г) ст. 11 ГКТ, поэтому на наш взгляд, в развернутых комментариях не нуждается. Это весьма эффективная мера защиты гражданских прав. Признание недействующим (недействительным) акта несоответствующего законодательству – нормативного или ненормативного играет двоякую роль. С одной стороны, пресекаются имеющиеся нарушения прав и охраняемых законом интересов физических и юридических лиц, с другой стороны, превентивно исключается их совершение в будущем.

Способы реализации данной нормы подробно регламентированы в следующих нормативно-правовых актах «Гражданский процессуальный кодекс Туркменистана», «Арбитражный процессуальный кодекс Туркменистана», Закон Туркменистана «Об обжаловании в суд действий государственных органов, общественных объединений, органов местного самоуправления и должностных лиц, нарушающих конституционные права и свободу граждан». Согласно ст.1 Закона Туркменистана «О нормативно правовых актах Туркменистана» нормативный правовой акт Туркменистана - официальный документ, принятый уполномоченным на то государственным органом, должностным лицом или путем референдума, содержащий указания общеобязательного характера, устанавливающий, изменяющий либо отменяющий правовые нормы. Как известно, по теории права ненормативными актами могут быть распоряжения, постановления, приказы, указания, письма и другие документы государственного органа или местного органа самоуправления, содержащие соответствующее распорядительное действие, касающееся конкретных гражданских прав и обязанностей, конкретных лиц, то есть ненормативный акт рассчитан на определенный круг лиц и этим отличается от нормативного акта, рассчитанного на неопределенный круг лиц. Абзац первый ст. 12 ГКТ определяет порядок признания недействительным акта государственного органа или местного органа самоуправления и указывает, что акт недействителен с момента его принятия. А в части второй установлено, что в случае признания судом такого акта недействительным нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами, предусмотренными статьей 11 настоящего Кодекса.

В соответствии со ст. 11 ГКТ защита может осуществляться иными способами, предусмотренными законом.

Таким образом, ст. 12 ГКТ предполагает следующие способы защиты гражданских прав: 1. признание недействующим нормативного акта государственного органа, или местного органа самоуправления; 2. признание недействительным ненормативного акта, решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, нарушающих права и свободы лица; 3. выдача предписаний внесудебными административными органами, обладающими юрисдикционными полномочиями.

### **Статья 13. Самозащита гражданских прав**

**Допускается самозащита гражданских прав.**

**Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не должны выходить за пределы действий, необходимых для его предупреждения или пресечения, если помощь компетентных органов вовремя не поступает.**

Ст. 13 ГКТ конкретизирует п. е) ст. 11 ГКТ и указывает, что допускается самозащита гражданских прав. При самозащите гражданских прав речь, в первую очередь, идет о фактических действиях, выражающихся в воздействии лица на свое собственное или находящиеся в его титульном (законном) владении имущества. Кроме того, фактические действия по защите гражданских прав могут быть непосредственно воздействующими на личность правонарушителя или его имущества. Имеется в виду необходимая оборона или крайняя необходимость для защиты жизни, здоровья, личной неприкосновенности, свободы передвижения и защиты имущества.

В пункте 2 ст. 13 ГКТ указан ряд признаков: во-первых, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению; во-вторых, не должны выходить за пределы действий, необходимых для его предупреждения или пресечения, если помощь компетентных органов вовремя не поступает.

В иных случаях самозащита в форме непосредственного воздействия на личность правонарушителя или его имущества применяться не может. В частности, она не может использоваться при нарушении авторских прав; исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности; чести, деловой репутации, а также для защиты права требования к должнику по обязательству. Подобные действия с учетом конкретных фактических обстоятельств могут рассматриваться как преступное самоуправство (ст. 221 Уголовного кодекса Туркменистана).

#### **Статья 14. Возмещение убытков**

1. **Лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков. Недопустим основанный на предварительном соглашении отказ от права требования возмещения убытков.**

2. **Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).**

**Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения, наряду с другими убытками, упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.**

Возмещение убытков – установленная законом мера гражданско-правовой ответственности, применяемая как в договорных, так и во внедоговорных отношениях. В п. 1 ст. 14 ГКТ указано, что лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, т.е. денежная оценка имущественных потерь (вреда). Гражданский кодекс исходит из принципа полноты возмещения убытков и недопустимости, основанного на предварительном соглашении отказа от права требования возмещения убытков (такая же норма имеется в ст. 1051 ГКТ).

А в п. 2 ст. 14 ГКТ указано, что включает в себя понятие убытки. Согласно этой нормы убытки складываются: во-первых, из расходов, которые потерпевшее лицо либо произвело, либо должно будет произвести для устранения последствий правонарушения; во-вторых, в состав убытков включается стоимость утраченного или поврежденного имущества (реальный ущерб) потерпевшего; в-третьих, сюда входят неполученные потерпевшей стороной доходы, которые она могла бы получить при отсутствии правонарушения (упущенная выгода).

Таким образом, расходы потерпевшего и повреждение его имущества охватываются понятием реального ущерба, т.е. наличных убытков. К таким расходам, в частности, относятся суммы санкций, подлежащие уплате третьим лицам по вине своего контрагента, нарушившего договорные обязательства; стоимость необходимых и разумных расходов по выполнению обязательств за счет должника – нарушителя иным лицом или самими потерпевшим, в том числе приобретение покупателем товара вследствие нарушения обязательств продавцом у иного продавца по более высокой, но разумной цене либо продажа продавцом товара вследствие нарушения обязательств покупателя иному покупателю по более низкой, но разумной цене.

Не полученные потерпевшим доходы составляют его упущенную выгоду. Размер ее в соответствии с законом должен определяться «обычными условиями гражданского оборота» (а не теоретически возможными особо благоприятными ситуациями) и реально предпринятыми мерами или приготовлениями для ее получения, например, при не получении предпринимателем прибыли из – за ставшего невозможным вследствие правонарушения выполнения заключенных им договоров. Если же правонарушитель получил доходы вследствие своего правонарушения (например, нарушая заключенный ранее договор, продал товар другому покупателю по большей цене), размер упущенной выгоды, подлежащей взысканию в пользу потерпевшего в качестве части понесенных им убытков не может быть меньшим, чем такие доходы.

#### **Статья 15. Защита личных неимущественных прав и**

#### **других нематериальных благ**

**Личные неимущественные права и другие нематериальные блага защищаются в случаях и порядке, предусмотренных настоящим Кодексом и другими законами, а также в тех случаях и тех пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав вытекает из существа нарушенного права и характера последствий этого нарушения.**

Гражданско-правовая защита личных неимущественных прав и других нематериальных благ представляет собой способы, которые вытекают из существа нарушенного права и характера последствий этого нарушения. Личные неимущественные права и другие нематериальные блага защищаются в случаях и порядке, предусмотренных Гражданским кодексом Туркменистана и другими законами.

При этом, в первую очередь, следует обратить внимание к такому правовому понятию как моральный вред. Моральный вред представляет собой физические или нравственные страдания гражданина, вызванные нарушением его личных неимущественных прав или умалением иных его личных (нематериальных) благ – посягательствами на его честь и достоинство, неприкосновенность личности, здоровье и т.д. Моральный вред может повлечь



имущественные потери (т.е. быть источником материального вреда), например, причинение увечья может препятствовать дальнейшей трудовой или предпринимательской деятельности. В этом случае он возмещается с помощью компенсации имущественного вреда (убытков). Однако он может и не причинять прямых материальных потерь, не становясь от этого менее ощутимым для потерпевшего (например, при умалении его чести, причинении вреда здоровью, неизгладимом обезображении лица, незаконном применении в качестве меры пресечения подписки о невыезде и др.). Такой вред сам по себе не может быть компенсирован гражданско-правовыми (имущественными) способами, ибо не поддается точной материальной оценке. Однако в случаях, прямо предусмотренных законом, он может быть возмещен в приблизительно определенной или символической денежной сумме с учетом требований разумности и справедливости, а также индивидуальных особенностей потерпевшего и других фактических обстоятельств (ст. 418 ГКТ).

## **Статья 16. Защита чести, достоинства и деловой**

## **репутации**

1. **Физическое или юридическое лицо вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.**  
**По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства физического лица и после его смерти.**
2. **Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию физического или юридического лица, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации.**  
**Если указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву.**  
**Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом.**
3. **Физическое или юридическое лицо, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на публикацию своего ответа в тех же средствах массовой информации.**
4. **Если решение суда не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и порядке, предусмотренных процессуальным законодательством, в доход государства. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.**
5. **Физическое или юридическое лицо, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе, наряду с опровержением таких сведений, требовать возмещения убытков и компенсации морального вреда, причиненных их распространением.**
6. **Если невозможно установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию физического или юридического лица, то лицо, в отношении которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности.**

### **1. Общие положения**

Статья 43 Конституции Туркменистана гарантирует гражданам судебную защиту чести и достоинства, поэтому и гражданское законодательство защищает не только имущественные, но и личные неимущественные права физических и юридических лиц. В частности, в соответствии с п. 1 ст. 16 ГКТ физическое или юридическое лицо вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности. По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства физического лица и после его смерти. Эти ценности защищаются и Уголовным кодексом Туркменистана (например, ст. 132-133 УКТ). Как известно, честь - это самооценка личности, достоинство - общественная оценка, то есть, оценка окружающих лиц, а деловая репутация больше всего характеризует профессиональные качества физических и юридических лиц.

Ст. 16 предоставляет потерпевшему возможность защищать свою честь, достоинство и деловую репутацию путем предъявления гражданского иска. В соответствии с этим иском он просит признать распространенные сведения, порочащие его честь и достоинство или деловую репутацию, несоответствующими действительности, запретить дальнейшее их распространение, а также обязать нарушителя выполнить определенные действия по опровержению распространенных им сведений.

Под распространением указанных сведений следует понимать опубликование их в печати или сообщение об этих сведениях в иной, в том числе устной, форме неопределенному кругу лиц, нескольким лицам либо хотя бы одному лицу. Сообщение этих сведений непосредственно только лицу, которого они касаются, исключает применение ст. 16 ГКТ.

Порочащими являются такие сведения, которые умаляют честь и достоинство истца в общественном мнении или мнении отдельных граждан с точки зрения соблюдения законов и морали.

Сведения считаются не соответствующими действительности, пока иное не доказано ответчиком или не установлено судом. Если эти сведения будут признаны судом соответствующими действительности, требование об их опровержении удовлетворению не подлежит.

## **1. Способы опровержения порочащих честь и достоинство сведений**

В п. 2 ст. 16 ГКТ регламентированы способы защиты чести, достоинства или деловой репутации физического или юридического лица, при распространении порочащих сведений несоответствующих действительности в средствах массовой информации. В частности там указано, что они подлежат опровержению в тех же средствах массовой информации теми же способами. В случае распространения порочащих сведений в документах, исходящих от организаций, например, характеристики или рекомендации, то такой документ подлежит замене или отзыву.

Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом, исходя из конкретных обстоятельств дела. Суд в своем решении указывает конкретный способ опровержения порочащих сведений, признанных несоответствующими действительности, а также срок, в течении которого должно быть дано такое опровержение. Обязанность доказывания соответствия действительности распространенных порочащих сведений возлагается на ответчика. Истец обязан, однако, доказать факт распространения о нем порочащих сведений лицом к которому предъявлено требование об их опровержении. Конечно, истец не лишен возможности представлять и доказательства о несоответствии действительности распространенных о нем сведений, порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию.

## **2. Опровержение сведений**

В п. 3 ст. 16 ГКТ изложены конкретные нормы относительно опровержения сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию, несоответствующих действительности. Поэтому данная норма в расширенном толковании не нуждается.

Истец может представить копию решения суда, которая его реабилитирует, в тот орган прессы, где были помещены указанные сведения для опубликования. При рассмотрении в суде споров о защите чести и достоинства граждан иногда возникают ситуации, при которых потерпевший ставит вопрос не только об опровержении порочащих его сведений, распространенных в той или иной форме, но и возмещении причиненного ущерба, в результате этих действий. Например, когда в результате нервного потрясения, вызванного распространением порочащих сведений, человек утратил на время профессиональную трудоспособность и на некоторое время оставался без работы. В отличие от уголовной ответственности за клевету (распространение заведомо ложных измышлений, порочащих другую личность) для удовлетворения гражданского иска не нужно, чтобы эти измышления были заведомо неправдивыми. Это означает, что личные неимущественные права подлежат защите независимо от вины лица, нарушившего права.

## **3. Принудительное исполнение решения суда**

В п. 4 ст. 16 ГКТ предусмотрено, что решение суда об опровержении указанных сведений подлежит принудительному исполнению под угрозой штрафа, размер которого определяет суд в соответствии с ГПК Туркменистана. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренные решением суда действие.

## **4. Компенсация морального вреда**

Учитывая, что защита личных неимущественных прав осуществляется способами неимущественного характера, ГКТ в п. 5 ст. 16 вполне закономерно ввело право на возмещение морального вреда, поскольку при нарушении личных неимущественных прав зачастую наносится значительный моральный вред. Моральный вред – это нравственные или физические страдания (унижение, раздражение, подавленность, гнев, стыд, отчаяние, физическая боль, ущербность, дискомфортное состояние и т.п.), испытываемые (претерпеваемые, переносимые) потерпевшим в результате совершенного против него правонарушения.

Возмещение морального вреда применяется исключительно в предусмотренных законом случаях.

## **5. Ответственность источников распространения информации**

П. 6 ст. 16 ГКТ предусмотрено, что если невозможно установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию физического или юридического лица, то лицо, в отношении которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности. Например, если анонимный автор или автор под псевдонимом распространил сведения порочащие честь, достоинство или деловую репутацию, несоответствующие действительности, то иск предъявляется к редакции органов печати, распространивших такие сведения.

## **Статья 17. Защита права на собственное изображение**

**Никто не вправе публиковать и распространять опубликованное изображение какого-либо лица без согласия этого лица. Такого согласия не требуется в случаях, когда опубликование и распространение изображения связано с требованиями суда, органов дознания и следствия, когда фотографирование или получение изображения иным способом произведено в публичной обстановке, а также в других случаях, предусмотренных законом.**

**Согласие лица на опубликование и распространение его изображения предполагается, если изображаемое лицо позировало за плату.**

Данное право направлено на обеспечение личной неприкосновенности человека. Суть данного права согласно трактовке ст. 17 ГКТ означает, что публикация, распространение опубликованного изображения какого-либо лица, может осуществляться только с его согласия. Ст. 17 четко указывает когда согласие изображенного лица на изображение не требуется. К примеру, допускается, если распространение осуществляется в государственных или общественных интересах, в частности, когда опубликование и распространение изображения связано с требованиями суда, органов дознания и следствия, когда фотографирование или получение изображения иным способом произведено в публичной обстановке, а также в других случаях, предусмотренных законом. Абзац 2 ст. 17 ГКТ указывает, что согласие лица на опубликование и распространение его изображения предполагается, если изображаемое лицо позировало за плату. Например, изображение натурщиц и фотомоделей или других лиц, которые позировали за плату.

## Статья 18. Право на охрану тайны личной жизни

1. **Физическое лицо имеет право на охрану личной жизни: тайны переписки, дневников, записок, записок, интимной жизни, рождения, усыновления, врачебной или адвокатской тайны, тайны вкладов и т.п.**

**Раскрытие тайны личной жизни возможно лишь в случаях, установленных законом.**

2. **Опубликование дневников, записок, записок, записок и т.п. допускается лишь с согласия их автора, а писем - с согласия их автора и адресата. В случае смерти кого-либо из них указанные документы могут публиковаться с согласия пережившего супруга и детей умершего, в последующем - с согласия других нисходящих потомков.**

1. **Право на охрану тайны личной жизни как личное неимущественное право**

Право на охрану тайны личной жизни – это личное неимущественное право физического лица, призванное обеспечить охрану важнейших элементов его личной жизни. Тайны личной жизни – это сведения (информация) о различных сторонах индивидуальной жизнедеятельности человека, разглашение или передача, утечка которых может нанести ущерб гражданину. Охрана тайны личной жизни возможна средствами различных отраслей права, однако в комплексе с нормами о возмещении вреда положения статьи 18 ГКТ способны выполнить важную превентивную роль. Перечень личных неимущественных благ, тайны которых охраняются законом, изложенный в п. 1 ст. 18 ГКТ является примерным. На практике возможны и другие виды благ подобного характера. Тайна личной жизни охватывает различные стороны индивидуальной жизнедеятельности человека, соответственно включая в себя тайну корреспонденции и телефонно-телеграфных сообщений, дневников, записок, записок, интимной жизни (личной информации), рождения, усыновления, врачебную или адвокатскую тайну, тайну вкладов (банковскую тайну), следственных, нотариальных и иных действий юрисдикционных органов.

Абзац 2 п. 1 ст. 18 ГКТ указывает, что раскрытие тайны личной жизни возможно лишь в случаях, установленных законом. При всем многообразии проявления личной жизни граждан применительно к охране тайны личной жизни всех их объединяют общие признаки. В данном случае речь идет об информации конфиденциального характера, доступ посторонних лиц к которой возможен только либо с согласия гражданина, либо в силу прямого указания закона без его согласия, но со строгим и тщательным соблюдением оснований, условий и порядка ее получения и использования.

2. **Опубликование личной документации (дневников, личной переписки и т.д.)**

П. 2 ст. 18 ГКТ устанавливает правила, которые относятся к авторскому праву, однако, в целом, оно направлено на охрану личной жизни авторов, а также лиц, с кем автор состоял в переписке. Это право определяется как возможность управомоченного лица предоставлять по своему усмотрению право на опубликование, воспроизведение или распространение сведений, содержащихся в его личной документации (письмах, дневниках, записках и т.д.). По характеру право на неприкосновенность личной документации является абсолютным, поэтому неопределенный круг обязанных лиц должен воздерживаться от действий, нарушающих рассматриваемое право. После смерти гражданина, которому принадлежала документация, данное право переходит к пережившему супругу и детям. В последующем они могут опубликоваться с согласия других нисходящих потомков наследодателя.

### РАЗДЕЛ II. ЛИЦА

## ГЛАВА 1. ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА

### Статья 19. Понятие физического лица

**Под физическими лицами понимаются граждане Туркменистана, иностранные граждане, а также лица без гражданства.**

1. **Общие положения**

Под физическим лицом понимается человек как субъект гражданского права. В гражданских правоотношениях в качестве физического лица выступают не только граждане Туркменистана, но и иностранные граждане и лица без гражданства, о чем свидетельствует статья 19 ГКТ.

Аналогичная норма содержится и в законах публичного права - Налоговом кодексе Туркменистана, согласно части первой статьи 14 которого "физическими лицами признаются граждане Туркменистана, граждане иностранных государств, лица без гражданства".

Статья 7 Конституции Туркменистана (18.05.92 г., нов. ред. 26.09.08 г.) гласит, что Туркменистан имеет свое гражданство. Гражданство приобретается, сохраняется и утрачивается в соответствии с законом.

За гражданином Туркменистана не признается гражданство другого государства.

Никто не может быть лишен гражданства или права изменить гражданство. Гражданин Туркменистана не может быть выдан другому государству либо изгнан за пределы Туркменистана, или ограничиваться в праве вернуться на Родину.

Гражданам Туркменистана гарантируются защита и покровительство государства, как на территории Туркменистана, так и за его пределами.

Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются правами и свободами граждан Туркменистана и несут обязанности в соответствии с законодательством и международными договорами Туркменистана (Статья 8 Конституции Туркменистана).

В соответствии со статьей 1 Закона Туркменистана "О гражданстве Туркменистана" (30.09.92 г.) гражданство Туркменистана, являясь неотъемлемым атрибутом государственного суверенитета Туркменистана, определяет принадлежность лица к государству и устойчивую правовую связь между ними, совокупность их взаимных прав и обязанностей.

Гражданами Туркменистана являются лица, которые приобрели гражданство в соответствии с Законом "О гражданстве Туркменистана".

Гражданство Туркменистана является равным для всех граждан Туркменистана независимо от оснований его приобретения (статья 5 Закона).

Согласно статье 6 вышеназванного Закона иностранными гражданами в Туркменистане признаются лица, не являющиеся гражданами Туркменистана и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству другого государства.

Лица, не являющиеся гражданами Туркменистана и не имеющие доказательств своей принадлежности к гражданству другого государства, признаются лицами без гражданства.

Иностранные граждане и лица без гражданства на территории Туркменистана пользуются правами и свободами граждан Туркменистана, если иное не установлено законодательством.

## Статья 20. Правоспособность физического лица

1. **Способность иметь гражданские права и обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми физическими лицами.**
2. **Правоспособность физического лица возникает в момент его рождения и прекращается смертью.**
3. **Право быть наследником возникает с момента зачатия; его осуществление зависит от рождения.**

### 1. Понятие

Гражданская правоспособность - это общая способность физического лица быть носителем гражданских прав и обязанностей, как предусмотренных, так и не предусмотренных законом.

Правоспособность физического лица является предпосылкой обладания конкретными субъективными правами, которые возникают лишь при наличии определенных юридических фактов - действий и событий.

Правоспособность защищается государством от любых посягательств, прежде всего от попыток воспрепятствовать гражданину в осуществлении его правоспособности.

Гражданской правоспособностью обладают все граждане Туркменистана. Закон предусматривает равную для всех граждан правоспособность. Это положение закона основано на ст. 19 Конституции Туркменистана, гарантирующей равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от национальности, расы, пола, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, языка, отношения к религии, убеждений, партийной принадлежности либо отсутствия принадлежности к какой-либо партии.

В соответствии со статьей 18 Конституции права и свободы человека неприкосновенны и неотчуждаемы.

Гражданская правоспособность не зависит от возраста и состояния здоровья человека. И в том случае, когда он способен самостоятельно (собственными действиями) приобретать и осуществлять права и нести обязанности, и в том, когда он не способен действовать самостоятельно в силу возраста или состояния здоровья, правоспособность является его неотъемлемым правом.

Нарушение принципа равенства правоспособности путем лишения или ограничения последней запрещено законом.

Между тем принцип равенства правоспособности свидетельствует о равенстве правовых возможностей, но не о равенстве конкретных субъективных прав, поскольку между возможностью (способностью) обладания и реальным обладанием теми субъективными правами, которые перечислены в законе, а также не перечисленными, но и не запрещенными, всегда имеется несовпадение.

## **2. Возникновение и прекращение правоспособности**

Правоспособность физического лица возникает с момента его рождения.

Правоспособность прекращается со смертью человека. Так, в случае, когда между рождением ребенка и его смертью прошло всего несколько минут, в книгах записи актов гражданского состояния производятся две записи - о рождении и о смерти, но выдается лишь свидетельство о смерти (абзац третий п. 30 Положения о порядке регистрации актов гражданского состояния в Туркменистане, утвержденного постановлением Президента Туркменистана № 6611 от 12.04.04 г.).

Правоспособность прекращается также в случае объявления физического лица умершим при наличии обстоятельств и с соблюдением условий, перечисленных в ст. 45 ГКТ, так как объявление физического лица умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть лица.

Наследниками по закону может быть ребенок, находящийся в утробе матери, о чем свидетельствуют нормы ГКТ.

При наследовании по закону наследниками с правом равной доли являются:

В первую очередь - дети (в том числе, усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти.

### **Статья 21. Имя физического лица**

**1. Физическое лицо приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также, по его желанию, отчество, если иное не вытекает из законодательства или национального обычая.**

**В случаях и в порядке, предусмотренных законодательством, физическое лицо может использовать псевдоним (вымышленное имя).**

**2. Физическое лицо вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом. Перемена физическим лицом имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем.**

**Физическое лицо обязано принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене его имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.**

**Физическое лицо, переменившее имя, вправе требовать внесения за свой счет соответствующих изменений в документы, оформленные на его прежнее имя.**

**3. Имя, полученное физическим лицом при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния.**

**4. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.**

#### **1. Право на имя**

Согласно ч. 1 ст. 7 Конвенции ООН о правах ребенка он имеет право на имя с момента рождения. Хотя каждое физическое лицо имеет право носить имя, однако для права (и для реальной жизни) немислим человек без имени. Исходя из этого, носить имя – это одновременно и обязанность.

Право на индивидуальность и ее сохранение гарантируется статьей 7 Закона Туркменистана "О гарантиях прав ребенка" от 05.07.02 г. Согласно названной статье ребенок с момента рождения имеет право на сохранение своей индивидуальности, включающей гражданство, национальность, имя, фамилию и семейные связи.

Факт рождения ребенка в установленном порядке регистрируется органом записи актов гражданского состояния.

Имя - отличительный признак любого лица, способ его обозначения. Под своим именем гражданин выступает как участник гражданских правоотношений, обладатель принадлежащих ему прав и тех обязанностей, которые он должен выполнять. Имя связывается и с общественной оценкой его личности. Вместе с тем оно не предмет собственности, его нельзя продать, заложить, от него нельзя отречься. Имя включает в себя: наименование лица, данное ему при рождении (индивидуальное имя); отчество (родовое имя); фамилию, переходящую к потомкам. При обозначении имени могут учитываться национальные обычаи.

Согласно статье 82 Семейного Кодекса Туркменистана (10.01.2012 г.) ребёнок с момента рождения имеет право на сохранение своей индивидуальности, включая гражданство, национальность, имя, отчество, фамилию и семейные связи.

Имя ребёнку даётся по согласию родителей.

Отчество ребёнку присваивается по имени отца, а в случае, предусмотренном частью третьей статьи 70 Семейного кодекса – по имени лица, записанного в качестве отца ребенка. Вышеупомянутая норма гласит следующее: «В случае рождения ребёнка у матери, не состоящей в браке, при отсутствии совместного заявления родителей либо при отсутствии решения суда об установлении отцовства или факта признания отцовства, фамилия отца ребёнка вносится в запись акта о рождении ребёнка по фамилии матери, имя и отчество отца ребёнка - по её указанию, национальность и гражданство - по национальности и гражданству матери. Внесённые сведения не являются

препятствием для решения вопроса об установлении отцовства. Если мать отказывается указать сведения об отце ребёнка, то в графе "отец ребёнка" ставится прочерк.»

В случае, если по желанию матери, не состоящей в браке с отцом ребёнка, сведения об отце ребёнка не вносятся в запись акта о рождении ребёнка, отчество ему может быть присвоено по указанию матери.

Фамилия определяется фамилией родителей.

Если родители носят общую фамилию, то ребёнку присваивается фамилия родителей. При разных фамилиях родителей, а также при перемене фамилии родителями (одним из них) ребёнку присваивается по соглашению родителей фамилия отца или матери. По желанию родителей ребёнку может быть присвоена фамилия по имени отца или бабушки ребёнка как по отцовской, так и по материнской линии.

При отсутствии согласия между родителями по поводу имени и (или) фамилии ребёнка возникшее разногласие разрешается органом опеки и попечительства.

Право ребёнка на перемену фамилии, имени. Отчества регулируется статьей 83 Семейного кодекса, в соответствии с которой ребёнок обладает правом перемены фамилии, имени и отчества.

По совместному заявлению родителей до достижения ребёнком возраста восемнадцати лет орган опеки и попечительства с учётом наилучших интересов ребёнка вправе разрешить изменить имя ребёнку, а также изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя или на фамилию по имени отца, бабушки ребёнка как по отцовской, так и по материнской линии.

Заявление об изменении фамилии, имени и отчества ребёнка подаётся в соответствующий орган опеки и попечительства. На основании постановления хякима об изменении фамилии, имени и отчества ребёнка соответствующий орган ЗАГС вносит изменения в соответствующую актовую запись гражданского состояния и выдаёт новое свидетельство.

Изменение фамилии, имени и отчества ребёнка, достигшего возраста десяти лет, может быть произведено только с его согласия.

По достижении ребёнком возраста восемнадцати лет он вправе самостоятельно изменить фамилию, имя и отчество в порядке, установленном Семейным кодексом Туркменистана.

Если лицам ранее было присвоено отчество с добавлением слов "оглы", "гызы" или без их добавления, с написанием сначала собственного имени, затем отчества, или без отчества, или без написания фамилии, они имеют право на изменение отчества и присвоение отчества или фамилии в порядке, установленном Семейным кодексом Туркменистана.

Перемена фамилии родителями (одним из них) не влечет за собой перемены фамилии их совершеннолетних детей. Прекращение брака между родителями, а равно признание брака недействительным не влечет изменения фамилии детей.

Если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребёнок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос с учётом наилучших интересов ребёнка и мнения другого родителя. Учёт мнения другого родителя необязателен при невозможности установления его местожительства или местонахождения, отказе от явки в орган опеки и попечительства, лишении его родительских прав, признании его судом недееспособным, а также в случаях уклонения другого родителя без уважительных причин от участия в воспитании и содержании ребёнка.

В тех случаях, когда родители ребёнка не состоят между собой в браке, но по их совместному заявлению или в соответствии с решением суда, органом записи актов гражданского состояния было зарегистрировано установление отцовства, и фамилия ребёнку была изменена на фамилию отца, если мать ребёнка впоследствии желает присвоить несовершеннолетнему свою фамилию, вопрос решается по правилам, предусмотренным Семейным кодексом Туркменистана.

Если ребёнок рождён от лиц, не состоящих в браке между собой, и отцовство установлено в порядке, предусмотренном Семейным кодексом Туркменистана, орган опеки и попечительства с учётом наилучших интересов ребёнка, вправе разрешить изменить его фамилию на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой.

В соответствии с нормами Положения о порядке регистрации актов гражданского состояния в Туркменистане имя ребёнку присваивается по соглашению родителей или с соблюдением национальных традиций, а при отсутствии родителей – по выбору лиц, на воспитании которых находится ребёнок.

В случае отсутствия соглашения между родителями вопрос о присвоении имени ребёнку решается органом опеки и попечительства. Орган ЗАГС не вправе отказать в присвоении ребёнку имени, выбранному его родителями, на основании того, что оно отсутствует в перечне личных имен или того, что избранное имя является сокращённым, ласкательным.

Отчество ребёнку присваивается по имени отца либо по имени лица, записанного в качестве отца, или образовывается согласно национальным традициям. По просьбе родителей отчество может не присваиваться.

## **2. Гражданское имя и другие формы индивидуализации**

От гражданского имени отличается торговое, или коммерческое имя, используемое предпринимателями для обозначения своего предприятия. Гражданское имя может совпадать с торговым именем.

Кроме гражданского имени, важным и весьма распространённым средством индивидуализации лица является псевдоним. Личность многих представителей искусства, общественных деятелей, учёных, политиков настолько тесно связана именно с псевдонимом, что большинство даже не знает их настоящего гражданского имени. Согласно признанному мнению, псевдоним заслуживает такой же гражданской правовой защиты, как и гражданское имя, если он признан в обществе для обозначения конкретной личности.

Гражданское имя всегда является личным неимущественным благом, и его отчуждение и передача другим лицам не допускается, а торговое (коммерческое) имя может быть нематериальным имущественным благом, и его передача другим лицам в установленном законом порядке допускается.

Фирменное наименование может быть отчуждено вместе с тем предприятием, обозначением которого оно является.

Отдельное отчуждение имени не допускается. В данном случае имя используется для обозначения предприятия, а не физического лица, имя которого оно одновременно представляет. В результате такой передачи имени физическое лицо – носитель имени – не теряет права на данное гражданское имя. Именно это и означает, что отчуждение имени не имеет вещных правовых последствий.

## Статья 22. Место жительства физического лица

**1. Местом жительства признается место, где физическое лицо постоянно или преимущественно проживает. 2. Местом жительства несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет или лиц, находящихся под опекой, признается место жительства их родителей, усыновителей или опекунов.**

**3. Место жительства не утрачивается, если лицу в принудительном порядке или для исполнения государственных обязанностей приходится на определенный срок отсутствовать в этом месте.**

### 1. Общие положения

Согласно п. 1 статьи 12 Международного пакта о гражданских и политических правах каждому, кто законно находится на территории какого-либо государства, принадлежит, в пределах этой территории, право на свободное передвижение и свобода выбора местожительства. Эта общепризнанная международная норма одного из важнейших документов ООН имплементирована в Конституцию Туркменистана, которая гласит: "Каждый гражданин имеет право свободно передвигаться и выбирать место жительства в пределах Туркменистана".

Местом жительства признается место, где гражданин проживает постоянно или преимущественно. Для первого характерна его несменяемость в течение более или менее стабильного времени, отличительным признаком второго является относительное постоянство по сравнению с продолжительностью проживания в других местах. Постоянное и преимущественное проживание предполагает, что гражданин всегда присутствует в определенном месте, хотя бы в тот или иной промежуток времени его там не было.

Определению места жительства гражданина служит его регистрационный учет (ранее так называемая прописка) как по месту пребывания, так и по месту жительства в пределах Туркменистана. Такой учет должен обеспечить необходимые условия для реализации гражданином его прав и свобод, а также исполнение им обязанностей перед другими гражданами. Однако регистрация или ее отсутствие не могут служить основанием ограничения или условием реализации прав и свобод граждан, предусмотренных Конституцией, законами Туркменистана.

### 2. Место жительства несовершеннолетних

Местом жительства ребёнка в возрасте до семи лет или лица, находящегося под опекой (попечительством), признаётся место жительства его родителей, усыновителей, опекуна (попечителя).

Место жительства ребёнка при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом с учётом наилучших интересов и мнения ребёнка. При этом суд учитывает привязанность ребёнка к каждому из родителей, братьям и сёстрам, отношения, существующие между каждым из родителей и ребёнком, возможность создания ребёнку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и другое).

### 3. Выполнение государственных обязанностей и сохранение места жительства

В некоторых случаях лицо вынуждено против своей воли на определенное время покинуть свое место жительства. П. 3 ст. 22 ГКТ предусматривает два случая временного оставления места жительства.

В одном случае это происходит «в принудительном порядке». Под ним подразумевается, например, уголовное наказание в форме лишения свободы, для отбывания которого лицо вынуждено временно покинуть свое место жительства. Независимо от длительности срока лишения свободы место жительства за лицом сохраняется. Однако это не исключает возможность отмены прописки, если лишение свободы представляет собой основания для такого решения. С точки зрения гражданского права лицо после отбывания наказания имеет право на возвращение в место своего прежнего жительства.

В другом случае основанием отсутствия в месте проживания служит выполнение государственных обязанностей, например, назначение лица на должность, которая находится в другом городе или прохождение военной службы.

Независимо от основания, если перевод лица происходит для выполнения государственных обязанностей за ним сохраняется прежнее место жительства. Естественно, это происходит по желанию лица.

В соответствии со статьёй 66 Жилищного кодекса Туркменистана жилое помещение сохраняется при временном отсутствии нанимателя, если нанимателю в принудительном порядке или для исполнения государственных обязанностей приходится на определенный срок отсутствовать.

Например, при призыве на действительную срочную военную службу - в течение всего времени прохождения срочной военной службы или при заключении под стражу - в течение всего времени нахождения под следствием или судом.

## 1. Место жительства и налоговое право

Если обратиться к нормам публичного права, то согласно статье 16 Налогового кодекса Туркменистана "в целях налогообложения местожительство физического лица определяется в соответствии с положениями Гражданского кодекса Туркменистана".

Выплата пенсии производится лично пенсионеру по месту постоянного проживания пенсионера.

## 2. Практическое значение места жительства

Место жительства в гражданском праве имеет большое значение, поскольку по нему:

1. решается вопрос о признании лица безвестно отсутствующим (статья 42 ГКТ);
2. решается вопрос об объявлении лица умершим (статья 45 ГКТ);
1. при толковании отдельных положений договора решается вопрос о том, кому отдать предпочтение (статья 351 ГКТ);
2. устанавливается место исполнения обязательств в случае предметов, определенных родовыми признаками (п. 1 ст. 376 ГКТ);
3. решается вопрос возмещения расходов, вызванных изменением места жительства кредитора (п. 2 ст. 376 ГКТ);
4. при сомнении определяется место исполнения денежного обязательства (ст. 397 ГКТ).

# Статья 23. Дееспособность физического лица

1. **Способность физического лица по своей воле и своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста.**

2. **В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения восемнадцати лет, физическое лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак.**

**Дееспособность, приобретенная в результате заключения брака, сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет.**

**При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.**

3. **Несовершеннолетние в возрасте до семи лет (малолетние) являются недееспособными.**

## 1. Понятие

Дееспособность – это не только способность гражданина своими действиями приобретать гражданские права, но и осуществлять их, не только создавать для себя гражданские обязанности, но и исполнять их. В отличие от правоспособности, дееспособность не приобретается человеком с момента рождения, этой способностью наделяются лица, достигшие определенного возраста и имеющие способность нормально мыслить и отдавать отчет в своих действиях. Дееспособность всегда связана с такими обстоятельствами, как возраст и здоровье. Дееспособность предполагает способность понимать значение своих действий, управлять ими, предвидеть их последствия и желать их наступление. В содержание дееспособности входит способность совершать как правомерные, так и неправомерные действия, то есть как не противоречащие законодательству сделки и иные действия, так действия, порождающие обязательства из причинения вреда (обязанность гражданина, причинившего своими неправомерными действиями имущественный вред другому лицу, возместить этот вред). Закон связывает возникновение дееспособности в полном объеме с наступлением *совершеннолетия*, то есть с *достижением восемнадцатилетнего возраста*. Так как под дееспособностью понимается способность лица к



самостоятельным действиям, которыми приобретаются права и создаются обязанности, имеется в виду, что лицо способно разумно действовать и сознавать значение своих действий именно по достижении восемнадцатилетнего возраста.

## **2. Эмансипация в результате вступления в брак**

Из общего правила наступления дееспособности ГКТ устанавливает исключение для лица, вступившего в брак до достижения совершеннолетия. Статья 15 Семейного кодекса Туркменистана, устанавливает брачный возраст в восемнадцать лет и в то же самое время не исключает возможность снижения этого возраста при наличии определенных обстоятельств и соблюдении установленного данной статьёй порядка. При наличии такого снижения возраста вступления в брак лицо автоматически приобретает дееспособность в полном объеме с момента регистрации брака, даже если не наступило его совершеннолетие. Это правило необходимо для обеспечения основного принципа семейного законодательства – равноправия супругов в браке, закрепленного статьей 27 Конституции Туркменистана, что гарантирует обоим супругам равные правовые возможности. В комментируемой статье уточнено, что приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и при расторжении брака до достижения лицом совершеннолетия. Если же этот брак будет признан судом недействительным, вопрос о сохранении несовершеннолетним супругом полной дееспособности решается судом, исходя из конкретных обстоятельств, например, наличия ребенка и т.п. Сам факт признания недействительным брака, в котором один из супругов - несовершеннолетний, не может автоматически лишить этого гражданина полной дееспособности.

## **3. Недееспособность малолетних**

Недееспособность малолетних лиц, т.е. несовершеннолетних, не достигших семилетнего возраста, заключается в том, что они приобретают гражданские права и создают обязанности не самостоятельными действиями, а посредством действий дееспособных лиц - законных представителей: родителей, усыновителей, опекунов или попечителей. Все сделки от имени малолетних могут заключать только их законные представители. В отличие от сделок несовершеннолетних от семи до восемнадцати лет, которые при несоблюдении установленного законом порядка являются оспоримыми, сделки малолетних по общему правилу являются ничтожными (п. 1 ст. 82 ГКТ). Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, несут его законные представители, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. За причиненный малолетними вред отвечают их законные представители, если не докажут, что вред возник не по их вине.

### **Статья 24. Недопустимость лишения и ограничения дееспособности**

### **правоспособности и**

1. **Физическое лицо не может быть лишено правоспособности.**
2. **Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и порядке, установленных законом.**
3. **Несоблюдение, установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности физических лиц или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечёт недействительность акта государственного или иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение.**
4. **Полный или частичный отказ физического лица от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны.**

## **1. Общие положения**

Правоспособность и дееспособность неотчуждаемы. Основываясь на положениях Конституции Туркменистана о неприкосновенности и неотчуждаемости прав и свобод человека, статья 1 ГКТ устанавливает возможность ограничения гражданских прав только на основании закона в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения безопасности общества и государства, охраны окружающей среды. Правоспособность лица прекращается только его смертью (п. 2 ст. 20 ГКТ) и лишение гражданской правоспособности в целом невозможно. Однако, в случаях, предусмотренных законом и только по решению суда, гражданин может быть ограничен в некоторых своих правах.

Такие ограничения предусмотрены уголовным законодательством в качестве основной или дополнительной меры наказания (статьи 44, 45 УКТ), например, при назначении уголовного наказания в виде лишения свободы или лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и т.п. Примером таких ограничений может служить лишение и ограничение родительских прав (статьи 93-98 Семейного кодекса Туркменистана), в результате чего родители лишаются права на воспитание ребенка и возможности быть его законным представителем.

Лица, страдающие психическими заболеваниями, обладают всеми правами и свободами, предусмотренными Конституцией и другим законодательством Туркменистана. Ограничение отдельных прав, связанное с психическими расстройствами, допустимо лишь в случаях, предусмотренных законом. Гражданин может быть временно (на срок не более пяти лет и с правом последующего пересвидетельствования) признан непригодным вследствие психического расстройства к выполнению отдельных видов профессиональной деятельности и деятельности, связанной с источником повышенной опасности. Перечень медицинских противопоказаний для осуществления отдельных видов профессиональной деятельности и деятельности, связанной с источником повышенной опасности,

утверждается Кабинетом министров Туркменистана. Раздел перечня, касающийся психиатрических противопоказаний, периодически (не реже одного раза в пять лет) пересматривается с учетом накопленного опыта и научных достижений.

## **2. Недействительность актов государственных органов, ограничивающих дееспособность**

Основаниями для признания недействительным акта государственного или иного органа, который устанавливает какие-либо ограничения в нарушение требований закона, являются не только несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности, но и не соблюдение права на занятие предпринимательской и иной деятельностью. Статья 33 Конституции гарантирует право на свободу выбора профессии, рода занятий и места работы. Недопустимо несоблюдение условий и порядка, например приема на работу, установленных разделом третьим Трудового кодекса Туркменистана. В соответствии с положениями ст. 12 ГК акты государственного органа или местного органа самоуправления, допускающие указанные выше нарушения, недействительны с момента принятия и признаются недействительными судом. Суд при принятии решения

о признании недействительным ненормативного акта, а в случаях, предусмотренных законом и нормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления, устанавливает не только его незаконность, но и нарушение гражданских прав и охраняемых интересов физических лиц, обратившихся в суд с требованием о признании недействительным данного акта.

## **3. Недопустимость отказа от правоспособности и дееспособности**

Граждане могут по своему усмотрению устанавливать и реализовывать свои права и обязанности, но они не могут отказаться полностью или частично от своей право- и дееспособности. Например, гражданин может не требовать вознаграждения по договору подряда, но он не вправе заранее обещать не обращаться за защитой своих прав в суд по этому обязательству. Эта сделка будет являться ничтожной и не порождает правовых последствий. Законом предусматриваются определенные ограничения по некоторым обязательствам. Так, в ст. 9 ГК установлена обязанность субъектов гражданских правоотношений не причинять своими действиями (бездействием) вред другим лицам, статьями 260-266 ГК также предусмотрено право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут), когда собственник земельного участка должен терпеть ограничения его права собственности в виде права прохода и проезда соседей через его участок земли, эксплуатации линий связи, электропередачи, трубопроводов и других обременений.

### **Статья 25. Ограниченная дееспособность**

### **несовершеннолетних**

**Несовершеннолетние в возрасте от семи до восемнадцати лет имеют ограниченную дееспособность.**

**Для действительности сделки, совершенной ограниченно дееспособным лицом, необходимо согласие его законного представителя, за исключением случаев, когда ограниченно дееспособный получает по сделке выгоду.**

#### **1. Общие положения**

Несовершеннолетние от 7 до 18 лет, хотя и не достигли совершеннолетия, однако их разум и способность суждения не исключает возможность приобретения гражданских прав, имеют ограниченную дееспособность и участвуют в гражданских правоотношениях. Если бы гражданское право не допустило такого участия, тогда некоторые реальные жизненные отношения оказались бы вне закона, что могло бы вызвать правовой паралич. Чтобы этого не произошло, в гражданском праве существует институт ограниченной дееспособности. Одним из основных отличий дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 7 до 18 лет от дееспособности совершеннолетних физических лиц является особый порядок совершения сделок. Для совершения сделок несовершеннолетним этой категории необходимо согласие его законного представителя (попечителя). Отсутствие согласия законного представителя на совершение сделки рассматриваемым лицом влечет признание данной сделки недействительной, например, при поступлении на работу лиц, не достигших 16 лет, для заключения с ним трудового договора необходимо согласие его законных представителей.

#### **2. Согласие законного представителя**

Пункт второй комментируемой статьи рассматривает случаи, когда сделка, заключенная ограниченно дееспособным лицом без согласия законного представителя, признается действительной. Это относится к сделкам, в результате которых ограниченно дееспособное лицо получает выгоду. Поскольку ГК не определяет понятие выгоды, то предполагается, что выгода в каждом конкретном случае должна определяться законным представителем (попечителем) самостоятельно, то есть с учетом не только материальной выгоды, но и влияния, оказываемого на воспитание моральных качеств несовершеннолетнего. Одним из видов подобных сделок может быть договор дарения, в силу которого ограниченно дееспособный получает в собственность какое-либо имущество. Но не может быть рассмотрена как сделка, принесшая выгоду несовершеннолетнему, дарение ему вещи, обремененной какими-либо обязательствами, например, предмет залога.

### **Статья 26. Признание физического лица**

### **недееспособным**

1. **Физическое лицо, которое вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признано судом недееспособным. Над ним устанавливается опека.**
2. **От имени физического лица, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун.**
3. **Если основания, в силу которых физическое лицо было признано недееспособным, отпали, суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека.**

#### **1. Признание лица недееспособным исключительно судом**

Гражданское право связывает наступление дееспособности не только с наступлением совершеннолетия, но и состоянием здоровья. Под здоровьем в данном случае подразумевается не физический недостаток, который не может быть основанием для признания физического лица недееспособным, а наличие у физического лица психического недостатка, выразившегося душевной болезнью или слабоумием. Статья признает основанием лишения физического лица дееспособности не всякое психическое расстройство, а только такое, которое лишает его возможности понимать значение своих действий и руководить ими. Оценка здоровья физического лица является исключительным правом врача-психиатра или комиссии врачей-психиатров. Лишение физического лица дееспособности вследствие психического расстройства является прерогативой суда. Никакой другой государственный или другой орган не вправе признавать лицо недееспособным, поэтому одного факта болезни физического лица, подтвержденного медицинским учреждением не является достаточным для признания его недееспособным. Процедура признания физического лица недееспособным урегулирована Гражданским процессуальным кодексом Туркменистана (далее ГПК), там же определен круг лиц, по заявлению которых может быть начато дело. Согласно ст. 260 ГПК ими могут быть члены его семьи, профсоюзные или иные общественные организации, прокурор, орган опеки и попечительства, психиатрическое лечебное учреждение. В заявлении о признании физического лица недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие об умственном расстройстве, вследствие которого лицо не может понимать значения своих действий или руководить ими. **2. Назначение опекуна** Решение суда о признании физического лица недееспособным служит основанием для назначения ему опекуна. Опекун является его законным представителем, защищает его права, совершает в его интересах юридические действия. В отличие от лица с ограниченной дееспособностью, которому законом предоставлена возможность заключать сделки с согласия законного представителя (попечителя), лицо, признанное недееспособным, не может сам заключать никаких сделок. Любая сделка, заключенная физическим лицом, признанным недееспособным, бесспорно является ничтожной и влечет признание ее недействительной с момента заключения.

261

#### **3. Отмена недееспособности**

Признание лица, признанного недееспособным вследствие болезни, в случае выздоровления, вновь дееспособным производится в судебном порядке. Решение о признании лица, ранее лишенного дееспособности, вновь дееспособным принимается на основании соответствующего заключения судебнопсихиатрической экспертизы. При этом отменяется установленная над ним опека.

#### **Статья 27. Ограничение дееспособности физических лиц**

1. **Физическое лицо, которое вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничено судом в дееспособности. Над ним устанавливается попечительство. Такое лицо вправе заключать сделки о распоряжении имуществом, получать и распоряжаться заработной платой, пенсией или иными видами дохода только с согласия попечителя, за исключением мелких сделок бытового характера.**

2. **Если основания, в силу которых физическое лицо было ограничено в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над физическим лицом попечительство.**

1. **Основания ограничения дееспособности** Злоупотребление физического лица спиртными напитками или наркотическими средствами и, как следствие этого, тяжелое материальное положение его семьи является единственным основанием для ограничения дееспособности совершеннолетнего физического лица. Не могут повлечь ограничения дееспособности физического лица единичные случаи пьянства или употребления наркотиков, для этого должна быть установлена систематичность злоупотребления ими, находящаяся в противоречии с интересами его семьи и связанная с непосильными расходами денежных средств на их приобретение, что вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое положение. Для ограничения дееспособности физического лица в указанных случаях не имеет значения количество членов его семьи, наличие у них самостоятельного заработка или иных доходов, не может быть отказано в удовлетворении заявления об

ограничении дееспособности физического лица, если семья не получает от этого лица необходимой материальной поддержки либо вынуждена содержать его полностью или частично.

Основанием ограничения дееспособности гражданина в комментируемой статье является наличие сложного юридического состава: злоупотребление гражданином спиртными напитками или наркотическими средствами и тяжелое в связи с этим материальное положение семьи. Для ограничения дееспособности необходимы оба перечисленных условия, а также наличие между ними причинной связи. Тяжелое материальное положение, в котором оказалась семья гражданина, вызванное иной причиной, не является основанием для ограничения его дееспособности в порядке, предусмотренном данной нормой. С другой стороны, не может служить основанием для отказа в удовлетворении заявления об ограничении дееспособности наличие заработка и иных доходов у других членов семьи, поскольку, ограничивая дееспособность физического лица, закон защищает не только интересы семьи, но и имущественные интересы и здоровье его самого.

Для ограничения дееспособности лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, существенно то, что в тяжелое материальное положение попадает его семья. Если у него нет семьи, и он ставит в тяжелое материальное положение только себя, это не является основанием для ограничения его дееспособности.

Под тяжелым материальным положением семьи физического лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, понимается как существенное снижение его жизненного уровня, так и невозможность существенного повышения этого уровня, обусловленные этими злоупотреблениями. Вопрос о том, поставлена ли семья этого лица в тяжелое материальное положение, и связано ли это положение семьи с его злоупотреблением спиртными напитками или наркотиками, решается судом.

## **2. Порядок ограничения дееспособности**

Порядок ограничения дееспособности физического лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими веществами, определен ГПК. Эта категория дел рассматривается судом в порядке особого производства с обязательным участием прокурора, представителя органа опеки и попечительства и самого лица, в отношении которого решается вопрос и возбуждается по заявлению членов его семьи, органов опеки и попечительства, прокурором, профсоюзной или иной общественной организацией, психиатрическим лечебным учреждением.<sup>27</sup>

Над лицом, признанным судом ограниченно дееспособным, устанавливается попечительство.

Под ограничением дееспособности следует понимать лишение судом физического лица права производить без согласия попечителя все сделки, кроме мелких бытовых, а также получать и распоряжаться заработной платой, пенсией или иными видами дохода.

Порядок отмены ограничения дееспособности физического лица при прекращении злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами определен статьей 265 ГПК.

## **Статья 28. Предпринимательская деятельность**

## **физического лица**

### **1. Физическое лицо вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.**

<sup>27</sup> Гражданский процессуальный кодекс Туркменистана, 1963 г., ст.ст. 260-265

### **2. К предпринимательской деятельности физических лиц, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц.**

#### **1. Общие положения**

Индивидуальное предпринимательство, как правило, относится к малому предпринимательству, которому государство оказывает особую поддержку. Конституционно закреплены государственная поддержка предпринимательства и содействие развитию малого и среднего бизнеса. В комментируемой статье отражена специфика правового статуса граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. Такое лицо именуется индивидуальным предпринимателем. Ст. 2 ГКТ дает определение предпринимательской деятельности как самостоятельно осуществляемой на свой риск деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Поэтому физическое лицо, работающее по трудовому договору, не является предпринимателем, так как оно выполняет поручения работодателя, не действует на свой риск. В статье не указан возраст, позволяющий физическому лицу заниматься предпринимательской деятельностью, поэтому начинать предпринимательскую деятельность физическое лицо может при наступлении полной дееспособности, которая по общим правилам возникает с достижением физическим лицом совершеннолетия, а также может возникнуть с вступлением в брак до достижения совершеннолетия (п. 2 ст. 23 ГКТ) или при эмансипации несовершеннолетнего в силу ст. 90 ГКТ. Дееспособность физического лица, как и государственная регистрация в качестве предпринимателя является необходимым условием для занятия предпринимательской деятельностью. Право заниматься предпринимательской деятельностью возникает с момента государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

#### **2. Регистрация предпринимательской деятельности**

В соответствии с Законом Туркменистана «О предпринимательской деятельности» государственная регистрация предпринимательской деятельности без образования юридического лица осуществляется органами местной исполнительной власти по месту деятельности предпринимателя в порядке, определяемом Кабинетом Министров Туркменистана. Согласно пункта 1 Постановления Президента Туркменистана от 31-го октября 1996 года за № 2848 «Об упрощении налогообложения предпринимателей без образования юридического лица» регистрация физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица производятся только органами Государственной налоговой службы Туркменистана. Физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, но не прошедшее государственную регистрацию, по смыслу комментируемой статьи не приобретает статуса предпринимателя. Этот статус утрачивается физическим лицом и с момента прекращения действия государственной регистрации.

### **3. Правоспособность индивидуального предпринимателя**

Правоспособность индивидуального предпринимателя практически приравнена к правоспособности юридических лиц. Употребленное в пункте втором статьи слово "соответственно" означает, что к деятельности индивидуальных предпринимателей применимы все нормы, регулирующие коммерческую деятельность юридических лиц, кроме тех, которые обусловлены существом правоотношения, спецификой того или иного юридического лица, а также в случаях, когда применительно к индивидуальным предпринимателям законом, иным правовым актом не предусмотрено иное решение вопроса. Например, к индивидуальным предпринимателям не применимы нормы о ликвидации юридических лиц. Предприниматель, так же как и юридическое лицо, вправе осуществлять любые виды деятельности, кроме тех, которые запрещены законом.

#### **Статья 29. Имущественная ответственность физического лица**

**Физическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание.**

**Перечень имущества физических лиц, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается гражданским процессуальным законодательством.**

##### **1. Предмет регулирования**

Комментируемая статья определяет только виды имущества, на которое может быть обращено взыскание по обязательствам граждан. В ней не урегулированы другие вопросы имущественной ответственности, вопросы основания ответственности, ее условия и другое. Правило обращения взыскания по нормам данной статьи распространяется на субъекты гражданско-правовых отношений, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, а также индивидуальных предпринимателей. Граждане отвечают за долги по своим обязательствам, т.е. обязательствам, в которых они выступают от своего собственного имени. Участниками этих обязательств могут быть один или несколько граждан, где они несут ответственность на основе долевой или солидарной ответственности (ст. 1005-1007 ГК).

##### **2. Имущество, на которое не может быть обращено взыскание**

В состав имущества физического лица, которым он отвечает по своим обязательствам, входит все движимое и недвижимое имущество, включая вещные права и обязательные требования, в частности вклады в банках, средства в акциях и облигациях, за исключением имущества, на которое по закону не может быть обращено взыскание.

Законодателем прямо предусмотрен перечень имущества физического лица, принадлежащего ему на праве личной собственности или являющегося его долей в общей собственности, необходимое для него и лиц, находящихся на его иждивении, на которое не может быть наложено взыскание. Перечень видов имущества, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам приведен в Приложении 1 к ГПК.

#### **Статья 30. Несостоятельность (банкротство) индивидуального предпринимателя**

**1. Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением их предпринимательской деятельности, может быть признан несостоятельным (банкротом) по решению суда.**

**2. При осуществлении процедуры признания банкротом индивидуального предпринимателя его кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, также вправе предъявить свои требования. Требования указанных кредиторов, не заявленные ими в таком порядке, сохраняют силу после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимательства.**

**3. Удовлетворение требований кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его несостоятельным (банкротом) осуществляется за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание в следующей очередности: в первую очередь – удовлетворяются требования физических лиц, перед которыми предприниматель несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также требования по взысканию алиментов;**

во вторую очередь – производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, но не более чем за три месяца; в третью очередь – удовлетворяются требования кредиторов, обеспеченные залогом, принадлежащего индивидуальному предпринимателю имущества; в четвертую очередь – погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды; в пятую очередь – производятся расчеты с другими

кредиторами в соответствии с законом.

Требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди.

1. После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом.

Сохраняют силу требования физических лиц, перед которыми лицо, объявленное банкротом, несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, а также иные требования личного характера.

2. Основания и порядок признания судом индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) либо объявления им о своей несостоятельности (банкротстве) устанавливаются законом о несостоятельности (банкротстве).

3. По решению суда физическому лицу, объявленному банкротом, может быть запрещено заниматься предпринимательской деятельностью в течение определенного срока, который не может превышать максимального срока, установленного законом о несостоятельности (банкротстве).

#### 1. Общие положения

Данная статья определяет последствия осуществления предпринимательской деятельности физическим лицом в тех случаях, когда эта деятельность привела к неисполнению обязательств перед кредиторами. Эти последствия можно назвать специальными, в то время как общим последствием является обращение взыскания на имущество физического лица. Комментируемая статья определяет возможность применения процедуры банкротства только к физическим лицам, являющимся индивидуальными предпринимателями. В Законе Туркменистана «О банкротстве» дается следующая характеристика несостоятельного должника относительно к настоящей статье – «Несостоятельными должниками являются физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность и не обеспечивающие выполнение своих долговых обязательств перед кредиторами и бюджетом вследствие недостатка платежных средств».

Банкротством является признанная судом полная неплатежеспособность должника, при которой его имущества недостаточно для уплаты долга, результатом чего следует принудительное прекращение его хозяйственной деятельности.

Кроме того, согласно Закона Туркменистана «О банкротстве» индивидуальный предприниматель может добровольно объявить себя банкротом, для чего ему необходимо получить согласие своих кредиторов. Судебное производство по делу о несостоятельности (банкротстве) не является исковым, следовательно, в арбитражный суд подается не иск, а заявление должника о своей несостоятельности или заявление кредитора о признании должника банкротом по месту регистрации должника в качестве индивидуального предпринимателя.

#### 2. Подсудность дел о несостоятельности

Подсудность дел о несостоятельности (банкротстве) арбитражному суду установлена статьей 34 Закона Туркменистана «О суде» и пунктом 3 части второй статьи 24 Арбитражного процессуального кодекса Туркменистана. Основания и порядок признания индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) определяются вышеупомянутым Законом Туркменистана «О банкротстве». Так, согласно статьи 31 данного Закона, при объявлении должника банкротом возбуждается ликвидационное производство, при котором должник теряет право распоряжения и управления своим имуществом.

#### 3. Требования кредиторов при банкротстве

При признании индивидуального предпринимателя банкротом требования к нему кредиторов по обязательствам, связанным с предпринимательской деятельностью, объединяются с требованиями по его личным обязательствам о взыскании алиментов, возмещении вреда жизни и здоровью и другое. Все требования кредиторов удовлетворяются за счет принадлежащего предпринимателю имущества, на которое может быть обращено взыскание (смотри комментарий к предыдущей статье) в порядке, установленной настоящей статьей очередности. Требования кредиторов каждой последующей очереди удовлетворяются только после полного удовлетворения требований кредитора предыдущей очереди.

В соответствии с пунктом четвертым комментируемой статьи все требования, связанные с предпринимательской деятельностью, погашаются (это не зависит от того, были ли требования заявлены или нет, а также от того, были ли они удовлетворены частично или полностью). Требования, не связанные с предпринимательской деятельностью, требования, связанные с причинением вреда жизни или здоровью, а также иные требования личного характера сохраняют силу и после завершения процедуры банкротства. После завершения процедуры банкротства утрачивает силу регистрация лица в качестве предпринимателя и все дальнейшие споры с его участием подведомственны суду общей юрисдикции.

#### 4. Запрет предпринимательской деятельности

Пункт шестой комментируемой статьи предусматривает возможность суда при вынесении решения об объявлении индивидуального предпринимателя банкротом запретить этому физическому лицу, заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок. Максимальный срок запрещения занятия предпринимательской деятельностью определяется Законом Туркменистана «О банкротстве» и срок, устанавливаемый решением суда, не может превышать установленный этим Законом срок. Поскольку предпосылок применения данной нормы в Законе Туркменистана "О банкротстве" не содержится, она не находит применения на практике. В тоже самое время, статья 33 Конституции Туркменистана одним из основных прав граждан Туркменистана устанавливает право на труд и предоставляет гражданам свободу в выборе профессии, рода занятий и места работы. Лишение права заниматься определёнными видами деятельности является одним из видов уголовного наказания, которое может применяться только на основании приговора суда. По этим соображениям также применение данной нормы не представляется целесообразным.

### **Статья 31. Опек и попечительство**

- 1. Опек и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов недееспособных или ограниченно дееспособных физических лиц.**
- 2. Опекун и попечитель выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами и организациями, в том числе в судах, без специального полномочия.**
- 3. Опек и попечительство над несовершеннолетними физическими лицами устанавливается при отсутствии у них родителей, усыновителей, лишении судом родителей родительских прав, а также в случаях, когда такие физические лица по иным причинам остались без родительского попечения, в частности, когда родители уклоняются от их воспитания либо защиты их прав и интересов.**

#### **1. Цели опеки и попечительства**

С помощью опеки и попечительства государство защищает как личные неимущественные, так и имущественные права, интересы физических лиц, которые сами сделать это не могут, а для несовершеннолетних опека и попечительство устанавливается еще и в целях воспитания. Для установления опеки и попечительства необходимо наступление определенных обстоятельств, таких как признание физического лица недееспособным, ограниченно дееспособным или отсутствие у несовершеннолетних лиц, которые указаны в пункте третьем настоящей статьи, родителей, усыновителей.

#### **2. Права и обязанности опекунов и попечителей**

Опекун и попечитель как воспитатели обладают следующими правами и обязанностями: воспитывать подопечных, заботиться об их физическом развитии и обучении, готовить к общественно полезному труду, заботиться о содержании совершеннолетних лиц, находящихся у них под опекой или попечительством, о создании этим лицам необходимых бытовых условий, об обеспечении их уходом и лечением, защищать их права и интересы. Они вправе самостоятельно избирать формы и способы воспитания переданных им на воспитание детей. При этом, естественно, надлежит учитывать рекомендации органов опеки и попечительства, а также мнение детей, которые способны его выразить. По своему существу права и обязанности опекунов и попечителей не отличаются от родительских. Однако при жизни родителей, не утративших свои права (и обязанности) по суду, опекун или попечитель полностью заменяют родителей. А родители вправе лишь общаться со своими детьми, находящимися на опеке (попечительстве), при условии, что такое общение не приносит вреда несовершеннолетнему.

Опекун и попечитель, будучи единственными представителями интересов своего подопечного, могут и обязаны обращаться в любую организацию, если это необходимо для защиты подопечного. Опекун или попечитель вправе обращаться за защитой прав и интересов подопечного в органы полиции, прокуратуры, суд. В случае удержания подопечного другими лицами, в том числе его родственниками, опекун и попечитель вправе требовать путем обращения в суд возврата детей, находящихся у них на опеке или попечительстве.

#### **3. Предпосылки возникновения опеки и попечительства**

На опеку и попечительство передаются дети, родители которых умерли, объявлены умершими, признаны безвестно отсутствующими, лишены родительских прав, а также дети, которые остались без родительского попечения в силу характерного неисполнения обязанностей по удовлетворению жизненно необходимых потребностей ребенка – в пище, одежде, уходе и т.п. по причинам как объективного, так и субъективного порядка. К объективным причинам можно отнести хронический алкоголизм родителей, их тяжкое душевное заболевание, инвалидность, длительное пребывание на излечении, нахождение в местах лишения свободы, в длительной командировке или экспедиции и т.п. Во всех перечисленных случаях родители, как правило, не могут выполнять свой долг по отношению к своим детям. К субъективным причинам можно отнести обстоятельства, когда родители умышленно уклоняются от выполнения своих обязанностей, отказываются от своего ребенка в родильном доме, больнице, забывают о своих детях, так как бродяжничают, не хотят работать, имеют другую семью, которая поглощает все их внимание, и т.п. Утрата родительского попечения – факт, имеющий юридическое значение. Он порождает беззащитность несовершеннолетнего гражданина, а соответственно и необходимость принятия мер по его защите. Одной из них и

будет передача на опеку или попечительство. Факт утраты родительского попечения устанавливается органами опеки и попечительства (его представителем) по месту обнаружения ребенка и оформляется в виде акта, который подписывает лицо, проводившее обследование условий жизни несовершеннолетнего.

## **Статья 32. Опека**

1. **Опека устанавливается над недееспособными физическими лицами.**
2. **Опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки.**

### **1. Общие положения**

Опека устанавливается над двумя категориями граждан:

1. над малолетними;
2. физическими лицами, признанными судом недееспособными.

К числу малолетних относятся несовершеннолетние в возрасте до семи лет. Дееспособность малолетних подопечных определяется пунктом третьим ст. 23 ГКТ.

Опека устанавливается над недееспособным гражданином, не способным самостоятельно осуществлять, защищать свои права. От его имени сделки совершает опекун, об этом говорилось в комментарии к ст. 26 ГКТ.

### **2. Права и обязанности опекунов**

Опекуны вправе и обязаны представлять интересы своего подопечного. ГКТ, предусматривая правила, с помощью которых малолетний гражданин становится полноценным участником гражданских правоотношений, обеспечивает охрану его прав и возможность их реализации. То же самое можно сказать применительно к совершеннолетним гражданам, признанным судом недееспособными. С помощью опеки не обладающие дееспособностью лица выступают как полноправные субъекты различного рода правоотношений. Юридически значимые действия за них в их интересах осуществляет опекун, восполняя отсутствующую дееспособность своего подопечного.

## **Статья 33. Попечительство**

1. **Попечительство устанавливается над ограниченно дееспособными физическими лицами.**
2. **Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые физические лица, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно.**

**Попечители оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.**

### **1. Общие положения**

Попечительство устанавливается над двумя категориями физических лиц: несовершеннолетними в возрасте от семи до восемнадцати лет и физическими лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. В первом случае основанием для попечительства служит возрастной критерий, а не состояние несовершеннолетнего. В отличие от опеки попечительство над несовершеннолетними касается главным образом имущественной стороны их отношений с попечителем.

При установлении попечительства над лицами, злоупотребляющими алкоголем, наркотиками, учитывается, что они не выполняют своих обязанностей по отношению к лицам, которых должны содержать по закону, разоряют семью, ставят ее в бедственное положение. Превращая заработок, иные виды доходов в источник удовлетворения своего болезненного пристрастия, такие граждане наносят и тяжелый моральный ущерб членам своей семьи, особенно престарелым и несовершеннолетним. Поэтому ГКТ позволяет ограничить их дееспособность. Однако ограничение дееспособности этой категории физических лиц касается лишь тех, кто еще не деградировал полностью, способен в какой-то степени управлять своими действиями и поступками. В противном случае речь может идти об установлении опеки после признания судом лица недееспособным.

### **2. Согласие попечителей для совершения сделок**

Несовершеннолетние в возрасте от семи до восемнадцати лет согласно п. 1 ст. 25 ГКТ вправе самостоятельно, без согласия родителей совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды. На все остальные сделки требуется согласие попечителя.

Ограничение дееспособности гражданина, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, несколько иначе сказывается на объеме его прав и обязанностей. Поскольку здесь главная задача – предотвратить трату получаемых средств любого размера на алкоголь и наркотики, п. 1 ст. 27 ГКТ разрешает ограниченно дееспособному лицу совершение мелких бытовых сделок, на все остальные сделки, связанные с получением заработка, пенсии и иных доходов, требуется согласие его попечителя. Однако это обстоятельство не



освобождает такого гражданина от самостоятельной имущественной ответственности по совершенным сделкам и за причиненный им вред.

Предоставление подопечному, имеющему попечителя, относительной свободы в гражданско-правовой сфере не означает, что ему вовсе не нужна помощь в осуществлении прав, исполнении обязанностей, прежде всего, имущественного порядка. Эта помощь может заключаться в совете, как поступить в той или иной ситуации, в посещении организаций, способных помочь как несовершеннолетнему, так и ограниченно дееспособному физическому лицу. Активным должно быть участие попечителя в оформлении наследства, причитающегося подопечному, в предъявлении, рассмотрении иска, направленного на защиту имущественных прав подопечного или против него, а также при исполнении вынесенного судом решения. Помощь и поддержка попечителя нужны и при защите личных прав подопечного, его чести и достоинства, перемене имени, фамилии и т.п. Попечитель призван также ограждать своего подопечного от всякого рода злоупотреблений со стороны третьих лиц в самом широком смысле слова, например, ограждать несовершеннолетнего подопечного от плохого окружения, использующего его физическую, психическую незрелость, вовлекающего подростка в совершение асоциальных поступков, в нетрезвый образ жизни.

#### **Статья 34. Органы опеки и попечительства**

1. **Органами опеки и попечительства являются местные органы самоуправления, а в населенных пунктах, где их нет, – хякими этрапов или городов.**
2. **Суд обязан в течение трех дней со времени вступления в законную силу решения о признании физического лица недееспособным или об ограничении его дееспособности сообщить об этом органу опеки и попечительства по месту жительства такого физического лица для установления над ним опеки и попечительства.**
3. **Орган опеки и попечительства по месту жительства подопечных осуществляет надзор за деятельностью их опекунов и попечителей.**

##### **1. Общие положения**

Пункт первый комментируемой статьи определяет, что органами опеки и попечительства являются местные органы самоуправления. Конституция Туркменистана определяет, что систему местного самоуправления образуют Генгеши. Закон Туркменистана «О генгешах» среди вопросов, относящихся к ведению Генгешей относит принятие мер по устройству детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в школы-интернаты, детские дома, организацию работы по предотвращению оставления несовершеннолетних без надзора, подготовку материалов по предложениям о назначении опекунов и попечителей, оказание содействия в осуществлении контроля за выполнением возложенных на опекунов и попечителей обязанностей.<sup>36</sup>

В этом же пункте комментируемой статьи говорится, что в населенных пунктах, где отсутствуют местные органы самоуправления, функции органа опеки и попечительства выполняются хякими городов или этрапов. Законом Туркменистана «О местной исполнительной власти» к полномочиям хякима среди прочего отнесено и осуществление в пределах своей компетенции таких мер, как решение вопросов, отнесенных к его ведению гражданским, семейным законодательством Туркменистана.

##### **2. Решения об установлении опеки и попечительства**

При осуществлении своих функций орган опеки и попечительства принимает решения (постановления и распоряжения), которые являются обязательными для всех физических и юридических лиц. При этом не имеет значения, где оно вынесено, оно действительно на всей территории Туркменистана. В своей работе органы опеки и попечительства руководствуются Конституцией, ГКТ, Семейным кодексом Туркменистана и другими нормативными правовыми актами.

Для установления опеки (попечительства) органы опеки и попечительства должны располагать информацией о необходимости их участия в оказании помощи недееспособному, ограниченно дееспособному лицу. Источником получения этой информации могут служить сигналы органов социальной защиты, ЗАГС, органов полиции, жилищных органов, суда, прокуратуры, заявления соседей, родственников и просто посторонних лиц. Эта информация подлежит немедленной проверке органов опеки и попечительства по месту нахождения нуждающегося в их помощи лица для принятия необходимых мер защиты. В числе этих мер – устройство недееспособного, ограниченно дееспособного лица на опеку или попечительство. Особое место принадлежит суду, который решает вопрос о признании лица недееспособным либо ограничением дееспособным. После вступления решения суда в законную силу это лицо попадает в разряд нуждающихся в государственной помощи. Суд обязан в течение 3 дней поставить в известность о принятом решении органы опеки и попечительства по месту проживания лица, не способного полностью или частично осуществлять свои имущественные и личные неимущественные права для назначения опеки или попечительства.

##### **3. Компетенция органов опеки и попечительства**

Органы опеки и попечительства обязаны контролировать деятельность опекунов (попечителей), как лиц, уполномоченных государством заботиться о нуждающихся в их помощи. Такой контроль обязателен и касается всех категорий недееспособных и ограниченных в дееспособности лиц. Осуществляя его, органы опеки и попечительства тем самым сводят к минимуму возможность безразличного отношения опекуна (попечителя) к

своему подопечному. С другой стороны, опекун (попечитель), зная о подконтрольности своей деятельности, более ответственно относится к принятым на себя обязательствам. Само собой разумеется, что надзор за опекуном над недееспособным лицом или попечителем над ограниченно дееспособным совершеннолетним лицом и несовершеннолетним имеет свои особенности, но всякий раз речь идет о постоянном, регулярном и систематическом обследовании условий жизни подопечного. При контроле за деятельностью опекуна недееспособного лица обращается внимание на меры по физическому уходу за ним, оказанию ему медицинской помощи. При попечительстве над ограниченно дееспособным важно знать, оправдывает ли себя такая мера, как попечительство, не расходуется ли, например, заработок, доход подопечного на употребление спиртных напитков другими членами семьи. При опеке, попечительстве над несовершеннолетними особое значение приобретает деятельность опекуна (попечителя) как воспитателя. Именно с этой точки зрения оценивается его труд по воспитанию. Чаще всего надзор за условиями воспитания подопечного поручают педагогам и воспитателям. Контроль за деятельностью опекуна (попечителя) сочетается с различного рода помощью (в организации лечения, решении жилищной проблемы, улучшении материального положения и т.п.).

### **Статья 35. Опекуны и попечители**

- 1. Опекунами и попечителями могут назначаться только совершеннолетние дееспособные физические лица. Не могут быть назначены опекунами и попечителями физические лица, лишенные родительских прав.**
- 2. Опекун или попечитель может быть назначен только с его согласия. При этом должны учитываться его нравственные и иные личные качества, способность к выполнению обязанностей опекуна или попечителя, отношения, существующие между ним и лицом, нуждающимся в опеке или попечительстве, а если это возможно – и желание подопечного.**
- 3. Опекун или попечитель назначается органом опеки и попечительства по месту жительства лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, в течение месяца с момента, когда указанным органам стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над физическим лицом. При наличии заслуживающих внимания обстоятельств опекун или попечитель может быть назначен органом опеки и попечительства по месту жительства опекуна (попечителя). Если лицу, нуждающемуся в опеке или попечительстве, в течение месяца не назначен опекун или попечитель, исполнение обязанностей опекуна или попечителя временно возлагается на орган опеки и попечительства. Назначение опекуна или попечителя может быть обжаловано в суде заинтересованными лицами.**
- 4. Опекунами и попечителями физических лиц, нуждающихся в опеке или попечительстве и находящихся или помещенных в соответствующие воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения или другие аналогичные учреждения, являются эти учреждения.**

#### **1. Лица, которые могут быть опекунами и попечителями**

Опекунами и попечителями могут быть назначены только те физические лица, которые обладают необходимыми для выполнения обязательств, возникающих в связи с назначением опекуном или попечителем, способностями и качествами. Ни при каких условиях не могут быть опекунами или попечителями следующие физические лица: несовершеннолетние, признанные решением суда недееспособными, решением суда ограниченные в дееспособности, лишенные родительских прав. Семейный кодекс Туркменистана устанавливает ряд дополнительных ограничений, к которым относятся лица, бывшие усыновителями, если усыновление было отменено вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения усыновителем своих обязанностей; лица, отстраненные от обязанностей опекуна или попечителя за неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на них обязанностей; осужденные за совершенные преступления, связанные с педагогической и воспитательной деятельностью, а также за умышленные тяжкие и особо тяжкие преступления, если их судимость не погашена; лица, являющиеся больными алкоголизмом, наркоманией или таксикоманией.

#### **2. Согласие лиц, назначаемых опекунами или попечителями**

Успешная охрана прав, интересов лица, которому назначается опекун или попечитель во многом зависит от желания (нежелания) опекуна или попечителя заботиться о нем, готовности сделать все необходимое, чтобы облегчить его судьбу. Поэтому опекун (или попечитель) должен выразить свое согласие на выполнение опекунских (попечительских) обязанностей. Это согласие обычно выражается в заявлении, адресованном в органы опеки и попечительства, с просьбой о назначении опекуном или попечителем. Опекун и попечитель не могут быть назначены помимо их воли. Органы опеки и попечительства после поступления соответствующего заявления выясняют, обладает ли претендент на роль опекуна или попечителя соответствующими (прежде всего нравственными) качествами, необходимыми для выполнения обязанностей по опеке или попечительству. Например, приверженность к алкоголю, наркотикам, наличие психического или иного опасного для подопечного заболевания являются основаниями к отказу в назначении опекуном или попечителем. Что же касается уровня образования, профессии, материальной обеспеченности, жилищных условий будущего опекуна (попечителя), то они не имеют решающего значения для назначения опекуном (попечителем). Как правило, залогом успешной деятельности по опеке и попечительству являются добрые, нормальные, свободные от неприязни отношения подопечного и лица, уполномоченного осуществлять о нем заботу. Эффективность опеки и попечительства во

многое зависит от микроклимата в семье, где находится подопечный, отношения к нему всех членов семейного коллектива, в том числе супруга будущего опекуна (попечителя). Однако его согласие (несогласие) на опеку или попечительство правового значения не имеет. Тем не менее и эта сторона отношений не остается без внимания со стороны органов опеки и попечительства. Кроме того, если возможно, должно учитываться и желание подопечного. Однако пока неясно правовое значение такого желания (нежелания). При установлении опеки над лицами, признанными судом недееспособными, а также малолетними их нежелание иметь опекуна в лице конкретного физического лица, видимо, не может иметь решающего значения. Но знакомство с причинами неприязни к будущему опекуну помогает реально оценить складывающуюся ситуацию. Когда же речь идет о попечительстве, требуется взвешенная оценка выдвигаемых при этом доводов "за" и "против" избранной кандидатуры попечителя. Здесь, по всей вероятности, мнение подопечного должно иметь существенное значение для принятия решения о попечителе.

### **3. Возложение функции опеки и попечительства на государственные органы**

Невозможность подобрать опекуна или попечителя может обусловить устройство нуждающегося в опеке или попечительстве лица в соответствующее учреждение системы органов образования, здравоохранения, социальной защиты на полное государственное попечение либо навсегда, либо на какой-то срок. В первом случае все функции по опеке (попечительству) принимает на себя это учреждение. Временное устройство может вызываться особенностями сложившейся ситуации (опекуну, попечителю, например, потребовалась помощь в лечении, воспитании подопечного). Тогда обязанности опекуна (попечителя) сохраняются. При отсутствии опекуна (попечителя) даже при временном устройстве в одно из перечисленных учреждений обязанности опекуна (попечителя) возлагаются на администрацию того учреждения, куда помещен гражданин. При этом не имеет значения, что подобного рода устройство носит временный характер.

### **4. Место назначения опекуна и попечителя**

Для максимального учета интересов подопечных опекун (попечитель) обычно назначается по месту жительства подопечного. Проживание будущего опекуна (попечителя) и его потенциального подопечного по разным адресам может породить проблему выбора места установления опеки (попечительства). При этом в отдельных случаях при наличии заслуживающих внимания обстоятельств допускается установление опеки (попечительства) по месту проживания кандидата в опекуны (попечители), например, если он уже привез к себе нуждающегося в помощи физическое лицо либо не имеет возможности долго находиться в доме будущего подопечного. Иногда назначение опекуна (попечителя) в установленный срок затруднительно (нет необходимых документов, затянулся процесс подбора кандидата в опекуны или попечители и т.п.). В подобного рода ситуации, видимо, нет смысла возлагать на непродолжительное время на органы опеки и попечительства исполнение обязанностей по охране прав и интересов подлежащих опеке (попечительству) лиц. Если же решение проблемы устройства недееспособного или ограниченно дееспособного затягивается на неопределенный срок, то на основе специального постановления обязанности по опеке и попечительству выполняют органы опеки и попечительства по месту нахождения лица, подлежащего опеке (попечительству). Нести эту обязанность данные органы должны в течение времени, необходимого для поиска и назначения опекуна (попечителя), подбора подходящего учреждения, где подопечный будет находиться на полном государственном попечении. В случае, если лицо, подлежащее опеке (попечительству), и будущий опекун (попечитель) проживают на территории разных государств СНГ вопрос об установлении опеки (попечительства) решается с применением правил Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, статья 33 которой устанавливает, что опекуном или попечителем лица, являющегося гражданином одной Договаривающейся Стороны, может быть назначен гражданин другой Договаривающейся Стороны, если он проживает на территории Стороны, где будет осуществляться опека или попечительство. **5.**

### **Сроки установления опеки и попечительства**

Пункт третий комментируемой статьи связывает установление опеки или попечительства определенным сроком – в течение месяца с момента, когда органу опеки и попечительства стало известно о необходимости установления опеки (попечительства). Началом установленного срока служит день, когда, например, вступило в законную силу решение суда о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным, лишении родительских прав, отобрании ребенка независимо от лишения родительских прав, вступил в законную силу приговор суда относительно родителей ребенка. Датой утраты родительского попечения будет день смерти одинокой матери или последнего из родителей и т.д. Если установить момент возникновения надобности в опеке (попечительстве) невозможно, он определяется днем составления акта обследования управомоченным на то лицом. При обращении будущего опекуна (попечителя) в местные органы самоуправления с просьбой о назначении опекуном (попечителем) месячный срок исчисляется со дня подачи этого заявления.

### **Статья 36. Исполнение опекунами и попечителями своих обязанностей**

**1. Обязанности по опеке и попечительству исполняются безвозмездно. Опекуны и попечители вправе требовать компенсации расходов, связанных с исполнением обязанностей по опеке и попечительству.**

**2. Опекуны и попечители несовершеннолетних физических лиц обязаны проживать совместно со своими подопечными. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим шестнадцати лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного.**

**Опекуны и попечители обязаны извещать органы опеки и попечительства о перемене места жительства.**

3. **Опекуны и попечители обязаны заботиться о содержании своих подопечных, об обеспечении их уходом и лечением, защищать их права и интересы.**  
**Опекуны и попечители несовершеннолетних должны заботиться об их обучении и воспитании.**
4. **Обязанности, указанные в пункте 3 настоящей статьи, не возлагаются на попечителей совершеннолетних физических лиц, ограниченных судом в дееспособности.**
5. **Если основания, в силу которых физическое лицо было признано недееспособным или ограничено дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, отпали, опекун или попечитель обязан ходатайствовать перед судом о признании подопечного дееспособным и о снятии с него опеки или попечительства.**

#### **1. Принцип безвозмездного исполнения обязанностей**

Обязанности по обеспечению прав, интересов подопечного опекун (попечитель) по действующему законодательству выполняет безвозмездно, так как цели установления опеки и попечительства, предусмотренные статьей 31 настоящего Кодекса исключают выплату опекуну (попечителю) вознаграждения за это. Оплата опекунства (попечительства) может быть установлена только законом.

С другой стороны опекуны и попечители имеют право на получение компенсации расходов, связанных с исполнением обязанностей по опеке и попечительству. Эти расходы могут возникнуть при осуществлении обязанностей опекуна и попечителя, которые рассмотрены ниже.

#### **2. Обязанность совместного проживания**

Проявление заботы о подопечном, обеспечение его потребностей опекуном (попечителем) предполагает существование постоянного тесного контакта между опекуном (попечителем) и его подопечным, что возможно лишь при совместном их проживании. Здесь могут быть разные варианты - подопечный живет у опекуна (попечителя) или опекун (попечитель) проживает у подопечного. Однако при этом подопечный, проживающий в жилом помещении опекуна (попечителя), не приобретает права на его жилую площадь, а граждане, вселившиеся в жилое помещение в качестве опекунов или попечителей, не приобретают права на жилье подопечного. По месту своего постоянного проживания они рассматриваются как временно отсутствующие граждане, за которыми согласно норм жилищного законодательства сохраняется жилое помещение в течение всего времени выполнения опекунских обязанностей. Вместе с тем за несовершеннолетними, переданными на воспитание опекунам (попечителям), сохраняется жилое помещение в течение всего времени пребывания у опекунов (попечителей), если в этом помещении остались проживать другие члены семьи. Правило об обязательном совместном проживании опекуна и подопечного, признанного судом недееспособным, или несовершеннолетнего, не достигшего 16 лет, исключений не имеет, так как речь идет о лицах, которые сами заботиться о себе не могут.

В некоторых случаях жить отдельно от своего попечителя может лишь подопечный, достигший возраста 16 лет. При этом принимается во внимание, что поведение, поступки подростка свидетельствуют об умении разумно распоряжаться своей самостоятельностью и главное, что раздельное проживание попечителя и его несовершеннолетнего подопечного не приведет к наступлению неблагоприятных для подростка последствий раздельного проживания со своим попечителем. Но даже тогда, когда нет оснований для беспокойства, попечители обязаны посещать его регулярно. Зависимость качества опеки и попечительства от совместного проживания, необходимости осуществления постоянного надзора за условиями жизни подопечного объясняет существование обязанности опекуна (попечителя) информировать органы опеки и попечительства о всякой перемене подопечным своего места жительства. Эта информация поступает в те органы опеки и попечительства, где хранится личное дело подопечного. Отсюда его пересылают по новому адресу.

#### **3. Обязанность защиты прав и интересов подопечных**

Круг обязанностей опекунов и попечителей достаточно широк. Главной из этих обязанностей, является обязанность защищать права и интересы своих подопечных (жилищные, наследственные, связанные с получением пенсий, пособий, распоряжением собственностью и т.п.). Другая обязанность общего порядка состоит в заботе о содержании подопечного. Применительно к каждой категории подопечных эта обязанность имеет свою специфику. Опекун тратит на содержание своего недееспособного совершеннолетнего подопечного все, что ему причитается: пенсию, пособие, алименты, дивиденды, доходы, например, от сдачи квартиры в наем, поднаем, от аренды земельного участка и другое. То же самое можно сказать об источниках содержания несовершеннолетних подопечных, куда входят алименты, пенсия за умершего родителя, единовременное пособие при рождении ребенка, ежемесячное пособие, если подопечный - инвалид, ежемесячное пособие на период отпуска по уходу за ребенком и др., то есть, все то, что причиталось бы его родителю.

Уход и лечение особенно нужны несовершеннолетним лицам, находящимся на опеке. Уход связан с обеспечением жизненно важных потребностей подопечного, в том числе с его лечением, которое заключается, во-первых, в использовании различного рода помощи медицинских учреждений в случае болезни и в целях профилактики, во-вторых, в реализации рекомендаций врача.

Обязанности опекунов и попечителей несовершеннолетних любого возраста полностью совпадают с родительскими (воспитывать, заботиться о физическом, духовном и нравственном развитии, обучении, профессиональной подготовке, самостоятельно избирать формы и способы воспитания, образования и тому подобное).

#### **4. Обязанности подопечных**

Ограничение судом дееспособности гражданина не освобождает его от необходимости самому заботиться о себе, источниках своего существования, состоянии своего здоровья. Но, учитывая специфику алкоголизма, наркомании как тяжелого психического заболевания с глубоким поражением волевой сферы, надо считать моральным долгом попечителя стремление помочь подопечному восстановить свое душевное здоровье.

## **5. Прекращение опеки и попечительства**

Выздоровление психически больного, прекращение тяги к алкоголю, наркотикам позволяет гражданину осознанно относиться к своим действиям, поступкам и руководить ими. Поэтому отпадает надобность в продолжении над ним опеки или попечительства. Прекращению опеки и попечительства должно предшествовать вынесение судом решения о признании подопечного дееспособным и снятии с него опеки или попечительства, вынесенного по ходатайству опекуна (попечителя), что вменяется в его обязанность пунктом пятым настоящей статьи.

### **Статья 37. Распоряжение имуществом подопечного**

**1. Доходы подопечного физического лица, в том числе доходы, причитающиеся подопечному от управления его собственностью, за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно, расходуются опекуном или попечителем исключительно в интересах подопечного и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.**

**Без предварительного разрешения органа опеки и попечительства опекун или попечитель вправе производить необходимые для содержания подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода.**

**2. Опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель – давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из его долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного.**

**Порядок управления собственностью подопечного определяется законом.**

**3. Опекун, попечитель, их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками.**

## **1. Общие положения**

Данная статья устанавливает контроль со стороны органов опеки и попечительства за действиями опекунов (попечителей) по распоряжению имуществом подопечного. Пункт первый комментируемой статьи определяет условия распоряжения опекунами (попечителями) доходами подопечных. Этими доходами могут быть текущие доходы, к которым относятся заработная плата, стипендия, пособия, пенсии, алименты и тому подобное; единовременные денежные выплаты, например, единовременные пособия, страховые вознаграждения и выплаты; доходы от управления имуществом подопечного, такие как доходы по акциям, проценты по вкладам в банках, выплаты по долевым паям и тому подобное. Право распоряжаться доходами своих подопечных предоставлено опекунам и попечителям в целях исполнения ими обязанностей, возложенных на них, по содержанию своих подопечных. Это право может быть ограничено в случаях, когда подопечный вправе самостоятельно распоряжаться своими доходами. Доходы подопечного должны расходоваться опекуном или попечителем с предварительного согласия органа опеки и попечительства только для удовлетворения потребностей подопечного и с наибольшей выгодой для него, т.е. исключительно в интересах подопечного. Ограничение в виде расходования доходов подопечного только с предварительного согласия органа опеки и попечительства не относится лишь к расходам, необходимым для удовлетворения повседневных потребностей и нужд подопечного, к которым относятся приобретение пищи, лекарств, одежды, мелких туалетных бытовых принадлежностей. Нарушение этих условий распоряжения доходами подопечного может повлечь отстранение опекуна (попечителя) от исполнения своих обязанностей и его привлечение к установленной законом ответственности (п. 3 ст. 39 ГКТ).

## **2. Ограничения по отчуждению имущества подопечного**

В целях более строгого контроля за охраной имущественных прав подопечного законодатель запретил опекуну без согласия органа опеки и попечительства самостоятельно заключать в отношении имущества подопечного сделки по отчуждению имущества подопечного (продажа, обмен, дарение, сдача в аренду (наем), в безвозмездное пользование, в залог и т.д.), сделки, порождающие отказ от принадлежащих подопечному имущественных прав (отказ от принятия наследства, от взыскания долга ит.п.), сделки по разделу имущества подопечного или выдела из него его доли, другие сделки, которые могут привести к уменьшению имущества подопечного. Эти ограничения распространяются и на попечителей при даче ими согласия на совершение сделок подопечным. Перечисленные выше виды сделок, совершенные опекуном, а также подопечным с согласия попечителя, без разрешения органа опеки и попечительства, подлежат признанию недействительными по правилам, предусмотренным настоящим Кодексом (раздел 3, главы 1-2). Законодатель не устанавливает форму согласия

органов опеки и попечительства на совершение вышеуказанных сделок. Предполагается, что данное согласие должно составляться в той форме, что и сделка, на совершение которой дается согласие.

### **3. Конфликт интересов**

Помимо контроля за действиями опекуна (попечителя) по распоряжению имуществом подопечного, пункт 3 комментируемой статьи устанавливает запрет на совершение сделок или дачу согласия на совершение сделок, в которых опекун (попечитель) может иметь личную заинтересованность. Это выражено в форме запрета на совершение сделок, сторонами в которых выступают подопечный и опекун (попечитель) или его супруг и близкие родственники. Единственным исключением из этого правила является совершение безвозмездных сделок, то есть передача имущества ему в дар или безвозмездное пользование. Закон также запрещает опекуну (попечителю) представлять интересы подопечного в суде, если другой стороной по делу является его супруг или близкий родственник.

## **Статья 38. Доверительное управление собственностью подопечного**

**1. При необходимости постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом подопечного орган опеки и попечительства заключает с управляющим, определенным этим органом, договор о доверительном управлении собственностью. В этом случае опекун или попечитель сохраняет свои полномочия в отношении того имущества подопечного, которое не передано в доверительное управление.**

**При осуществлении управляющим правомочий по управлению собственностью подопечного на управляющего распространяется действие правил, предусмотренных пунктами 2 и 3 статьи 37 настоящего Кодекса.**

**2. Доверительное управление собственностью подопечного прекращается по основаниям, предусмотренным законом для прекращения договора о доверительном управлении собственностью, а также в случаях прекращения опеки и попечительства.**

### **1. Общие положения**

Доверительное управление собственностью подопечного устанавливается при необходимости постоянного управления этой собственностью. Объектом доверительного управления может быть недвижимое имущество, к которому относятся жилье, земельный участок, дача. Доверительное управление также может быть установлено и над ценным движимым имуществом, к которому могут быть отнесены ценные бумаги и тому подобное. Объекты доверительного управления должны быть четко обособлены от прочего имущества подопечного, так же как и от личного имущества управляющего. Управление имуществом подопечного, которое не передано в доверительное управление, осуществляется опекуном (попечителем) по правилам, установленным статьей 37 настоящего Кодекса.

### **2. Основания возникновения доверительного управления собственностью**

Основанием для возникновения доверительного управления собственностью лица, над которым установлена опека (попечительство) является решение об установлении опеки и попечительства и договор, заключенный органом опеки и попечительства с управляющим, который устанавливается этим же органом. Доверительное управление учреждается и договор с управляющим заключается не собственником, а в его интересах органом опеки и попечительства. Все полученное в результате доверительного управления имуществом, то есть полученные доходы, плоды и тому подобное, управляющий обязан передать собственнику.

### **3. Правомочия управляющего имуществом подопечного**

Управляющий может совершать все юридические и фактические действия, необходимые для эффективного управления имуществом в интересах подопечного. При управлении имуществом подопечного на него распространяются все те ограничения, которые установлены для опекуна (попечителя) при действиях по распоряжению имуществом подопечного (ст. 37 ГК). Все действия управляющего при осуществлении им своих полномочий должны быть направлены на заботу об интересах подопечного. Несоблюдение требований, установленных законодательством, влечет привлечение управляющего к ответственности, установленной законом.

### **4. Прекращение договора о доверительном управлении**

Доверительное управление собственностью подопечного прекращается по основаниям, предусмотренным законом для прекращения договора о доверительном управлении собственностью, а также в случаях прекращения опеки и попечительства. Одностороннее досрочное расторжение договора доверительного управления не допускается, кроме случаев прямо предусмотренных законом и самим договором.

## **Статья 39. Освобождение и отстранение опекунов и своих обязанностей**

**попечителей от исполнения ими**

1. **Орган опеки и попечительства освобождает опекуна или попечителя от исполнения им своих обязанностей в случаях возвращения несовершеннолетнего к родителям или его усыновления.**

При помещении подопечного в соответствующее воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты населения или другое аналогичное учреждение орган опеки и попечительства освобождает ранее назначенного опекуна или попечителя от исполнения им своих обязанностей, если это не противоречит интересам подопечного.

2. **При наличии уважительных причин (болезнь, изменение имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с подопечным и т.п.) опекун или попечитель может быть освобожден от исполнения им своих обязанностей по его просьбе.**

3. **В случаях ненадлежащего выполнения опекуном или попечителем лежащих на нем обязанностей, в том числе при использовании им опеки или попечительства в корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи, орган опеки и попечительства может отстранить опекуна или попечителя от исполнения этих обязанностей и принять необходимые меры для привлечения виновного лица к установленной законом ответственности.**

## **1. Общие положения**

В пункте первом комментируемой статьи установлены основания, по которым опекун (попечитель) освобождается от исполнения своих обязанностей. Основаниями для освобождения от исполнения своих обязанностей опекуна (попечителя) несовершеннолетнего подопечного законодатель определил возвращение подопечного к родителям, что наступает при отпадении обстоятельств, мешавших родителям выполнять свой долг по отношению к детям (окончание курса длительного лечения, возвращение из мест лишения свободы, восстановление судом в родительских правах и т.д.), усыновление подопечного и помещение несовершеннолетнего в воспитательное или другое учреждение. Конечно, одно лишь наступление этих обстоятельств не является безусловным для освобождения опекуна (попечителя) от своих обязанностей. В каждом случае вопрос решается исходя из интересов подопечного. При усыновлении подопечного необходимо согласие опекуна (попечителя). Если опекун (попечитель) не дает согласие на усыновление подопечного, суд, исходя из интересов несовершеннолетнего, может вынести решение о его усыновлении без согласия опекуна (попечителя) или отказать в усыновлении. При назначении опеки (попечительства) на время (например, на год или до окончания срока командировки, лечения) опекун или попечитель освобождается от своих обязанностей при наступлении (по прошествии) указанного срока. Выносить постановление об освобождении опекуна (попечителя) при этом не обязательно. Если срок четко не определен, то для прекращения существующих правоотношений необходимо постановление органов опеки и попечительства. По целому ряду причин (болезнь, инвалидность подопечного, необходимость содержания его под постоянным медицинским контролем и т.п.) подопечный может быть помещен в одно из государственных учреждений (воспитательное, лечебное, социальной защиты и др.). Если подобного рода устройство носит временный характер, опекун или попечитель не освобождается от своих обязанностей. При устройстве на полное государственное попечение и навсегда неизбежно освобождение опекуна и попечителя от возложенных на них обязанностей. Но и здесь по смыслу пункта первого комментируемой статьи это возможно, если не нарушаются интересы подопечного.

## **2. Освобождение от обязанности опекунства и попечительства по уважительной причине**

Эффективность опеки и попечительства во многом зависит от желания (нежелания) опекуна (попечителя) выполнять принятые на себя обязательства. Однако беспричинно отказаться от их выполнения закон не разрешает. Но если причины уважительные, то заставлять опекуна, попечителя выполнять свой долг, как правило, нецелесообразно. Исчерпывающий перечень причин, дающих опекуну (попечителю) право на освобождение от исполнения его обязанностей, предусмотрен пунктом вторым комментируемой статьи. В их числе, помимо конкретно указанных в этом пункте комментируемой статьи могут быть и изменение семейного положения опекуна (попечителя), нежелание второго супруга терпеть возникающие в семье трудности, потеря работы опекуном (попечителем) и другие серьезные экономические трудности у самого опекуна (попечителя) и членов его семьи, неумение справиться с проблемами подопечного и многое другое. Исчерпывающего перечня таких причин закон не содержит. Поэтому в каждом конкретном случае необходимо исходить только из сложившейся ситуации и влияния этих причин на возможность опекуна (попечителя) исполнять свои обязанности. Подобного рода причины служат основанием для освобождения опекуна (попечителя) от исполнения своих обязанностей только по его просьбе. Когда же взамен никого другого найти не представляется возможным, целесообразно, чтобы органы опеки и попечительства помогли опекуну (попечителю) преодолеть возникшие у него трудности, чтобы не оставить подопечного беззащитным.

## **3. Отстранение опекуна и попечителя**

Освобождение опекуна (попечителя) от исполнения обязанностей следует отличать от отстранения. В этом случае полностью прекращаются правоотношения, связывающие опекуна (попечителя) и его подопечного. Отстранение не зависит от волеизъявления опекуна (попечителя), его намерений и планов. Может быть отстранен тот опекун (попечитель), который использует опеку или попечительство в корыстных целях или оставляет подопечного без надзора и необходимой помощи. Подобного рода противоправное поведение опекуна особенно опасно для полностью беспомощного подопечного (малолетнего ребенка, тяжело больного лица). В таких случаях после вынесения постановления органами опеки и попечительства об отстранении опекуна (попечителя) все имеющиеся

материалы направляются прокурору, для решения вопроса о привлечении опекуна (попечителя) к уголовной ответственности.

#### **Статья 40. Прекращение опеки и попечительства**

**1. Опека и попечительство над совершеннолетними физическими лицами прекращаются в случаях вынесения судом решения о признании подопечного дееспособным или отмены ограничений его дееспособности по заявлению опекуна, попечителя или органа опеки и попечительства.**

**2. По достижении малолетним подопечным возраста семи лет опека над ним прекращается, а лицо, осуществляющее обязанности опекуна, становится попечителем несовершеннолетнего без дополнительного решения об этом.**

**3. Попечительство над несовершеннолетним прекращается без особого решения по достижении несовершеннолетним подопечным восемнадцати лет, а также при вступлении его в брак (пункт 2 статьи 23) и в других случаях приобретения им полной дееспособности до достижения совершеннолетия.**

##### **1. Основания прекращения опеки и попечительства**

Основаниями прекращения опеки и попечительства над совершеннолетними физическими лицами законодатель определяет признание подопечного дееспособным и отмену ограничений дееспособности подопечного.

Признание судом полностью недееспособного подопечного дееспособным в результате его выздоровления означает, что он может сам себя защищать, заботиться самостоятельно о своих насущных потребностях, разумно руководить своими действиями и поступками, связанными с защитой как личных неимущественных, так и имущественных прав. Поэтому опекун ему уже не нужен. Тогда опека прекращается, но не автоматически, а по заявлению опекуна. Если такового не будет, опека может быть прекращена по инициативе органов опеки и попечительства. В любом случае орган опеки и попечительства выносит постановление о прекращении данной опеки. То же самое происходит с попечителем при отмене судом ограничения дееспособности лица, злоупотреблявшего спиртными напитками или наркотическими средствами. Избавление от болезненного влечения, как правило, снимает проблему материального обеспечения его семьи. Причем не имеет значения, излечилось ли лицо навсегда или только на время. Если суд отменил решение об ограничении дееспособности, но попечитель почему-либо об этом не сообщает и продолжает распоряжаться заработком, доходом полностью дееспособного лица, попечительство может быть прекращено по заявлению органа опеки и попечительства.

##### **2. Превращение опеки в попечительство**

Опека переходит в попечительство автоматически, если подопечный достиг возраста семи лет. Тогда опекун становится попечителем без всяких к тому усилий со своей стороны и без согласия на то органов опеки и попечительства.

##### **3. Прекращение попечительства с достижением совершеннолетия**

Достижение 18 лет физическим лицом означает, что он стал полностью дееспособным и впредь сам в состоянии приобретать все гражданские права, исполнять соответствующие обязанности, защищать их в случае нарушения. Поэтому потребность в попечительстве прекращается автоматически в день его 18-летия, даже если он не готов к самостоятельной жизни. В таких случаях постановление о прекращении попечительства не выносится. Если лицо, достигшее совершеннолетия, не может разумно руководить своими действиями и поступками по не зависящим от него причинам (например, из-за тяжелого психического заболевания), требуется решение суда о признании его недееспособным, что дает возможность установить над ним опеку. Злоупотребление 18-летним гражданином спиртными напитками или наркотическими средствами может повлечь признание его ограниченно дееспособным с последующим установлением над ним попечительства.

Другой случай достижения несовершеннолетним полной дееспособности связан с изменением его семейно-правового статуса после вступления в брак (п. 2 ст. 23 ГК), зарегистрированный в установленном законом порядке. В этом случае не требуется специальное разрешение на прекращение попечительства, которое перестает существовать автоматически с момента регистрации брака. Ничто не меняется и в случае расторжения этого брака. Если же брак с несовершеннолетним признается недействительным по основаниям, предусмотренным семейным законодательством, то суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности.

Основанием для прекращения опеки и попечительства должно быть также нарушение условий назначения опекуна, попечителя, предусмотренных п. 2 ст. 35 ГК. На практике в этих случаях органы опеки и попечительства выносят постановление о прекращении опеки, попечительства. Само собой разумеется, что как опека, так и попечительство прекращаются в случае смерти подопечного или его опекуна (попечителя).

#### **Статья 41. Патронаж над дееспособными физическими лицами**

**1. По просьбе совершеннолетнего дееспособного физического лица, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа.**



2. **Попечитель (помощник) совершеннолетнего дееспособного физического лица может быть назначен органом опеки и попечительства только с согласия такого лица.**

3. **Распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, осуществляется попечителем (помощником) на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Совершение бытовых и иных сделок, направленных на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного, осуществляется его попечителем (помощником) с согласия подопечного.**

4. **Патронаж над совершеннолетним дееспособным физическим лицом, установленный в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи, прекращается по требованию физического лица, находящегося под патронажем.**

**Попечитель (помощник) физического лица, находящегося под патронажем, освобождается от выполнения возложенных на него обязанностей в случаях, предусмотренных статьей 39 настоящего Кодекса.**

## **1. Общие положения**

Институт патронажа над дееспособными физическими лицами необходим в целях усиления охраны прав, интересов совершеннолетних лиц, которые сами не в состоянии в полной мере о себе позаботиться. Обстоятельства, вызывающие потребность в патронаже, связаны с состоянием здоровья, обусловленным преклонным возрастом, тяжелым соматическим расстройством, инвалидностью, невозможностью из-за физического недуга свободно передвигаться за пределами своего дома и т.п. При этом сохраняется интеллект, способность разумно оценивать свои поступки и действия. Такому физическому лицу нужен только помощник. Потребность в помощнике обычно возникает, если рядом нет близких людей, готовых оказать поддержку, в чем бы она ни выражалась. Наличие у лица, нуждающегося в помощи, детей и других родственников, обязанных по закону оказывать ему поддержку и материальную помощь, не является препятствием для установления патронажа.

## **2. Назначение помощника**

Согласно пункта второго комментируемой статьи лицо, осуществляющее патронаж, именуется *помощником*. Его статус отличается от регламентируемых ст. 35 ГКТ прав и обязанностей попечителя. Поступки, действия помощника связаны не правовыми предписаниями, а волей дееспособного совершеннолетнего физического лица. Чтобы обезопасить его от всякого рода случайностей, скрытой недобросовестности помощника, устанавливается определенный порядок оформления его отношений с лицом, находящимся на патронаже. Помощник назначается постановлением органов опеки и попечительства после получения согласия подлежащего патронажу лица.

## **3. Распоряжение имуществом патронируемого**

Третий пункт статьи посвящается защите помощником только имущественных прав патронируемого. Она осуществляется на основании договора поручения или доверительного управления, заключаемого между помощником и лицом, находящимся на патронаже. Сделки, направленные на удовлетворение бытовых потребностей патронируемого и его содержание, в виде приобретения продуктов питания, одежды, лекарств, предметов домашнего обихода и тому подобные, помощник совершает с согласия патронируемого или по его поручению. На эти цели используются, как правило, доходы патронируемого – пенсия, пособие, алименты и другие средства.

## **4. Прекращение патронажа**

Патронаж над совершеннолетним дееспособным лицом может быть прекращен по требованию самого лица находящегося под патронажем, независимо от мотивов прекращения патронажа. Патронаж также может быть прекращен при помещении патронируемого в лечебное учреждение или учреждение социальной защиты населения, по просьбе помощника при наличии уважительных причин, в связи с которыми становится невозможным дальнейшее выполнение им своих обязанностей, при отстранении помощника от обязанностей по причине ненадлежащего выполнения этих обязанностей, при использовании патронажа в корыстных целях, оставление патронируемого без надзора и необходимой помощи. Патронаж прекращается также и в связи со смертью патронируемого. Для прекращения патронажа необходимо решение органа опеки и попечительства, за исключением случая прекращения патронажа в связи со смертью патронируемого.

## **Статья 42. Признание физического лица безвестно**

**отсутствующим**

**Физическое лицо может быть по заявлению заинтересованных лиц признано судом безвестно отсутствующим, если его местонахождение неизвестно и в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.**

**При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года.**

## 1. Общие положения

Правоотношения с участием физического лица, местонахождение которого неизвестно, не могут нормально существовать и развиваться. Признание физического лица безвестно отсутствующим – это юридическая форма устранения неопределенности в правовых отношениях с его участием.

Признание лица безвестно отсутствующим может быть произведено только судом в порядке особого производства, на основании не иска, а заявления заинтересованного лица. Относится ли лицо, обратившееся в суд с заявлением о признании лица безвестно отсутствующим, к числу заинтересованных лиц, суд будет решать исходя из материалов конкретного дела. Как правило, заинтересованность подтверждается необходимостью урегулировать правоотношение, одним из участников которого являлся ныне безвестно отсутствующее лицо, а другим - лицо, обратившееся в суд с заявлением. В качестве заинтересованных лиц также могут выступать лица, для которых решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является правовым основанием возникновения их собственных прав.

## 2. Судебное рассмотрение дела о признании лица безвестно отсутствующим

Одного факта отсутствия физического лица, а также сведений о нем в месте жительства в течение одного года или большего промежутка времени не является достаточным для признания его безвестно отсутствующим. Такое признание возможно, если не дали результата активные попытки установить место его нахождения. В связи с этим гражданскопроцессуальное законодательство определяет порядок подготовки дела о признании гражданина безвестно отсутствующим к судебному разбирательству, в соответствии с которым в процессе подготовки заявления к судебному рассмотрению направляются запросы родственникам и иным лицам, а также в соответствующие организации по последнему известному месту жительства и месту работы отсутствующего об имеющихся у них сведениях. Суд рассматривает дело о признании физического лица безвестно отсутствующим с обязательным участием прокурора. При положительном решении заявления о признании физического лица безвестно отсутствующим определяется календарной датой, в соответствии с пунктом вторым комментируемой статьи.

### **Статья 43. Последствия признания физического лица безвестно отсутствующим**

1. **Имущество физического лица, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом.**

**Из этого имущества выдается содержание лицам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего.**

2. **Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего лица назначить управляющего его имуществом.**

3. **Последствия признания лица безвестно отсутствующим, не предусмотренные настоящей статьей, определяются законом.**

## 1. Общие положения

Статья определяет последствия имущественного характера, которые возникают в результате признания лица безвестно отсутствующим. Управление имуществом безвестно отсутствующего лица назначается органом опеки и попечительства по месту нахождения имущества. При необходимости постоянного управления имуществом оно передается на основании решения суда в доверительное управление лицу, которое определяется органом опеки и попечительства. В тексте статьи отсутствуют разъяснения, в каких случаях возникает необходимость постоянного управления имуществом и что может служить критерием определения этой необходимости. Такой критерий присутствует в п. 1 ст. 38 ГКТ, где говорится, что доверительное управление имуществом подопечного при необходимости постоянного управления осуществляется только в отношении недвижимого и ценного движимого имущества. Отношения по доверительному управлению имуществом лица, признанного безвестно отсутствующим регулируются статьями 736-741 ГКТ. Доверительный управляющий в соответствии с договором о доверительном управлении, вправе совершать любые действия в интересах собственника имущества, в том числе и сделки. Сделки заключаются от имени доверительного управляющего, с указанием того, что он действует в качестве управляющего.

Из имущества безвестно отсутствующего и доходов, полученных от этого имущества, выдается содержание лицам, состоявшим на иждивении безвестно отсутствующего, и погашаются другие обязательства перед кредиторами.

## 2. Охрана имущественных прав до признания лица безвестно отсутствующим

В соответствии с п. 2 комментируемой статьи охрана имущественных прав рассматриваемого физического лица может быть установлена и до истечения года со дня получения сведений о месте его пребывания, т.е. до вынесения решения суда о признании лица безвестно отсутствующим. В этом случае орган опеки и попечительства назначает управляющего имуществом, полномочия которого действительны до вынесения решения судом о безвестном отсутствии физического лица. На основании решения суда заключается договор о доверительном управлении с лицом, определенным органами опеки и попечительства.

#### **Статья 44. Отмена решения о признании физического лица безвестно отсутствующим**

**лица безвестно**

**В случае явки или обнаружения места пребывания физического лица, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого физического лица. Права требования возмещения выгоды, полученной в результате должного ведения хозяйства, оно не имеет, однако вправе требовать возмещения ущерба, возникшего в результате ненадлежащего ведения хозяйства.**

##### **1. Общие положения**

Признание физического лица безвестно отсутствующим сохраняет предположение, что это лицо живо. В данной статье имеется два основания, по которым решение суда о признании лица безвестно отсутствующим может быть отменено. К ним относятся явка этого лица или обнаружение места его пребывания. При наличии таких обстоятельств решение суда о признании лица безвестно отсутствующим отменяется новым судебным решением в порядке, предусмотренном статьей 259 ГПК.

##### **2. Последствия отмены признания лица безвестно отсутствующим**

Судебное решение об отмене ранее вынесенного решения суда о признании лица безвестно отсутствующим является основанием для отмены управления имуществом этого лица и прекращения договора о доверительном управлении его имуществом. Но в данной ситуации физическое лицо, в отношении которого принято решение суда, вправе требовать возмещения ущерба, который причинен ему ненадлежащим ведением его хозяйства, но не имеет права требовать возмещения той выгоды, которая была получена в результате должного управления его имуществом.

Если один из супругов был признан в установленном законом порядке безвестно отсутствующим и на этом основании брак с ним был расторгнут, то в случае его явки (обнаружения) и отмены решения суда о признании его безвестно отсутствующим брак может быть восстановлен органом ЗАГС по совместному заявлению супругов. Брак не может быть восстановлен, если супруг лица, признанного безвестно отсутствующим, вступил в новый брак.

#### **Статья 45. Объявление физического лица умершим**

**1. Физическое лицо может быть объявлено судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если оно пропало без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев.**

**2. Военнослужащий или иное физическое лицо, пропавшее без вести в связи с военными действиями, может быть объявлено судом умершим ранее чем по истечении трех лет со дня окончания военных действий.**

**3. Днем смерти физического лица, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим физического лица, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти физического лица день его предполагаемой гибели.**

##### **1. Общие положения**

Возможность объявления лица умершим закон связывает с достаточно достоверным предположением о его смерти. Объявление физического лица умершим может быть произведено только на основании судебного решения. Однако, объявление лица умершим не следует путать с установлением факта смерти, для которого также предусмотрен судебный порядок рассмотрения в особом производстве. В отличие от объявления лица умершим, установление факта смерти не регламентируется ГКТ, порядок установления этого факта определен в ГПК. При рассмотрении дела об установлении факта смерти суд удовлетворяет заявление об этом, когда имеются доказательства смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах, но органы ЗАГС отказывают в регистрации смерти и при этом не требуется соблюдение сроков, установленных для объявления лица умершим.

##### **2. Основания объявления лица умершим**

Основанием для объявления лица умершим является его отсутствие в месте постоянного проживания и неизвестность места его пребывания в течение пяти лет. Это означает, что только после истечения пятилетнего срока с момента получения последних известий о месте его пребывания допустимо обращение в суд с заявлением об объявлении его умершим.

Из этого предусмотренного срока установлены некоторые исключения. Одним из этих исключений является сокращенный шестимесячный срок объявления лица умершим при наличии обстоятельств, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от несчастных случаев. К обстоятельствам, угрожающим смертью следует отнести стихийные бедствия, например, землетрясения, наводнения, сели и т.п. К обстоятельствам, дающим основание предполагать гибель физического лица можно отнести гибель от несчастного случая, например, при пожаре, взрыве, авто-, авиакатастрофе и т.п.

Другое сокращение предусмотрено для без вести пропавшего военнослужащего или другого лица во время военных действий. При указанных обстоятельствах пункт второй комментируемой статьи устанавливает трехлетний срок после окончания военных действий. В гражданском законодательстве некоторых стран СНГ, в отличие от ГК Туркменистана срок объявления без вести пропавшего во время военных действий военнослужащего или другого лица установлен срок в два года со дня окончания военных действий (ГК РФ – ст. 45; ГК Казахстана – ст.31; ГК Грузии – ст.32).

При рассмотрении в суде данной категории дел особого производства подлежат доказыванию именно эти перечисленные обстоятельства, а не факт смерти физического лица.

## **1. Установление дня смерти лица**

Практическое значение имеет установление дня смерти лица, объявленного умершим. П. 3 комментируемой статьи установил, что при объявлении лица умершим днем его смерти считается день вступления в законную силу судебного решения об этом. В случае же объявления умершим лица, пропавшего без вести по основаниям наличия обстоятельств, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая суд может признать день его предполагаемой гибели днем его смерти.

## **2. Последствия признания лица умершим**

Объявление физического лица умершим по правовым последствиям приравнено к естественной смерти человека. На основании решения суда об объявлении лица умершим, производится актовая запись в соответствующей книге органов ЗАГС, открывается наследство, считается прекращенным брак.

### **Статья 46. Последствия явки физического лица, объявленного умершим**

1. **В случае явки или обнаружения места пребывания физического лица, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим.**
2. **Независимо от времени своей явки физическое лицо может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления физического лица умершим, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 211 настоящего Кодекса.**
3. **Лица, к которым имущество физического лица, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если доказано, что приобретая имущество, они знали, что физическое лицо, объявленное умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.**
4. **Если имущество объявленного умершим лица было передано казне и реализовано ею, то после отмены решения суда об объявлении умершим этому лицу в месячный срок возвращается сумма, вырученная от реализации имущества.**

## **1. Общие положения**

Основанием для отмены судебного решения об объявлении лица умершим является его явка или обнаружение места его пребывания. При этом ранее вынесенное судебное решение отменяется новым решением суда. Новое решение суда в свою очередь является основанием для аннулирования записи о его смерти к книге записи актов гражданского состояния.

## **2. Последствия**

Лицо, возвратившееся после объявления его умершим, вправе требовать возврата имущества, являвшегося его собственностью до его объявления умершим, и безвозмездно переданное другому лицу. Возврат этого имущества зависит от оснований перехода его к другим лицам и его сохранности. Имущество, полученное другим лицом безвозмездно, например, в порядке наследования, по договору дарения и т.п., подлежит возврату вернувшемуся лицу. Законодатель устанавливает в данном случае исключение в отношении денег и ценных бумаг на предъявителя, которые не подлежат возврату.

Лица, приобретшие имущество лица, объявленного умершим, по возмездным сделкам, обязаны возвратить это имущество или его стоимость, только в том случае, если они при приобретении этого имущества знали, что собственник этого имущества на самом деле жив. Во всех остальных случаях имущество или его стоимость возврату не подлежит.

Во всех случаях возвращения имущества возвратившемуся лицу, лицо, обязанное возвратить это имущество, вправе требовать с него возмещение расходов, понесенных на улучшение этого имущества и т.п.

В тех случаях, когда имущество лица, объявленного умершим, было передано казне и реализовано ею, лицо, объявленное умершим может потребовать возвращения суммы, полученной от реализации имущества.

Законодатель установил срок возврата полученной от реализации имущества суммы, приравняв его к одному месяцу с момента отмены решения суда об объявлении его умершим.

### **Статья 47. Регистрация актов гражданского состояния**

1. **Государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния:**

- а) рождение;**
- б) заключение брака;**
- в) расторжение брака;**
- г) усыновление (удочерение);**
- д) установление отцовства;**
- е) перемена имени;**
- ж) смерть физического лица.**

2. **Регистрация актов гражданского состояния производится органами записи актов гражданского состояния путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи свидетельств на основании этих записей.**

3. **Исправление и изменение записей актов гражданского состояния производится органом записи актов гражданского состояния при наличии достаточных оснований и отсутствии спора между заинтересованными лицами.**

**При наличии спора между заинтересованными лицами либо отказе органа записи актов гражданского состояния в исправлении или изменении записи спор разрешается судом.**

**Аннулирование и восстановление записей актов гражданского состояния производятся органом записи актов гражданского состояния на основании решения суда вступившего в законную силу.**

4. **Органы, осуществляющие регистрацию актов гражданского состояния, порядок регистрации этих актов, порядок изменения, восстановления и аннулирования записей актов гражданского состояния, формы актовых книг и свидетельств, а также порядок и сроки хранения актовых книг определяются законом.**

### **1. Значение и функции регистрации**

Возникновение правоспособности физического лица прежде всего связано с его рождением. И, наоборот, со смертью прекращаются не только жизнь, но и принадлежащая физическому лицу правоспособность, его права, обязанности. Появление и прекращение прав и обязанностей физического лица является результатом не только совершения различного рода сделок, но и заключения и расторжения брака, установления отцовства, усыновления (удочерения). Все эти обстоятельства чрезвычайно важны как для отдельной личности, так и для общества в целом. С правовой точки зрения рождение и смерть являются событиями. Все остальное относится к действиям, будь то заключение или расторжение брака, установление отцовства, усыновление и, наконец, перемена имени, даже если они воспринимаются лицом как особого рода этап в его биографии. В некоторых случаях событие и действие выступают в тесной связи. Так, основанием возникновения родительских прав и обязанностей служит лишь происхождение ребенка, удостоверенное в установленном законом порядке, что и происходит при регистрации рождения. Перечень важнейших для личности и общества событий (действий) является исчерпывающим, его можно дополнить, расширить только путем внесения изменения и дополнения в комментируемую статью.

### **2. Цели регистрации**

Государственная регистрация актов гражданского состояния устанавливается в целях охраны имущественных и личных неимущественных прав граждан, а также в интересах государства. Она заключается во внесении сведений о нем в книгу регистрации актов гражданского состояния, которая производится в органах записи актов гражданского состояния.

Каждая запись совершается в присутствии заявителей (заявителя), прочитывается и подписывается ими и должностным лицом, осуществившим эту запись, скрепляется печатью. Для совершения соответствующей записи акта гражданского состояния заявителя (заявитель) должны представить документ, удостоверяющий их личность и документы, подтверждающие факт, подлежащий регистрации. При рождении - это медицинское свидетельство о рождении, выдаваемое медицинским учреждением, в котором находилась мать во время родов. При регистрации смерти - это врачебное свидетельство (справка) о смерти. Если факт смерти устанавливался судом, необходимо решение суда. Когда имеет место расторжение брака в упрощенном порядке в органах ЗАГС по совместному заявлению супругов, никакие документы не предъявляются. Другое дело, если брак расторгается этими органами по заявлению одного из супругов. Ему надо представить решение суда о признании второго супруга недееспособным или решение суда о признании его безвестно отсутствующим либо выписку из приговора (приговор), подтверждающего осуждение этого супруга к лишению свободы на срок не менее 3 лет. Для регистрации установления отцовства в судебном порядке - решение суда, удовлетворившего заявленный иск.

### **3. Свидетельство о регистрации**

После регистрации выдается свидетельство установленной формы. Оно является доказательством регистрации акта.

Выдача каких-либо временных справок о регистрации акта гражданского состояния не разрешается. В случае утраты свидетельства может быть выдано повторное свидетельство. Повторное свидетельство выдается только тому лицу, в отношении которого состоялась актовая запись, а в случае, если повторное свидетельство

выписывается в отношении несовершеннолетнего, оно выдается его родителям, усыновителям, опекунам и попечителям, а также другим лицам и учреждениям, на воспитании которых он находится.

#### **4. Порядок исправления актовых записей**

Актовая запись не может быть произвольно исправлена или дополнена. Заявление о внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния подается заинтересованным лицом по месту его жительства или по месту хранения записи акта гражданского состояния, подлежащей исправлению или изменению. Дополнение имеет место, когда в актовую запись нужно внести какие-либо новые, дополнительные данные или данные, пропущенные при оформлении регистрации. Любое из этих изменений допустимо, если, имеется достаточно оснований для исправления, дополнения состоявшейся записи и нет спора по этому вопросу между заинтересованными лицами.

При наличии спора между заинтересованными лицами внесение исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния производится на основании решения суда. Актовые записи на лиц, не достигших совершеннолетия, изменяются по просьбе их родителей, усыновителей, опекунов и попечителей, а также других лиц и учреждений, на воспитании которых они находятся. Отказ органа ЗАГС в изменении (исправлении и дополнении) актовой записи может быть обжалован в судебном порядке. Решение суда, которым будет установлена неправильность актовой записи, ее неполнота, служит основанием для изменения этой записи органом ЗАГС.

#### **5. Аннулирование записей актов гражданского состояния**

Аннулирование записей актов гражданского состояния представляет собой прекращение действия совершенной ранее записи акта гражданского состояния. С момента аннулирования совершенная прежде запись утрачивает правовое значение. Одновременно прекращают свое действие и документы, основанные на аннулированной записи. Выданное на основе аннулированной записи свидетельство подлежит изъятию. Аннулирование записи актов гражданского состояния производится органом ЗАГС по месту хранения записи, подлежащей аннулированию на основании судебного решения.

#### **6. Восстановление актовой записи**

Под восстановлением актовой записи понимается точное и достоверное ее воспроизведение в первоначальном виде. Проблема восстановления актовой записи возникает в случае утраты документа, если это подтверждается вышестоящим архивом ЗАГС по месту, где находилась утраченная запись.

## § 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

### Статья 48. Понятие юридического лица

1. **Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности обособленное имущество, и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.**

2. **Государство участвует в гражданских правоотношениях как юридическое лицо. Полномочия государства осуществляют его органы.**

**Юридические лица, образованные государством, участвуют в гражданских правоотношениях на общих основаниях.**

#### 1. Общие положения

Наряду с физическими лицами в гражданских правоотношениях участвуют объединения этих лиц, которым законодатель придает статус субъекта права и которые называются юридическими лицами. Для признания этих объединений лиц в качестве субъектов права, они должны соответствовать требованиям действующего законодательства. Выражением этого соответствия являются признаки юридического лица, которые закреплены в комментируемой статье ГКТ.

Согласно п. 1 ст. 48 ГКТ юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности обособленное имущество, отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

### А. Организованное образование

Каждое юридическое лицо - это организованное образование, созданное в результате объединения лиц или имущества. Признак организованного образования означает, что юридическое лицо может быть образовано только в определенной законом организационно-правовой форме (например, ст.24 Закона Туркменистана «О предприятиях», ст.6 Закона «Об общественных объединениях», ст. 8 Закона «О свободе вероисповедания и религиозных организациях» и другие) и имеет свои органы управления для выполнения своих функций. Организационное единство юридического лица получает выражение и закрепляется уставом юридического лица или другими учредительными документами. В уставе определяются наименование организации, ее место нахождения, предмет и цели деятельности, органы управления и контроля, их компетенция, порядок образования и расходования имущества, условия прекращения деятельности организации, порядок проведения реорганизационных и ликвидационных процедур и др. Наличие устава или других учредительных документов-обязательное условие признания организации юридическим лицом.

### Б. Преследование определенной цели

Каждое юридическое лицо *преследует определенную цель*, которая, как правило, отражается в учредительных документах или уставах. По этому критерию различаются предпринимательские (юридические лица, имеющие цель получения прибыли) и непредпринимательские (юридические лица, задача которых не составляет получение прибыли) юридические лица.

### В. Обособленное имущество в собственности

Юридическое лицо имеет в собственности обособленное имущество. Любая практическая деятельность немислива без соответствующих инструментов: денежных средств, техники и т.д. Обособление имущества юридического лица от имущества, принадлежащего другим лицам, в том числе и учредителей, называется

имущественной обособленностью юридического лица. Данное имущество не является общей собственностью ни учредителей юридического лица, ни участвующих в нем лиц. В данном случае предпринимательские и непредпринимательские юридические лица являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов или взносов их учредителями, а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям. Наличие обособленного имущества влечет самостоятельную имущественную ответственность юридического лица. Согласно общему принципу юридическое лицо несет ответственность перед кредиторами своим имуществом, а не имуществом участника. Вместе с тем законодательство Туркменистана не исключает имущественной ответственности учредителей и участников юридического лица по его долговым обязательствам. Так, согласно ст. 26, 27, 29 Закона Туркменистана «О предприятиях» учредители и участники индивидуальных предприятий и хозяйственных обществ отвечают по долгам предприятий своим имуществом.

## Г. Наименование юридического лица

В соответствии с п.1 ст. 55 ГКТ, юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Выступление в гражданском обороте от своего имени означает возможность от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком в суде. Использование юридическим лицом собственного наименования позволяет отличить его от всех иных организаций.

## Д. Государственная регистрация

Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (ст. 52 ГКТ). Органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц и их учет в Едином государственном реестре юридических лиц, является межведомственная комиссия по государственной регистрации юридических лиц (Порядок государственной регистрации юридических лиц и ведение их учета, утвержденный Постановлением Президента Туркменистана от 11.11.2011г. №11896).

### 1. Организационно - правовые формы

Предусмотренные гражданским правом организационно-правовые формы юридических лиц могут быть учреждены частными лицами. Поэтому они иначе называются юридическими лицами частного права.

Организационно-правовые формы юридических лиц частного права должны быть исчерпывающе урегулированы законодательством. Если оставить этот вопрос на усмотрение участников гражданского оборота, это могло бы вызвать большое недоразумение и хаос в правовых отношениях. Поэтому в этом вопросе законодатель придерживается строгого регулирования. Так, например, согласно ст. 24 Закона «О предприятиях» предприятия осуществляют деятельность в следующих организационно-правовых формах: государственное предприятие, индивидуальное предприятие, кооперативное предприятие, совместное предприятие, предприятие общественной организации, хозяйственное общество, акционерное общество.

### 2. Государственные юридические лица

Согласно п. 2 ст. 48 ГКТ государство участвует в гражданских правоотношениях как юридическое лицо. Однако государство не образуется на основе и по правилам ГКТ, как и другие юридические лица государства. Поэтому ни государство, ни созданные им на основе специальных законодательных актов юридические лица не являются юридическими лицами частного права (например, государственные университеты или институты, как институт демократии и прав человека).

Однако государство может воспользоваться и организационно-правовыми формами юридических лиц частного права. Например, государство может учредить акционерное общество и выступить в нем в качестве акционера. Как правило, полномочия государства осуществляют его органы, которые обычно не являются юридическими лицами.

В соответствии со ст.ст. 48, 49 Конституции Туркменистана высшую государственную власть и управление в Туркменистане осуществляют Президент Туркменистана, Меджлис Туркменистана, Кабинет Министров Туркменистана, Верховный суд Туркменистана.

Местную власть в велаятах, городах с правами велаята, этрапах, городах с правами этрапа осуществляют местные представительные и исполнительные органы, а в городах, в этрапе, поселках, генгешликах - органы местного самоуправления Генгеши.

Государство имеет право создавать различные формы юридических лиц. Юридические лица, образованные государством, участвуют в гражданских правоотношениях на общих основаниях (абз. 2 п. 2 ст. 48 ГКТ), но эти юридические лица не образуются на основе ГКТ и являются государственными юридическими лицами.



Государственное предприятие - это созданное за счет государственных средств или переданное в установленном порядке в собственность государства предприятие, которое владеет, пользуется и распоряжается закрепленным за ним имуществом. Правовой основой для создания государственного предприятия является акт о создании предприятия, принятый Кабинетом Министров Туркменистана или

другим государственным органом в соответствии с его компетенцией. Деятельность государственного предприятия определяется зарегистрированным в Едином государственном реестре юридических лиц уставом или положением предприятия.

Структура государственного предприятия, а также порядок управления государственным предприятием определяются учредителем этого предприятия и должны быть закреплены в учредительных документах предприятия.

Государственное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом и не несет ответственности по обязательствам учредителя, а учредитель предприятия, помимо закрепленного за предприятием имущества, не отвечает по обязательствам предприятия (Ст. 25 Закона Туркменистана «О предприятиях»).

## Статья 49. Правоспособность юридического лица

**1. Не являющееся предпринимательским юридическое лицо правомочно осуществлять деятельность, соответствующую целям и предусмотренную его учредительными документами.**

**Предпринимательское юридическое лицо вправе осуществлять любую не запрещенную законом деятельность.**

**Некоторые виды деятельности, перечень которых определяется законом, юридические лица вправе осуществлять только на основании специального разрешения (лицензии). Право осуществления такой деятельности у юридического лица возникает с момента получения разрешения (лицензии).**

**2. Правоспособность юридического лица возникает с момента его государственной регистрации и прекращается в момент окончания регистрации его ликвидации.**

**3. Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и порядке, предусмотренных законом.**

### 1. Общие положения

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент завершения его ликвидации.

Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо прекратившим существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр.

### 2. Виды правоспособности

В науке гражданского права принято различать универсальную или общую и специальную правоспособность. Универсальная правоспособность означает возможность для субъекта права иметь любые гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, и не обязательно, чтобы эти отношения нашли свое отражение в уставе. Специальная правоспособность предполагает наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах. Следует сделать вывод, что непредпринимательские юридические лица обладают специальной правоспособностью, а предпринимательские - универсальной (общей). Как было указано в комментарии к ст. 48 ГКТ, одним из признаков юридического лица является наличие у него определенной цели, которая закрепляется в уставе, либо в ином учредительном документе. Так, согласно ст. 1 Закона Туркменистана «Об общественных объединениях» дано понятие общественному объединению, как добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, отраженных в уставе общественного объединения. Таким образом, создавая общественное объединение, его учредители преследуют определенные социальные, культурные, иные общепользные цели. Освобождение таких организаций от любых уставных ограничений, предоставление ей полной свободы действий, привело бы к игнорированию интересов учредителей. Поэтому ГКТ ограничивает правоспособность непредпринимательских юридических лиц, что имеет свое обоснование.

Напротив, предпринимательские юридические лица имеют право заниматься любым видом предпринимательской деятельности, незапрещенной законом, если в учредительных документах этих организаций не содержится исчерпывающий перечень видов деятельности, которыми эта организация вправе заниматься. В этой связи следует учитывать, что предпринимательской организации, в учредительных документах которой не содержится указанный выше перечень не может быть отказано в выдаче лицензии на занятие соответствующим видом деятельности только на том основании, что этот вид деятельности не предусмотрен ее учредительными документами.

### 3. Правоспособность и лицензия

Необходимо отметить, что в настоящей статье ГКТ допускаются и иные ограничения правоспособности юридического лица независимо от того, распространяется ли на него принцип специальной или универсальной правоспособности. Это связано с тем, что для осуществления целого ряда видов деятельности необходимо иметь выдаваемые компетентными органами соответствующие разрешения. Так, в соответствии с Законом Туркменистана «О лицензировании отдельных видов деятельности» (25.06.08) определены отдельные виды деятельности, осуществление которых разрешаются при наличии лицензий, выдаваемых уполномоченными на то органами. Лицензирование охватывает широкий круг деятельности: банковскую, медицинскую, оказание правовой помощи и др.

#### **4. Ограничение правоспособности**

Все юридические лица независимо от того, распространяется ли на них принцип специальной правоспособности или нет, могут быть ограничены в правах в случаях и порядке, предусмотренных законом. Прежде всего, это ограничения исходящие от компетентных органов. Например, органы, уполномоченные выдавать лицензию, могут приостановить, а в случае неустранения нарушений, повлекших приостановление действия лицензии, обратиться в суд с иском об аннулировании лицензии.

Помимо указанных персональных ограничений правоспособности имеются ограничения общего характера. Так, в частности занятие отдельными видами деятельности разрешено определенным юридическим лицам и тем самым считается запрещенными для всех остальных участников гражданского оборота. В основном это деятельность, отнесенная к государственной монополии.

Объем правоспособности определяется не только ее универсальным или специальным характером, а также указаниями закона. Юридическое лицо объективно не может обладать такими правами, которые в силу своей специфики могут принадлежать только физическим лицам. Так, юридическое лицо не может завещать свое имущество (ст. 1161 ГКТ).

Применительно к юридическим лицам со специальной правоспособностью важно разграничивать предмет их уставной деятельности и конкретные правомочия по осуществлению этой деятельности. Так, торговля не входит в предмет уставной деятельности религиозной организации. Однако право совершения сделок купли-продажи, например культового инвентаря, у таких организаций имеется, если это необходимо для ведения их основной деятельности.

### **Статья 50. Предпринимательские юридические лица**

**Предпринимательскими являются юридические лица, задачу которых составляет предпринимательская (коммерческая) деятельность с целью получения прибыли. Предпринимательские юридические лица создаются в соответствии с законом.**

#### **1. Понятие**

Согласно статей 49-51 ГКТ, все юридические лица, исходя из цели образования, делятся на предпринимательские юридические лица и непредпринимательские юридические лица.

Данное деление юридических лиц связано с целями их деятельности.

В соответствии с рассматриваемой статьей ГКТ предпринимательскими являются юридические лица, задачу которых составляет предпринимательская (коммерческая) деятельность с целью получения прибыли.

В рассматриваемом контексте целесообразно упомянуть определение предпринимательства, указанное в статье 1 Закона Туркменистана «О предпринимательской деятельности»: предпринимательство - это инициативная, самостоятельная деятельность граждан, направленная на получение прибыли или дохода, осуществляемая от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность или от имени и под имущественную ответственность юридического лица - предприятия.

#### **2. Организационно-правовые формы предпринимательских юридических лиц**

Порядок создания, функционирования и прекращения деятельности предпринимательских юридических лиц регулируется законом Туркменистана «О предприятиях».

В данном Законе определен перечень организационно-правовых форм, в которых могут создаваться предприятия, дана характеристика каждой из организационно-правовых форм. Так, согласно части 1 статьи 24 упомянутого Закона, предприятия осуществляют деятельность в следующих организационно-правовых формах: государственное предприятие, индивидуальное предприятие, кооперативное предприятие, совместное предприятие, предприятие общественной организации, хозяйственное общество, акционерное общество.

Анализ каждой из организационно-правовых форм предприятий (или – порядок создания указанных ОПФ) свидетельствует о том, что предпринимательские (коммерческие) юридические лица могут быть классифицированы по различным признакам.

Предпринимательские юридические лица частного права создаются на основе свободного волеизъявления при их учреждении и частной автономии сторон. К данной категории можно отнести, например, индивидуальное предприятие или предприятие общественной организации.

Предпринимательские юридические лица публичного права создаются, как правило, в распорядительном порядке, что внешне выражается в публичном (распорядительном акте).

Следует отметить, что указанный перечень организационно-правовых форм не является исчерпывающим. В соответствии с частью 2 статьи 24 закона Туркменистана «О предприятиях», законодательством Туркменистана может быть предусмотрено создание предприятий и иных организационно – правовых форм.

#### **Статья 51. Непредпринимательские юридические лица**

1. **Непредпринимательскими являются юридические лица, задачу которых не составляет предпринимательская (коммерческая) деятельность с целью получения прибыли.**

**Предпринимательская деятельность, носящая вспомогательный характер, не меняет характера непредпринимательского юридического лица. Непредпринимательские юридические лица создаются в виде общественных организаций и фондов.**

2. **Юридическое лицо является общественной организацией, если общую цель перед собой ставят несколько лиц, при этом его существование не зависит от изменений членов в его составе. Для учреждения общественной организации необходимо не менее пяти членов.**

3. **Юридическое лицо является фондом, когда один или несколько учредителей для достижения общей общественно полезной цели передают специальное имущество в собственность независимому субъекту, который не имеет членов.**

#### **1. Понятие**

ГКТ рассматривает непредпринимательское юридическое лицо как организацию, не имеющую извлечение прибыли (или дохода) в качестве основной цели своей деятельности. По этому признаку непредпринимательское юридическое лицо отличается от предпринимательского юридического лица.

Одним из существенных отличий непредпринимательских юридических лиц от предпринимательских является то, что первые должны иметь определенно установленные цели, отличные от цели извлечения прибыли (дохода) при осуществлении ими уставной деятельности.

В статье 1 Закона Туркменистана «Об общественных объединениях» указано, что общественное объединение - добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, отраженных в уставе общественного объединения.

Безусловно, что все возможные цели деятельности непредпринимательских юридических лиц (в данном случае, общественных объединений) нельзя охватить каким-либо законодательным актом, так как в их основе лежит огромное многообразие социальных потребностей и некоммерческих интересов, существующих и вновь возникающих в обществе. Поэтому в Законе Туркменистана «Об общественных объединениях» не указан перечень целей деятельности общественных объединений.

На практике законодательный критерий «отсутствия задачи предпринимательской (коммерческой) деятельности с целью получения прибыли» реализуется для непредпринимательских юридических лиц посредством установления обязательного требования – определить в учредительных документах предмет и цели их деятельности. Определив их в своих учредительных документах, непредпринимательское юридическое лицо должно затем осуществлять свою последующую деятельность, не выходя за эти пределы.

Среди прочего это означает, что права и обязанности, возникающие у непредпринимательского юридического лица, определяются предметом и уставными целями его деятельности, и потому оно вправе совершать лишь то, что предусмотрено их уставами. Данное требование закреплено в п. 1 ст. 49 ГКТ, согласно которой не являющееся предпринимательским юридическое лицо правомочно осуществлять деятельность, соответствующую целям и предусмотренную его учредительными документами.

Так, например, в статье 30 Закона Туркменистана «Об охране природы» закреплен ряд специальных прав в области охраны природы для общественных объединений, однако воспользоваться многими из этих прав могут только экологические общественные объединения, в уставные цели которых входят вопросы охраны окружающей среды.

#### **1. Предпринимательская деятельность непредпринимательских юридических лиц**

Необходимо отметить, что отсутствие у непредпринимательского юридического лица «специальной» направленности на получение прибыли (дохода) не означает полный запрет на осуществление предпринимательской деятельности.

Существуют определенные законодательные ограничения на предпринимательскую деятельность для непредпринимательских юридических лиц:

1. предпринимательская деятельность непредпринимательских юридических лиц должна носить вспомогательный характер (определение «вспомогательный характер» в законодательстве, увы, не дано). Вспомогательный характер предпринимательской деятельности означает, что она служит достижению целей непредпринимательского юридического лица;
2. доходы от предпринимательской деятельности используются только на цели, указанные в уставе, и не подлежат распределению между членами и участниками (статья 27 Закона Туркменистана «Об общественных объединениях»). Иными словами, чистый доход организации направляется на уставную деятельность, а не для выплаты учредителям, что, однако не исключает возможности направления определенных сумм на содержание аппарата, оплаты коммунальных услуг и иных административных расходов некоммерческой структуры;
3. предпринимательская деятельность, как было указано выше, должна соответствовать целям и должна быть предусмотрена в учредительных документах (см. статью 49 ГКТ). Вышеуказанное законодательное ограничение означает, что непредпринимательское юридическое лицо может заниматься только теми

видами деятельности (включая и предпринимательство), которые соответствуют его уставным целям. На наш взгляд, детское общественное объединение, например, не может заниматься продажей спиртных напитков и табачных изделий (даже если доход от этого вида предпринимательской деятельности носит вспомогательный характер, и доходы направляются только для достижения уставных целей).

## **2. Организационно-правовые формы непредпринимательских юридических лиц**

Исходя из смысла Закона Туркменистана «Об общественных объединениях», к непредпринимательским юридическим лицам относятся общественные объединения в форме общественной организации, общественного движения, общественного фонда, органа общественной самодеятельности. То есть организационно-правовых форм, в которых могут выступать общественные объединения (иными словами, не предпринимательские юридические лица) в данном законе больше, чем указано в ГК.

Как было отмечено ранее, двумя самыми основными формами непредпринимательских юридических лиц (некоммерческих организаций) являются общественные организации - объединения (*universitas personarum*) и фонды (*universitas rerum*). Объединения являются членскими организациями, члены которых или их избранные представители образуют руководящий орган организации. Они могут создаваться в целях служения общественному благу (общественно-полезные организации) или взаимным интересам членов. Фонды традиционно требуют наличия имущества, предназначенного для конкретной цели, и управляются, например, советом директоров. Фонды, также могут служить как частным целям, так и общественному благу.

Как объединения, так и фонды связаны «ограничением по нераспределению». Иными словами, объединениям, фондам и другим непредпринимательским юридическим лицам запрещено распределять и передавать прибыль или чистый доход как таковые между учредителями или членами этих объединений. Это общее свойство, отличающее непредпринимательских юридических лиц, иногда называемыми «неприбыльными организациями», от предпринимательских структур.

Определение общественной организации дает п. 2 ст. 51 ГКТ, согласно которой юридическое лицо является общественной организацией, если общую цель перед собой ставят несколько лиц, при этом его существование не зависит от изменений членов в его составе. Для учреждения общественной организации необходимо не менее пяти учредителей.

Хотя общественная организация и учреждается на основе членства, однако ее существование не зависит от изменения состава его членов. Это является исключительно важной нормой закона, обеспечивающей стабильность существования общественной организации, способствующей достижению уставных целей организации.

В отличие от общественной организации, которая образуется на основании объединения отдельных лиц (членов) фонд – это структура, не имеющая членства. Он создается в результате объединения имущества для достижения определенных целей.

### **Статья 52. Государственная регистрация юридических лиц**

**1. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в порядке, определяемом законом. Данные государственной регистрации, в том числе для коммерческих организаций - фирменное наименование, включаются в Единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.**

**Отказ в государственной регистрации, а также уклонение от такой регистрации могут быть обжалованы в суд.**

**2. Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации.**

#### **1. Конститутивное значение государственной регистрации**

Государственная регистрация для создаваемой организации имеет правоустанавливающее (конститутивное) значение, поскольку организация приобретает статус юридического лица, права и обязанности с момента ее государственной регистрации.

Государственная регистрация – это процедура приобретения организацией правоспособности юридического лица, включающая в себя проверку соответствия учредительных и других документов, представленных на регистрацию, законам Туркменистана, выдачу свидетельства о государственной регистрации с присвоением регистрационного номера, занесение сведений о юридическом лице в Единый государственный реестр юридических лиц.

Таким образом, государственная регистрация юридического лица, прежде всего, представляет собой акт государственного органа, в результате которого юридическое лицо считается созданным и на основании которого сведения о зарегистрированной организации, как указано ранее, вносятся в Единый государственный реестр юридических лиц.

В соответствии с п. 1 ст. 52 ГКТ юридическое лицо подлежит государственной регистрации в порядке, определяемом законом.

#### **2. Государственные органы регистрации и процедура регистрации**

Следует учесть, что государственная регистрация предпринимательских юридических лиц и непредпринимательских юридических лиц осуществляется в разных государственных органах (принцип регистрации «в одно окно» отсутствует).

Вопросы регистрации предприятий (предпринимательских юридических лиц) регулируются, прежде всего, Законом Туркменистана «О предприятиях», а также утвержденным Постановлением Президента Туркменистана № 11896 от 11 ноября 2011 года. Порядком государственной регистрации юридических лиц и их учета. Согласно указанным нормативных правовых актов регистрация предприятий в Туркменистане осуществляется межведомственной комиссией по государственной регистрации юридических лиц.

Что касается непредпринимательских юридических лиц (общественных организаций и фондов), они подлежат регистрации в Министерстве адalat Туркменистана. Процедура регистрации непредпринимательских юридических лиц отражена (изложена) в Законе Туркменистана «Об общественных объединениях», а также в Правилах регистрации общественных объединений, утвержденных Постановлением Президента Туркменистана № 6547 от 14 января 2004 года.

Конечно, процедуры регистрации в значительной степени различаются в зависимости от вида (предпринимательские и непредпринимательские юридические лица) и организационноправовой формы юридических лиц. Однако, как правило, организация, подающая заявление на регистрацию, должна представить следующие документы в регистрирующий орган: заявление, решение о создании организации, учредительные документы и документ об уплате регистрационного сбора.

## **1. Единый государственный реестр юридических лиц**

В соответствии с законодательством Туркменистана данные государственной регистрации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц, держателем которого является Министерство экономики и развития Туркменистана. Согласно п. 1 ст. 52 ГКТ, Единый государственный реестр юридических лиц открыт для всеобщего ознакомления, что, несомненно, обеспечивает юридических и физических лиц соответствующей информацией о созданных, реорганизованных или ликвидированных на территории Туркменистана предприятиях, помогает третьим сторонам, стремящимся установить контакты с организацией, способствуют прозрачности предприятий и предоставляют информацию потенциальным донорам, партнерам и другим заинтересованным лицам.

## **2. Отказ в регистрации юридического лица**

Как следует из комментируемой статьи, в регистрации юридического лица может быть отказано. И хотя в данной статье ГКТ не предусмотрена обязанность регистрирующего органа письменного изложения причин отказа, в законодательстве Туркменистана данная обязанность регистрирующего органа зафиксирована. Так, согласно части 1 статьи 18 Закона Туркменистана «О предприятиях», в случае отказа в регистрации предприятия регистрирующий орган должен возратить заявителю документы, представленные для регистрации, с объяснением причин отказа в письменной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Закона Туркменистана «Об общественных объединениях», в случае отказа в регистрации общественного объединения заявителем сообщается об этом в письменной форме с указанием оснований отказа в регистрации.

В вышеуказанных законах определен конкретный перечень оснований отказа в регистрации. При этом отказ в регистрации юридического лица, как предпринимательского, так и непредпринимательского, может быть обжалован в суд.

В соответствии с п. 2 ст. 52 ГКТ, юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. Иными словами, речь идет о правоспособности организации, т.е. способности организации приобретать права и обязанности в различных сферах и возникающая с момента государственной регистрации.

## **Статья 53. Учредительные документы юридического лица**

### **1. Юридическое лицо действует на основании учредительных документов.**

**Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).**

**Юридическое лицо, созданное в соответствии с настоящим Кодексом одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем. 2. В уставе и других учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом о юридических лицах соответствующего вида.**

**В учредительном договоре стороны (учредители) определяют порядок создания и деятельности юридического лица, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава. В учредительный договор по согласию учредителей могут быть включены и другие условия.**

**3. Изменения учредительных документов получают силу для третьих лиц с момента государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, – с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. Однако юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений.**

### **1. Устав и учредительный договор юридического лица**

Ст. 53 ГКТ указывает в качестве учредительных документов юридического лица устав и учредительный договор. При этом следует иметь в виду, что учредительный договор заключается, а устав утверждается учредителями юридического лица.

Учредительный договор является гражданско-правовым договором, для заключения которого необходимо согласованное выражение воли двух или более сторон. Учредительный договор заключается в письменной форме в виде единого документа, подписанного всеми учредителями. Члены создаваемого юридического лица также должны утвердить устав организации.

Между указанными документами не должно быть противоречий либо несоответствий. Но если между положениями устава и условиями учредительного договора имеются расхождения, то должны применяться положения устава. В контексте рассматриваемой статьи устав можно рассматривать как «мост» в отношении с третьими лицами, в то время как учредительный договор, прежде всего, определяет внутреннюю организацию юридического лица, положение его участников и др.

Нередко, когда законом в качестве учредительных документов предусмотрены и учредительный договор и устав. Учредительный договор является как бы соглашением о намерениях. В нем определяется порядок совместной деятельности по созданию юридического лица, условия передачи имущества учредителей организации и пр. Вместе с тем, положения устава регулируют не только деятельность организации, но и действуют в отношении третьих лиц. Третьи лица, например, могут не заключать с непредпринимательским юридическим лицом договор, выходящий за рамки правоспособности этой организации, которая предусмотрена ее уставом.

## **2. Содержание учредительных документов**

Согласно п. 2 ст. 53 ГКТ, в уставе и других учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом о юридических лицах соответствующего вида. Иными словами, содержание учредительных документов, прежде всего, определяется самим видом юридического лица.

Содержание учредительных документов предприятия изложено в Законе Туркменистана «О предприятиях». И здесь необходимо учесть, что для предпринимательских юридических лиц учредительными документами могут быть либо устав, либо устав и учредительный договор. Предпринимательское юридическое лицо, созданное одним учредителем (например, индивидуальное предприятие либо государственное предприятие) действует на основании устава, утвержденного данным учредителем. Так, в соответствии с частью 2 статьи 12 Закона Туркменистана «О предприятиях», учредительный договор не заключается при создании государственного предприятия, а также, если предприятие создается одним учредителем.

Что касается непредпринимательских юридических лиц, то в общих нормах об общественных организациях ГКТ, в Законе Туркменистана «Об общественных объединениях» речь идет только относительно устава этого вида юридических лиц.

Вместе с тем, статья 11 вышеуказанного закона предусматривает возможность создания союза (ассоциации) общественных объединений. А это означает, что помимо утверждения устава вновь создаваемого союза (ассоциации), необходимо заключение между объединяемыми общественными структурами учредительного договора.

### **Статья 54. Органы юридического лица**

1. **Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законодательством и учредительными документами.**

2. **Лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно.**

#### **1. Общие положения**

Согласно п. 1 ст. 54 ГКТ, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами. Это означает, что законодатель и учредители в своих учредительных документах определяют компетенцию тех органов, которые правомочны представлять юридическое лицо в отношениях с третьими лицами. Основной целью подобного регулирования является защита прав и интересов кредиторов и третьих лиц.

Можно рассмотреть органы юридического лица как предусмотренные законодательством или уставом (учредительными документами) структурные звенья, вырабатывающие и осуществляющие волю юридического лица.

Органы юридического лица могут быть единоличными и коллегиальными в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица. Например, в общественной структуре это, как правило, коллегиальный орган в лице правления (исполнительного комитета и др.), в акционерном обществе – совет директоров, на государственном предприятии – директор и т.д.

Необходимо различать органы юридического лица и представителя. Представитель по закону и по доверенности (статья 128 ГКТ) – самостоятельный субъект в гражданско-правовых отношениях с юридическими лицами. Орган

действует на основании устава юридического лица, представитель – на основании доверенности или в силу иных полномочий, определяемых законом. Поэтому во многих уставах юридических лиц (как предпринимательских, так и непредпринимательских юридических лиц) указывается, что орган, на который возложено совершение сделок от имени юридического лица, действует без доверенности.

## **2. Обязанность действия в интересах юридического лица**

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами. Орган юридического лица представляет интересы юридического лица в отношениях с другими объектами права.

П. 2 ст. 54 ГКТ гласит, что лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать (1) в интересах представляемого им юридического лица (2) добросовестно и (3) разумно. При этом, согласно п. 5 ст. 9 ГКТ добросовестность и разумность действий этого органа предполагается. Следовательно, орган юридического лица обязан соблюдать все три требования, в случае нарушения хотя бы одного из указанных требований повлекшее за собой причинение убытков юридическому лицу, у учредителей возникает право требования возмещения ущерба.

# **Статья 55. Наименование и местонахождение юридического лица**

- 1. Юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.**
- 2. Местонахождением юридического лица считается местонахождение его администрации. Юридическое лицо может иметь только одно местонахождение (юридический адрес). Иное местонахождение юридического лица считается местонахождением филиала.**
- 3. Наименование и местонахождение юридического лица указываются в его учредительных документах. 4. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования. Порядок регистрации и использования фирменных наименований определяется законодательством в соответствии с настоящим Кодексом.**  
**Лицо, неправоммерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.**

## **1. Наименование юридического лица**

Все юридические лица, как предпринимательские юридические лица, так и непредпринимательские юридические лица, имеют наименование. Наименование юридического лица является его названием, под которым оно выступает в гражданском обороте, индивидуализирует юридическое лицо, отличает его от других юридических лиц. Наименование организации указывается в ее учредительных документах и должно указывать на ее организационноправовую форму.

Следует отметить, что название предпринимательских юридических лиц и есть фирменное наименование. Согласно п. 4 ст. 6 Закона Туркменистана «О предприятиях», предприятие, наименование которого зарегистрировано, имеет исключительное право на его использование на товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, официальных бланках и иной документации, связанной с его деятельностью.

Кроме того, предприятие не может использовать наименование, совпадающее или, по определению органа государственной регистрации, сходное с наименованием другого предприятия, уже зарегистрированного. Очевидно, что такое ограничение (запрет) касается и непредпринимательских юридических лиц, правда, с определенными уступками. Так, согласно части 1 статьи 18 Закона Туркменистана «Об общественных объединениях», общественному объединению может быть отказано в регистрации, если ранее зарегистрировано общественное объединение с тем же названием на территории, в пределах которой данное объединение осуществляет свою деятельность.

В соответствии с п. 4 ст. 55 ГКТ, лицо, неправоммерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Иными словами, предпринимательское юридическое лицо, зарегистрировав свое фирменное наименование в качестве товарного знака, имеет исключительное право на него. Его использование без разрешения владельца запрещено. К нарушителю может быть предъявлено в исковом порядке требование о прекращении незаконного пользования тождественным или сходным товарным знаком и возмещения причиненных этими действиями убытков.

## 2. Место нахождения юридического лица

Понятию места жительства физического лица соответствует для юридического лица понятие его места нахождения. Постоянно действующий исполнительный орган юридического лица (администрация) в отличие от других органов, действующих в определенные и довольно краткие периоды времени (съезд, общее собрание уполномоченных и т.д.) – это, прежде всего, орган, осуществляющий оперативное руководство и который совершает значимые для возникновения у юридического лица гражданских прав и обязанностей действия.

С местом нахождения юридического лица, как и с местом жительства гражданина, связано совершение действий, влекущих за собой юридические последствия. Так, расчетный и текущий счета юридическим лицам определенной организационно-правовой формы открываются в учреждениях банка по месту нахождения юридического лица. Установление места нахождения юридического лица важно также для постановки на налоговый учет, определения заключения сделки, места исполнения некоторых договорных обязательств, для определения подсудности судебных и арбитражных споров, по которым в качестве ответчика выступает юридическое лицо, и в ряде других случаев.

### Статья 56. Представительства и филиалы

1. **Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные юридические действия.**

2. **Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.**

3. **Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений.**

**Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности.**

#### 1. Общие положения

Организация деятельности юридического лица вне места его нахождения в ряде случаев требует определенных условий, которые дали бы возможность осуществлять свою деятельность в других регионах. Гражданское законодательство предусматривает две традиционные формы, в которых может осуществляться деятельность юридического лица вне места его нахождения – это представительства и филиалы.

Отличие представительства и филиала друг от друга заключается в круге выполняемых задач. Филиал осуществляет функции юридического лица, под которыми следует понимать виды производственной и иной деятельности юридического лица, которыми оно вправе заниматься в соответствии с законом и учредительными документами юридического лица. Задачи представительства носят ограниченный характер. Они состоят в представительстве и защите интересов юридического лица, т.е. в функциях, осуществляемых в рамках института представительства, в силу полномочий, основанных на доверенности.

В соответствии с п. 3 комментируемой статьи подразделения, считающиеся филиалом или представительством, не являются юридическими лицами. Они не обладают самостоятельным правовым статусом, отделенным от правового статуса создавшего их юридического лица.

Для выполнения своих функций филиал и представительство наделяются создавшим их юридическим лицом необходимым имуществом. В бухгалтерском учете указанное имущество отражается одновременно и на отдельном балансе филиала или представительства, и на балансе юридического лица.

В соответствии с действующим налоговым законодательством филиалы и представительства не являются самостоятельными плательщиками налогов и (или) сборов. Вместе с тем в порядке, предусмотренном Налоговым кодексом (НК), филиалы и представительства выполняют обязанности создавшей их организации по уплате налогов и сборов по месту нахождения этих филиалов и представительств (см. часть первая статьи 18 НК). Руководители филиала и представительства назначаются самим юридическим лицом. В зависимости от вида и организационно-правовой формы юридического лица акту назначения может предшествовать решение правления или другого коллегиального органа управления организации с последующим изданием приказа.

#### 1. Правомочия руководителя филиала в отношениях с третьими лицами

В соответствии с частью 3 комментируемой статьи, по отношению к третьим лицам руководитель филиала (представительства) действует в рамках доверенности, выданной ему юридическим лицом. Доверенность выдается в письменной форме и, если предполагается совершение сделок, требующих нотариальной формы, нуждается в нотариальном удостоверении.

Филиал и представительство заключают сделки, вступают в обязательства не от своего имени, а от имени создавшего их юридического лица. Вследствие деятельности филиала гражданские права и обязанности возникают и у самого юридического лица. Юридическое лицо также несет ответственность за деятельность своих филиалов и представительств. Безусловно, ответственность по обязательствам, в которые вступил филиал или представительство – это прямая ответственность самого юридического лица.

#### 2. Статус филиала или представительства



В соответствии с п. 3 комментируемой статьи подразделения, считающиеся филиалом или представительством, не являются юридическими лицами. Они не обладают самостоятельным правовым статусом, отделенным от правового статуса создавшего их юридического лица.

В соответствии с действующим налоговым законодательством филиалы и представительства не являются самостоятельными плательщиками налогов и (или) сборов. Вместе с тем, в порядке, предусмотренном НК, филиалы и представительства выполняют обязанности создавшей их организации по уплате налогов и сборов по месту нахождения этих филиалов и представительств (см. часть первая статьи 18 НКТ).

## **§ 2. ОБЩИЕ НОРМЫ ОБ ОБЩЕСТВЕННЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ И ФОНДАХ**

### **Статья 57. Регистрация общественных организаций и фондов**

1. **Общественные организации и фонды начинают свою деятельность как юридические лица с момента регистрации. Регистрацию общественных организаций и фондов производит Министерство адалат. Порядок регистрации общественных организаций, преследующих политические или иные общественно значимые цели (политические партии, религиозные организации, профессиональные союзы и т.п.), определяется специальными законами.**

2. **Право требования регистрации имеет место, если устав соответствует требованиям закона и цели представленного для регистрации юридического лица не противоречат действующему законодательству, признанным нравственным нормам или конституционно-правовым принципам Туркменистана. Назначение имущества фондов должно соответствовать намеченным целям.**

3. **Для регистрации необходимы подписанное всеми учредителями и членами правления заявление и устав. 4. Министерство адалат должно принять решение о регистрации в месячный срок со дня внесения заявления. 5. Отказ в регистрации должен быть обоснованным, предусматривать возможность обжалования и его порядок. Отказ может быть обжалован в суде.**

#### **1. Общие положения**

В статье 51 ГКТ дано понятие непредпринимательских юридических лиц, создаваемых в виде общественных организаций и фондов, задачу которых не составляет предпринимательская (коммерческая) деятельность с целью получения прибыли.

В статье 30 Конституции Туркменистана говорится, что граждане вправе создавать политические партии и иные общественные объединения, действующие в рамках Конституции и законов.

Законами, регулирующими реализацию права на свободу объединения в Туркменистане, являются:

1. статьи ГКТ, содержащие общие нормы об общественных организациях и фондах, специальные нормы об общественных организациях, специальные нормы о фондах;
2. Закон Туркменистана «Об общественных объединениях», принятый 21 октября 2003 года;

3. Закон Туркменистана «О свободе вероисповедания и религиозных организациях», принятый 21 октября 2003 года;

4. Закон Туркменистана «О политических партиях», принятый 10 января 2012 года;
5. Закон Туркменистана «О союзе промышленников и предпринимателей Туркменистана», принятый 29 мая 2011 года;

В статье 1 Закона Туркменистана «Об Общественных объединениях», содержится определение общественного объединения. Согласно данному определению под общественным объединением понимается добровольное, самоуправное, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, отраженных в уставе общественного объединения. Граждане создают общественное объединение по своему выбору, имеют право вступать в такие общественные объединения на условиях соблюдения их уставов.

#### **2. Правила регистрации юридических лиц**

Согласно п. 1 комментируемой статьи регистрацию общественных организаций и фондов производит Министерство адалат Туркменистана. Регистрация юридических лиц имеет конститuantивное значение, поскольку правоспособность юридического лица возникает с момента его государственной регистрации (п. 2 ст. 49 ГКТ). Постановлением Президента Туркменистана от 14 января 2004 года № 6547 утверждены Правила регистрации общественных объединений. Настоящие Правила регулируют порядок государственной регистрации общественных объединений. В соответствии со статьей 2 Правил, правоспособность общественных объединений как юридического лица возникает с момента государственной регистрации в Министерстве адалат Туркменистана. Регистрация осуществляется путем внесения данных о юридических лицах в Единый государственный реестр юридических лиц.

Правила регистрации общественных организаций содержатся также в Законе Туркменистана «Об общественных объединениях» (ст. 17-19). Особенности регистрации религиозных организаций регулируются Законом Туркменистана «О свободе вероисповедания и религиозных организациях» (ст. 11-13). Право на регистрацию существует в тех случаях, когда устав соответствует требованиям закона, и цели представленного для регистрации юридического лица не противоречат действующему законодательству, признанным нравственным нормам или конституционно-правовым принципам Туркменистана. Относительно фондов следует отметить, что здесь важнее определить цель фонда, т.е. ту цель, для достижения которой лица, внесшие пожертвования, готовы использовать свое имущество. Цели фонда могут быть различными: научными, культурными, воспитательными и т.д. Однако обязательно, чтобы эти цели были общественно полезными. Назначение имущества фондов должно соответствовать намеченным целям.

Министерство адалат Туркменистана производит регистрацию общественных объединений независимо от их вида. В пункте 4 вышеупомянутых Правил определен перечень документов, необходимых для регистрации.

Министерством адалат Туркменистана обязано в месячный срок рассмотреть заявление общественного объединения о его регистрации. По результатам рассмотрения принимается одно из следующих решений:

1. зарегистрировать общественное объединение и выдать свидетельство о его регистрации;
2. отказать в регистрации общественного объединения с предоставлением письменного мотивированного отказа, который может быть обжалован в кзылет.

## **Статья 58. Устав общественных организаций и фондов**

1. **Организация и структура общественных организаций и фондов регулируются уставом.**
2. **Устав должен содержать:**
  - а) **цели деятельности;**
  - б) **наименование;**
  - в) **местонахождение (юридический адрес);**
  - г) **порядок ликвидации и распределения имущества;**
  - д) **имена и фамилии всех членов правления, место и дату их рождения и место жительства, порядок назначения заседаний правления и принятия решений на них;**
  - е) **правомочия членов общественной организации (фонда).**
3. **Устав может также содержать:**
  - а) **функции других органов управления и контроля;**
  - б) **правомочия собрания членов общественной организации.**
4. **Для фондов, кроме указанного в пункте 2 настоящей статьи, устав должен содержать:**
  - а) **минимальный размер и вид пожертвований;**
  - б) **указания об использовании сумм.**
5. **Устав должен быть заверен в нотариальном порядке.**

### **1. Общие положения**

Устав – это основной учредительный правовой документ. Он регулирует организацию и структуру общественной организации и фонда и поэтому является внутриорганизационным актом, требования к которому определены в п. 2 настоящей статьи. Это важно и для того, чтобы третьи лица имели ясное представление об организационно-правовой форме, предмете деятельности, руководящих органах, процедуре принятия решений, членстве и т.д. В данной статье детально определены сведения, которые должны содержаться в уставе.

Согласно п. 1 устав определяет организацию и структуру общественных организаций и фондов. Под организацией подразумевается порядок образования и функционирования органов управления юридического лица, права и обязанности членов общественных организаций, финансовые вопросы и т.д. Что касается структуры, под ней подразумевается система органов управления и контроля. Например, устав общественной организации должен содержать информацию о том, какой орган имеет право представлять эту организацию в отношениях с третьими лицами.

### **2. Реквизиты устава**

ГКТ различает друг от друга обязательные и факультативные реквизиты устава.

Обязательные реквизиты устава содержатся в п. 2 ст. 58 ГКТ. К ним относятся: а) цели деятельности; б) наименование; в) местонахождение (юридический адрес); г) порядок ликвидации и распределения имущества; д) имена и фамилии всех членов правления, место и дату их рождения и место жительства, порядок назначения заседаний правления и принятия решений на них; е) правомочия членов общественной организации (фонда). Для устава фонда обязательны дополнительно: а) указания на минимальный размер и вид пожертвований, б) указания об использовании сумм (п. 4).

Если в уставе отсутствуют эти данные, регистрация юридического лица должна быть отклонена.

К факультативным реквизитам устава относятся функции других органов управления, например, совета старейшин и т.д., или правомочия собрания членов общественной организации. Эти данные не являются обязательными, и юридическое лицо может быть зарегистрировано без них.

### 3. Форма устава

Комментируемая статья также определяет форму устава.

Кроме того, что он должен быть составлен письменно и подписан всеми учредителями, необходимо его нотариальное заверение (п. 5). При заверении устава нотариус проверяет соответствие содержания устава требованиям ст. 58 ГКТ. Если один из обязательных реквизитов устава отсутствует, нотариус не должен заверять такой устав юридического лица.

#### Статья 59. Данные регистрации

**1. Регистрация включает в себя следующие данные: наименование юридического лица и его местонахождение, цели его деятельности, дату принятия устава, личность учредителей, личность членов правления и возможные ограничения их представительских полномочий. 2. Данные регистрации подлежат опубликованию.**

**3. Любое лицо вправе ознакомиться с записями в реестре и потребовать письменные выписки.**

В соответствии со статьей 17 Закон Туркменистана «Об общественных объединениях» государственная регистрация общественных организаций и фондов производится Министерством адалат Туркменистана в порядке, установленном ГКТ и иным законодательством Туркменистана. Общественные организации и фонды подлежат обязательному включению в Единый государственный реестр юридических лиц в порядке, установленном законодательством Туркменистана.

Регистрация включает в себя следующие данные: наименование юридического лица и его местонахождение, цели его деятельности, дату принятия устава, личность учредителей, личность членов правления и возможные ограничения их представительских полномочий.

Юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

Местонахождением юридического лица считается местонахождение его администрации. Юридическое лицо может иметь только одно местонахождение.

Информация об общественных организациях и фондах, внесенная в государственный реестр, является открытой и подлежит опубликованию. Любое лицо вправе ознакомиться с записями в реестре и потребовать письменные выписки.

Министерство адалат Туркменистана ведет реестр общественных объединений и выдает регистрационные свидетельства.

#### Статья 60. Регистрация изменений

**Изменения фактов, которые подлежат регистрации, незамедлительно должны быть представлены Министерству адалат в заверенной правлением форме. Они вносятся в реестр и публикуются.**

Изменения и дополнения в уставах общественных организаций, а также изменения фактов, которые подлежат регистрации, незамедлительно должны быть представлены Министерству адалат Туркменистана в заверенной правлением форме. Изменения и дополнения в уставах регистрируются в том же порядке и в те же сроки, что и сами общественные организации, и приобретают юридическую силу с момента регистрации.

Как было отмечено ранее, общественная организация приобретает статус юридического лица с момента регистрации. В процессе деятельности общественной организации может возникнуть необходимость внесения изменений в устав, таких как, изменение наименования организации, её целей деятельности, или юридического адреса. И все эти изменения должны быть отражены в уставе и подлежат регистрации.

Изменения и дополнения в уставах общественных организаций вносятся в реестр и публикуются.

#### Статья 61. Государственный контроль за деятельностью общественных организаций и фондов

**Государственный контроль за законностью деятельности общественных организаций и фондов осуществляет Министерство адалат.**

**Министерство адалат отменяет регистрацию, если общественная организация или фонд в основном перешли на предпринимательскую деятельность или если осуществление предусмотренной уставом цели становится невозможным.**

##### 1. Содержание государственного контроля

Контроль за соответствием деятельности общественных организаций и фондов уставным целям осуществляет Министерство адалат Туркменистана и управления адалат велаятов. Они вправе запрашивать у руководящих органов общественных организаций и фондов их учредительные документы, направлять своих представителей для

участия в мероприятиях, проводимых ими, получать разъяснения от членов общественных организаций и фондов, а также от других граждан по вопросам, связанным с соблюдением устава, в случае выявления нарушений общественными организациями и фондами законодательства Туркменистана или совершения ими действий, противоречащих их уставным целям, могут выносить им письменное предупреждение.

## **2. Отмена регистрации**

Министерство адалат Туркменистана отменяет регистрацию, если общественная организация или фонд в основном перешло на предпринимательскую деятельность, или если осуществление предусмотренной уставом цели становится невозможным. В случае, если общественной организации в течение года будет сделано более двух письменных предупреждений или указаний об устранении нарушений, а также непредставления им в течение года в Министерство адалат Туркменистана обновленных сведений, подлежащих регистрации, указанное министерство может подать в суд заявление о ликвидации общественного объединения.

## **Статья 62. Руководство и представительство**

- 1. Право руководства имеют члены правления и, в отдельных случаях, специальные представители. Это одновременно составляет и их обязанность.**
- 2. Пределы руководства определяются уставом в соответствии с целями общественной организации или фонда.**
- 3. Устав может предусматривать правомочия одного лица единолично вести дела или устанавливать совместное руководство двух или нескольких лиц.**
- 4. Устав может предусматривать перечень действий, осуществление которых требует согласия других контрольных органов.**

### **1. Общие положения**

Орган, обладающий полномочиями руководства и представительства, называется правлением. Это коллективный орган, состоящий из членов правления. В этом смысле он приравнивается совету директоров.

Порядок избрания в правление общественной организации и фонда определяется уставом. Как правило, члены правления избираются общим собранием членов общественной организации. Поскольку фонд не имеет членов, порядок избрания членов правления фонда может отличаться от порядка избрания членов правления общественной организации.

Члены правления не только правомочны руководить общественными организациями и фондами, в то же время это составляет и их обязанность. Невыполнение этой обязанности может послужить основанием имущественной ответственности членов правления.

### **2. Пределы руководства**

Пределы этого руководства внутри организации определяются уставом в соответствии с целями общественной организации или фонда. Устав может предоставлять членам правления правомочие единоличного руководства или устанавливать совместное руководство двух или нескольких лиц (п. 3).

Если правление состоит из нескольких членов, в таком случае возникнет вопрос о разграничении компетенции между ними, например, член правления (директор) по финансовым вопросам, по кадровым вопросам, по менеджменту и т.д.

Поскольку представительские полномочия членов правления определены ГКТ, ограничения, предусмотренные уставом, не имеют юридической силы в отношениях с третьими лицами (см. комментарий к ст. 63 ГКТ).

### **3. Согласие других органов**

Устав может предусматривать перечень действий, осуществление которых требует согласия других контрольных органов. Например, для приобретения зданий или новых автомашин может быть предусмотрено согласие наблюдательного совета. Решение об избрании правления может быть отменено в любое время. Это практически означает отзыв членов правления, чему должно предшествовать существенные основания.

## **Статья 63. Компетенция правления в отношениях с третьими лицами**

**1. Правление представляет общественную организацию или фонд в отношениях с третьими лицами. Устав должен содержать положения о том, будут ли уполномоченные на представительство лица действовать единолично, совместно несколько из них или все совместно. 2. Уставом могут быть ограничены полномочия представительства. Эти ограничения имеют силу для третьих лиц только тогда, когда они зарегистрированы в реестре, за исключением тех случаев, когда третье лицо знало об этих ограничениях.**

**3. Устав может предусматривать назначение специального представителя общественной организации или фонда. Уставом должны быть урегулированы пределы полномочий такого представительства и ее форма, что также подлежит регистрации.**

## 1. Полномочия представительства правления

Кроме деятельности непосредственно в правлении, члены правления правомочны без специальной доверенности представлять общественную организацию или фонд в отношениях с третьими лицами. Это их правомочие закреплено в ГКТ (п. 1 ст. 63 в связи со ст. 128 ГКТ) и является подтверждением теории органа юридического лица, согласно которой представительские правомочия органов юридических лиц возникают на основе закона, а не согласно доверенности.

Устав должен содержать положения о том, будут ли уполномоченные на представительство лица действовать единолично, совместно несколько из них или все совместно.

Правление может состоять как из одного, так и из нескольких членов. Если правление состоит из нескольких членов, в таком случае возникнет вопрос о разграничении компетенции между ними. Устав может предоставлять членам правления правомочие единоличного руководства или устанавливать совместное руководство двух или нескольких лиц. Если устав предусматривает совместное руководство двух или нескольких лиц, в этом случае встает вопрос: как осуществить это на практике, т.е. как должны приниматься решения, в каком порядке члены правления должны представлять общественную организацию или фонд? Все эти вопросы имеют практическое значение. Пример: правление состоит из 10 членов. Общественная организация должна взять в аренду здание для офиса, т.е. заключить договор аренды. По уставу члены правления правомочны руководить общественной организацией совместно. Означает ли это, что договор аренды от имени общественной организации должны подписать все 10 членов? Или должен ли арендодатель вести переговоры со всеми 10 членами правления? Это могло бы вызвать большие сложности. Поэтому, когда речь идет о совместном правомочии руководства, имеется в виду форма принятия решений в самом правлении. А во внешних отношениях достаточно волеизъявления одного из членов правления, чтобы признать сделку действительной. Кроме деятельности непосредственно в правлении члены правления правомочны без специальной доверенности представлять общественную организацию и фонд в отношениях с третьими лицами. Ограничение их полномочий представительства имеет силу лишь тогда, если оно зарегистрировано в государственном реестре.

## 2. Специальный представитель

Кроме членов правления право руководства и представительства общественной организации и фонда имеет также специальный представитель (п. 3 ст. 63 ГКТ). Специальный представитель не является членом правления, однако в отдельных случаях он вправе руководить той или иной сферой деятельности общественной организации или фонда и выступать в отношениях с третьими лицами. К этим сферам могут быть отнесены: издание газеты (журнала) фонда или общественной организации, отношения с прессой, руководство спортивным или другим отделом и т.д. Поскольку в вышеупомянутых сферах специальному представителю приходится заключать сделки, подразумевается, что он располагает соответствующими полномочиями.

## Статья 64. Ответственность

1. **Общественная организация и фонд несут ответственность за вред, причиненный третьим лицам в результате таких действий членов правления или других представителей при исполнении ими возложенных на них обязанностей, которые влекут обязанность возместить вред.**
2. **Уполномоченные на представительство лица должны вести дела добросовестно. При нарушении ими этой обязанности они несут ответственность перед общественной организацией или фондом за нанесенный вред. Отказ в возмещении вреда недействителен, если оно необходимо для удовлетворения требований третьих лиц.**
3. **По обязательствам общественной организации или фонда их члены ответственности не несут. Также не несут ответственности общественная организация и фонд по обязательствам своих членов.**

## 1. Ответственность общественной организации и фонда

Общественная организация и фонд в гражданском обороте участвуют посредством своих органов управления, прежде всего, членов правления. В связи с этим естественно возникает вопрос о том, как можно различить, какие действия этих лиц осуществляются для юридического лица и какие для себя. Этот вопрос имеет большое значение для определения ответственности общественной организации или фонда. Например, если член правления, управляя автомашиной организации, совершил автоаварию и причинил ущерб третьему лицу, кто должен возместить этот ущерб? Организация или член правления, который непосредственно виновен в причинении ущерба? Согласно п. 1 комментируемой статьи общественная организация и фонд несут ответственность за действия членов правления и других представителей только в тех случаях, если эти действия связаны с исполнением служебных обязанностей. Поэтому в каждом конкретном случае следует проверить, причинен вред (ущерб) в процессе исполнения служебных обязанностей или нет.

## 2. Обязательство добросовестного руководства юридическим лицом

Члены правления или другие уполномоченные на представительство лица управляют имуществом общественной организации или фонда. Это имущество находится в их распоряжении: могут сдать в аренду, обременять ипотекой

и т.д. У членов общественной организации такой возможности нет. Поэтому п. 2 ст. 64 ГКТ возлагает на членов правления обязанность добросовестного ведения дел.

Содержание обязанности добросовестного ведения дел ГКТ не уточняет. Однако согласно принятым в этой области стандартам под добросовестным ведением дел подразумевается соблюдение всех правил принятия решений, предусмотренных в уставе или других внутренних документах юридического лица, выполнение возложенных обязательств по руководству юридическим лицом и осуществление управленческой деятельности исключительно в интересах общественной организации. Например, нарушением обязанности добросовестного ведения дел считается, если руководитель общественной организации (член правления) сдает здание организации в аренду, а половину арендной платы перечисляет на свой счет.

Если в результате нарушения обязанности добросовестного ведения дел организации причинен вред, лица, виновные в причинении этого вреда, обязаны возместить этот вред общественной организации. Например, член правления, который переводил арендную плату на свой счет, должен перечислить всю сумму на счет юридического лица.

Общественная организация не имеет право отказаться от возмещения вреда, если оно необходимо для удовлетворения третьих лиц.

### **3. Обособленная ответственность юридического лица**

Одним из признаков общественной организации как юридического лица является самостоятельная имущественная ответственность. Это означает, что члены этой организации по её обязательствам ответственности не несут (п. 3 ст. 64 ГКТ). Например, если общественная организация заключила договор на строительство дворца культуры и на оплату строительных работ у неё нет достаточных финансовых средств, подрядчик – строительная организация не может потребовать погашения задолженности от членов этой организации, даже если у них имеются финансовые возможности для удовлетворения кредитора.

Следующим выражением обособленной имущественной ответственности юридического лица является то, что общественная организация и фонд не отвечают по обязательствам своих членов (предложение второе п. 3 ст. 64 ГКТ).

#### **Статья 65. Прекращение и ликвидация общественной организации или фонда**

- 1. Общественная организация и фонд ликвидируются и прекращают свою деятельность в предусмотренных уставом случаях в результате достижения или невозможности достижения цели, отмены регистрации Министерством адалат.**
- 2. При ликвидации должны быть завершены текущие дела, установлены требования, определено денежное выражение оставшегося имущества, удовлетворены кредиторы и оставшееся имущество распределено между правомочными лицами.**
- 3. Уполномоченные принять имущество лица могут быть определены уставом. В случае отсутствия такого определения Министерство адалат по своему усмотрению передает оставшееся имущество одной или нескольким общественным организациям или фондам, преследующим ту же или подобную цель, что и ликвидированные общественная организация или фонд. При отсутствии таких организаций может быть принято решение о передаче этого имущества благотворительной организации или государству.**
- 4. Информация о ликвидации подлежит опубликованию. Распределение имущества допускается только по истечении одного года после публикации.**
- 5. Ликвидация осуществляется правлением. При наличии особых обстоятельств Министерство адалат может назначить других ликвидаторов. Ликвидаторы несут ответственность как члены правления.**

Под ликвидацией общественной организации и фонда подразумевается исключение общественной организации и фонда как юридических лиц из государственного реестра и прекращения их существования. Ликвидация не является одноразовым актом. Это процесс, и продолжается он до тех пор, пока не будут установлены и удовлетворены требования кредиторов, завершены текущие дела, в частности, определено денежное выражение оставшегося имущества и оно распределено между правомочными лицами.

Для ликвидации общественной организации и фонда существуют основания в предусмотренных уставом случаях в результате достижения или невозможности достижения цели. Одним из распространенных случаев ликвидации общественной организации и фонда является принятие решения о ликвидации. В общественной организации это решение может быть принято общим собранием членов общественной организации. В уставе должно быть определено, какое количество голосов требуется для принятия решения о ликвидации. Также и лица, правомочные осуществить ликвидацию фонда, определяются уставом.

Процедурой ликвидации общественной организации и фонда руководит правление. Однако при наличии особых оснований возможно назначение и других ликвидаторов. Они назначаются Министерством адалат Туркменистана. Правомочия ликвидаторов являются такими же, как и у членов правления, идентична и их ответственность перед общественной организацией и фондом.

Завершающим этапом ликвидационного процесса является распределение оставшегося имущества общественной организации и фонда. Кому должно быть передано оставшееся в результате ликвидации имущество, решается уставом. В случае отсутствия такого определения Министерство адалат Туркменистана по своему усмотрению передает оставшееся имущество одной или нескольким общественным организациям или фондам, преследующим ту же или подобную цель, что и ликвидированные общественная организация или фонд.

При отсутствии таких организаций может быть принято решение о передаче этого имущества благотворительной организации или государству. Информация о ликвидации фонда должна быть опубликована, а распределение имущества возможно спустя год со дня опубликования.

### **§ 3. СПЕЦИАЛЬНЫЕ НОРМЫ ОБ ОБЩЕСТВЕННЫХ**

# **ОРГАНИЗАЦИЯХ**

## **Статья 66. Правление**

**1. Правление общественной организации избирается общим собранием членов на четырехлетний срок, если уставом не установлено иное. Полномочия правления продолжают и после этого срока до избрания нового правления. 2. Решение об избрании правления может быть отменено в любое время. Уставом отмена избрания может быть связана с наличием важных обстоятельств.**

### **1. Избрание правления**

Высшим руководящим органом общественной организации является съезд (конференция) или общее собрание. Органом управления общественной организации является правление, которое избирается общим собранием. Члены правления правомочны и обязаны руководить общественной организацией. Пределы этого руководства внутри организации определяется уставом. Кроме компетенции общего представительства и руководства, которую определяет ГКТ, устав должен подробно упорядочивать компетенцию правления, перечислять те ограничения, которые будут обязательны для правления. Члены правления избираются на четырехлетний срок. Однако уставом может быть установлен другой срок избрания членов правления. На практике применяется годичный срок.

### **2. Отзыв члена правления**

Членство в правлении основано на доверии членов общественной организации. Поэтому члены правления могут быть в любое время по решению общего собрания отозваны.

Основания отзыва членов правления могут быть конкретно определены в уставе общественной организации. Но обязательство этого законом не предусмотрено.

## **Статья 67. Общее собрание**

- 1. Общее собрание членов общественной организации созывается правлением. Оно должно созываться не менее одного раза в год в предусмотренных уставом случаях или когда этого требуют интересы общественной организации. Кроме того, собрание должно быть созвано, если этого потребует десятая часть членов в письменном виде и с указанием повестки дня.**
- 2. Собрание созывается путем направления письменного сообщения всем членам или путем публикации в печатном органе общественной организации не позднее чем за две недели до собрания.**
- 3. Собрание членов принимает решение по всем вопросам, которые не входят в компетенцию правления. Решение действительно только при условии, что его предмет был объявлен при созыве собрания.**
- 4. Решение принимается большинством голосов присутствующих на собрании членов, а решение об изменении устава – большинством в три четверти голосов. Для решения об изменении цели общественной организации необходимо большинство в четыре пятых голосов всех членов. Члены, не присутствующие на собрании, могут принять участие в голосовании письменно.**

### **1. Порядок созыва общего собрания**

Общее собрание членов общественной организации является высшим органом управления. Члены общественной организации принимают важные для них решения именно посредством этого собрания. Исходя из этого, в этой статье Кодекса точно определяет процедуру созыва собрания и порядок принятия решений.

Периодичность созыва общего собрания определяет устав. Собрание должно проводиться не менее одного раза в год. Иная периодичность созыва собрания зависит от интересов общественной организации. Общее собрание должно быть созвано, если этого потребует десятая часть членов в письменном виде и с указанием повестки дня.

О созыве собрания должно быть сообщено всем членам письменно или путем публикации информации в печатном органе общественной организации. Как правило, общественная организация состоит из большого количества членов. Письменное уведомление всех членов нередко является сложным. Поэтому закон предусматривает возможность оповещения путем публикации в печатном органе. То, в каком конкретно органе должно быть

опубликовано заявление о созыве собрания, определяется уставом. Информация о созыве собрания должна быть представлена минимум за две недели до дня проведения собрания.

Независимо от того, кем созывается собрание – правлением или членами общественной организации – обязательно должна быть объявлена повестка дня собрания.

### **1. Компетенция общего собрания**

Общее собрание, хотя является высшим органом общественной организации и должно принимать решения по всем вопросам, может принимать решения только по тем вопросам, которые не входят в компетенцию правления (п. 3). Таким образом ГКТ закрепляет принцип разделения власти между общим собранием и правлением. Например, если заключение трудовых договоров с сотрудниками общественной организации входит в компетенцию правления, такие договоры не могут быть заключены общим собранием.

Кроме вышесказанного, общее собрание правомочно принять решение только по вопросам, которые были внесены в повестку дня общего собрания и были объявлены до созыва общего собрания. В противном случае решение общего собрания будет признано ничтожным.

### **2. Порядок принятия решений**

Решения принимаются простым большинством голосов присутствующих на собрании членов общественной организации. В тоже время закон определяет круг вопросов, для решения которых простого большинства голосов недостаточно. Для принятия решения об изменении устава – большинством в три четверти голосов, участвовавших членов общественной организации в работе собрания. Для решения об изменении цели общественной организации необходимо большинство в четыре пятых голосов всех членов. Члены, не присутствующие на собрании, могут принять участие в голосовании письменно.

Вышеуказанные процедурные вопросы, как видим, закон регулирует достаточно подробно, что важно непосредственно для членов общественной организации. Закон должен защищать их интересы, тем более что в компетенцию общего собрания входит регулирование внутренних вопросов общественной организации: упорядочение отношений между общественной организацией и членами, избрание исполнительных органов общественной организации и осуществление контроля за их деятельностью и т.д.

### **Статья 68. Комиссии**

**Собрание членов может в соответствии с уставом образовывать комиссии, которым могут быть переданы функции собрания на период между собраниями, в особенности для осуществления контроля за деятельностью общественной организации. Членами комиссии могут быть только члены общественной организации.**

Кроме общего собрания и правления, которые являются обязательными органами, общественные организации и фонд могут создать и другие органы. К ним относятся, например, комиссии и консультативные советы. Комиссии могут быть образованы на период между собраниями с целью делегирования функций собрания. В некоторых случаях это целесообразно, если учесть, что собрать всех членов общественной организации часто бывает невозможно, в то время как многие вопросы требуют срочного решения общего собрания. Поэтому существование органа, который бы решал эти вопросы и систематически контролировал деятельность правления, необходимо. Например, в случае выбытия одного из членов правления назначение нового члена может быть осуществлено комиссией. Поскольку на комиссию возлагаются функции общего собрания, членами комиссии могут быть только члены общественной организации.

### **Статья 69. Специальные органы**

**В целях консультирования в процессе осуществления задач общественной организации собрание членов может создавать специальные органы (консультационный совет, кураториум, административный совет), если это предусмотрено уставом. В таких органах могут быть объединены и лица, не являющиеся членами общественной организации.**

Кроме комиссий, предусмотренных в ст. 68 ГКТ могут быть учреждены и консультативные советы. Они создаются для подготовки определенных советов или рекомендаций по отдельным вопросам. Они, как правило, не принимают обязательные для общественной организации или фонда решения.

Консультативные советы также создаются на общем собрании членов общественной организации. Членами консультативных советов могут быть и лица, не являющиеся членами общественной организации.

## **Статья 70. Членство в общественной организации**



1. Прием в члены общественной организации производится правлением на основании письменного заявления желающего.

2. Каждый член вправе выйти из общественной организации. Устав может предусматривать определенный срок выхода, который не должен превышать двух лет. Выход из общественной организации, вызванный важными обстоятельствами, не может быть ограничен сроком выхода. 3. Членство не передается другим лицам и не переходит по наследству, если уставом не предусмотрено иное.

1. При наличии значительных оснований общее собрание членов может исключить члена из общественной организации. Исключенный член вправе обжаловать это решение в суде.

2. Если общественная организация для желающего вступить в него выполняет важные функции при осуществлении социальных, культурных или иных задач, это лицо имеет право потребовать принятия в члены общественной организации, если это не противоречит основным принципам общественной организации.

#### 1. Порядок приема в члены

Приём в члены общественной организации производится правлением. Для этого необходимо письменное заявление желающего стать членом общественной организации. Процедура вступления зависит от уставных требований отдельной общественной организации. Но часто для вступления в члены общественной организации достаточно заявления, в котором вступающий соглашается с условиями устава и берёт на себя обязательства соблюдать предусмотренные уставом правила. В некоторых случаях приём в члены общественной организации осуществляется автоматически, в результате того или иного действия. Например, футболисты, забившие свыше ста голов, автоматически могут стать членами «клуба бомбардиров».

#### 2. Выход из общественной организации

Выход из членов общественной организации, как и вступление в него, является добровольным. Каждый член общественной организации вправе принять решение о выходе. При этом устав может предусматривать определенный срок выхода из общественной организации. Этот срок не должен превышать двух лет. Цель такого ограничения заключается в том, чтобы не слишком упростить выход из общественной организации и одновременно не создать необоснованных препятствий осуществлению этого права. Если выход из общественной организации вызван важными обстоятельствами, то установление срока выхода не обязательно. Наиболее жестким случаем утраты членства является исключение из общественной организации. Оно происходит вопреки воле члена общественной организации. Это право предоставляется лишь общему собранию членов. В каждом конкретном случае исключенный член общественной организации вправе обратиться в суд для восстановления своих нарушенных прав.

#### 3. Недопустимость передачи членства

В отличие от членства в коммерческих юридических лицах, где доли или акции хозяйственных обществ могут свободно передаваться другим лицам, в том числе и по наследству, членство в общественных организациях носит личностный характер, и оно не передается другим лицам и не переходит по наследству (п. 3 ст. 70 ГКТ). Например, членство в союзе писателей по наследству не переходит. Исключение из этого правила может быть предусмотрено в уставе общественной организации. Особенно это касается перехода членства по наследству. Например, в некоторых союзах ветеранов войны членство после смерти одного из членов союза переходит на наследников этого члена.

#### 4. Исключение из членства

Если прием в члены осуществляется правлением, решение об исключении принимается общим собранием членом общественной организации. П. 4 ст. 70 причиной принятия решения об исключении называет наличие значительных оснований. Кодекс не уточняет, что подразумевается под этим. Как правило, основания исключения предусматриваются в уставе организации, например, как неуплата членских взносов. Решение общего собрания об исключении члена подлежит обжалованию в суде (предложение второе п. 4 ст. 70 ГКТ).

У фонда как формы объединения имущества нет членов. Поэтому вопрос исключени членов не возникает.

#### 5. Право на членство в общественной организации

Хотя общественная организация является организацией, созданной на основе добровольного объединения лиц, и сама решает, кого принять в члены, однако бывают случаи, когда общественная организация ограничена в возможности такого выбора, в частности, когда членство в ней имеет жизненно важное значение для его членов (п. 5 ст. 70 ГКТ). В таких случаях общественная организация обязана принять желающего вступить в его члены, например, союз ветеранов войны, если этот союз выполняет социальные или культурные функции для своих членов.

# § 4. СПЕЦИАЛЬНЫЕ НОРМЫ О ФОНДАХ

## Статья 71. Фонды для дестинаторов

**Целью фонда может быть также поддержка определенных лиц или конкретно определенных кругов лиц. Все лица, имеющие право получения доли из имущества фонда (дестинаторы), с согласия всех членов правления могут упразднить фонд или изменить цель фонда, если это будет поддержано Министерством адалат. Оставшееся имущество распределяется между дестинаторами.**

### 1. Общие положения

Комментируемая статья содержит право дестинаторов фонда на упразднение фонда или изменения его цели. Дестинаторами признаются лица, для поддержки которых образуется фонд. Например, если создается фонд помощи ветеранов второй мировой войны, все ветераны войны будут дестинаторами фонда, поскольку они имеют право получить от фонда поддержку или финансовую помощь.

Особенности управления и организации фонда обусловлены основными различиями, существующими между общественными организациями и фондом. Эти различия особенно наглядны при характеристике целей фонда и его органов управления. Согласно статьи 9 Закон Туркменистана «Об общественных объединениях», общественный фонд является одним из видов некоммерческих фондов и представляет собой не имеющее членства общественное объединение, цель которого заключается в формировании имущества на основе добровольных взносов, иных незапрещенных законодательством Туркменистана поступлений и использовании данного имущества на общественно полезные цели.

Учредители и управляющие имуществом общественного фонда не вправе использовать указанное имущество в собственных интересах. Цель представляет собой основной элемент фонда, и при учреждении фонда ей уделяется большое внимание. Цель фонда определяется его учредителями. Она положена в основу всей деятельности фонда и её соблюдение подконтрольно Министерству адалат Туркменистана.

### 2. Права дестинаторов

Ст. 71 ГКТ закрепляет определенные права за дестинаторами. Прежде всего, это касается вопроса упразднения фонда или изменения его цели. Однако осуществление этого права зависит от согласия всех членов правления и одобрения со стороны Министерства адалат. ГКТ не определяет предпосылки выдачи или отказа согласия со стороны Министерства адалат.

Если будет принято решение об упразднении фонда, дестинаторы имеют право получения доли из оставшегося после распределения имущества фонда. Это объясняется тем обстоятельством, что целью фонда, созданного для дестинаторов, является содействие последним.

## Статья 72. Обязательство обеспечения внесения взноса в фонд

1. Учредитель (учредители) нотариально заверенным документом об образовании фонда должен взять на себя обязательство внести в фонд имущество в количестве, необходимом для достижения цели фонда. Если имущества недостаточно, то должно быть отказано в разрешении на создание фонда.

2. До регистрации в любое время возможен отказ от передачи имущества. В течение одного месяца после регистрации имущество должно быть передано полностью, в противном случае регистрация теряет силу.

3. Цели фонда должны финансироваться за счет доходов, полученных от имущества, если иное не предусмотрено уставом. Если на протяжении определенного времени этих доходов недостаточно, деятельность фонда должна быть соответственно сокращена или приостановлена, а доходы – добавлены к имуществу.

4. О состоянии имущества фонда ежегодно должен составляться отчет по соответствующей форме.

### 1. Общие положения

На основании устава учредители (учредитель) берут на себя обязательство внести в фонд имущество в количестве, необходимом для достижения цели фонда.

Хотя устав фонда должен быть заверен в нотариальном порядке и взятое обязательство имеет юридическую силу, однако до регистрации фонда в любое время возможен отказ от передачи имущества. В течение одного месяца

после регистрации фонда имущество должно быть передано полностью. В противном случае регистрация теряет силу (п. 2 ст. 72 ГКТ).

Что считается передачей имущества фонду? В балансе учреждения фонда должно быть отражены все те имущественные объекты, которые были внесены в фонд. Если для учреждения фонда использовано недвижимое имущество, оно должно быть зарегистрировано в публичном реестре на имя фонда. Следовательно, передача имущества должна произойти в той форме, которая свидетельствует передачу фонду собственности на это имущество.

## **2. Имущество фонда**

Имущество, предусмотренное для достижения целей фонда, следует отличать от финансовых средств, аккумулированных на банковских счетах в благотворительных целях. Главное различие заключается в том, что цель фонда не должна быть однократной, т.е. она должна предусматривать долгосрочное содействие лицам или сферам деятельности, определенным уставом фонда. Фонд как организационно-правовая форма не рассчитан на краткосрочное содействие в благотворительных целях. И имущество фонда должно соответствовать этим целям. Если имущества недостаточно, то должно быть отказано в разрешении на создание фонда.

При учреждении фонда важно определение цели фонда, т.е. цель, для достижения которой лица, внесшие пожертвования, готовы использовать свое имущество. Цели фонда могут быть совершенно различными: научными, культурными, воспитательными и т.д. Однако обязательно, чтобы эти цели были общественно полезными.

Цели фонда, как правило, финансируются за счет доходов, полученных от имущества. Эти доходы могут быть получены и в результате коммерческой деятельности. Главное – использование этих доходов для достижения целей фонда.

Если на протяжении определенного времени доходы фонда не достаточны для финансирования этих целей, деятельность фонда должна быть сокращена или приостановлена (п. 3 ст. 72 ГКТ).

### **Статья 73. Наблюдательный орган**

- 1. В целях назначения правления и специальных представителей, их отзыва и контроля за ними уставом может быть предусмотрено образование наблюдательного органа (кураториума), члены которого приглашаются учредителями фонда. После смерти учредителей состав наблюдательного органа может быть пополнен новыми членами (кооптация) решением дестинаторов или в порядке, определенном уставом.**
- 2. Во всех других случаях Министерство адалат осуществляет контроль за тем, чтобы управление фондом осуществлялось в соответствии с законами и уставом. Министерство адалат может в любое время получить информацию о деятельности фонда и проверить его документацию.**
- 3. Наблюдательный орган может приостановить решения и мероприятия правления, объявить их утратившими силу или потребовать их отмены, если они противоречат закону или уставу.**
- 4. Наблюдательный орган обеспечивает соответствие уставу назначения правления и других органов. Если устав недостаточно регулирует эти отношения, этот орган может дать дополнительные указания.**

Поскольку у фонда, в отличие от общественных организаций, нет членов, которые принимали бы решения о назначении или освобождении членов правления, возникает необходимость создания специального органа, в компетенцию которого входит решение данных вопросов. Согласно п. 1 комментируемой статьи, таким органом является наблюдательный орган (кураториум). Члены этого органа назначаются учредителями фонда. Если фонд имеет такой наблюдательный орган (кураториум), то его функции детально определяются уставом фонда. Главная функция заключается в избрании правления или замене его членов и осуществлении контроля за деятельностью правления.

Кроме назначения и освобождения членов правления, наблюдательный орган правомочен приостанавливать решения правления, объявлять их утратившими силу или требовать их отмены, если они противоречат закону или уставу.

Устав фонда может предусматривать возможность и того, чтобы члены правления сами решили вопрос об обновлении состава правления в порядке кооптации. В данном случае проблемным может быть вопрос о том, кто должен осуществлять контроль за деятельностью правления и за тем, насколько корректно и правомерно осуществляет оно свои функции. Эта функция принадлежит наблюдательному органу. Во всех других случаях контроль за деятельностью правления осуществляет Министерство адалат Туркменистана.

Министерство адалат Туркменистана является тем государственным органом, который осуществляет государственный контроль за тем, чтобы управление фондом осуществлялось в соответствии с законом и уставом. Оно может в любое время потребовать информацию о деятельности фонда. Основная цель этого контроля – проследить за тем, используется ли имущество фонда по назначению, т.е. на предусмотренные уставом цели. Это обусловлено строго определенным, целевым характером имущества фонда.

### **Статья 74. Изменение цели фонда**

**Если без дестинаторов невозможно достижение намеченной цели или существует другое основание для ликвидации фонда, Министерство адалат может, при отсутствии соответствующих**

**положений в уставе, вместо ликвидации потребовать изменения цели или осуществить слияние с другими фондами так, чтобы было сохранено сходство с первоначальной целью. Если жив хотя бы один из учредителей, то его согласие необходимо.**

Если фонд создан для дестинаторов (например, для ветеранов войны), а их больше не осталось, естественно возникает вопрос о том, может ли существовать фонд дальше, поскольку без дестинаторов достижение намеченной цели уже невозможно. В этом случае может возникнуть вопрос о ликвидации фонда или изменении цели фонда. Согласно ст. 74 ГКТ решение об этом принимается Министерством адалат Туркменистана.

Министерство адалат Туркменистана, при отсутствии соответствующих положений в уставе, может принять решение вместо ликвидации фонда, потребовать изменения цели или о передаче имущества соответственно одному или нескольким фондам, которые преследуют те же или подобные цели, что и ликвидированный фонд. Если таких организаций не существует, то может быть принято решение о передаче этого имущества благотворительным организациям или государству. Оставшееся в случае ликвидации фонда имущество может быть передано дестинатарам фонда.

Если жив хотя бы один из учредителей, то его согласие необходимо.

### **РАЗДЕЛ 3. СДЕЛКИ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО**

## **ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

#### **Статья 75. Понятие и виды сделок**

**1. Сделкой является выражение физическими и юридическими лицами своей воли, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.**

**2. Сделки могут быть односторонними и двух – или многосторонними (договоры). Односторонняя сделка может создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами.**

#### **1. Общие положения**

Сделка, определение которой дается в данной статье, является волеизъявлением, направленным на достижение определенного результата в гражданско-правовых отношениях, и в отличие от других юридических фактов, является наиболее распространенным.

Сделки совершаются не только физическими и юридическими лицами, но и государством, что вытекает из содержания п. 2 ст. 48 ГКТ, в которой указывается, что государство участвует в гражданских правоотношениях как юридическое лицо.

Направленная на достижение определенного правового результата, сделка, является волевым актом, что безусловно требует наличия способности лица по своей воле и своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их, т. е. наличия гражданской дееспособности.

С правовой точки зрения сделка может иметь различную направленность, что вытекает из содержания п. 1 ст. 75 ГКТ, а именно: сделка может быть направлена на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. На практике та или иная сделка может быть направлена на достижение одного или нескольких перечисленных в данной норме закона правовых последствий.

Например, договор купли продажи направлен на прекращение права собственности продавца на ту или иную вещь и одновременно на приобретение права собственности на эту вещь – покупателем.

В силу п. 2 ст. 1 ГКТ физические и юридические лица свободны в установлении на основе договора своих прав и обязательств и определении любых договорных условий, если они не противоречат закону.

Следовательно, сделке должны способствовать правомерные действия сторон, что отличает их от деликтов, согласно которых обязанность лица возникает в связи с совершением им противоправных умышленных или неосторожных действий.

#### **2. Односторонние, двухсторонние, многосторонние сделки**

В силу п. 2 ст. 75 ГКТ сделки классифицируются на односторонние и двух- или многосторонние.

Односторонняя сделка может быть совершена путем волеизъявления одного лица, но при этом следует учесть, что такая сделка может создавать обязанности для других лиц только лишь в случаях, установленных законом, или если соглашение об этом достигнуто с этими лицами.

Например, объявление конкурса, выдача доверенности, составление завещания представляют собой односторонние сделки.

Для совершения двухсторонних и многосторонних сделок, закон требует волеизъявления двух и более лиц. На практике такая сделка совершается путем заключения различных видов договоров.

Важным фактором является то, что ГКТ не содержит исчерпывающего перечня, либо круга сделок, но важным условием правомерности сделок, является то, что они не должны противоречить закону, не содержать других признаков, могущих привести к признанию их недействительными.

## Статья 76. Действительность волеизъявления

1. **Волеизъявление в отношении другого лица, если оно было сделано в отсутствии последнего, вступает в силу с момента получения им волеизъявления.**
2. **Выражение воли не считается действительным, если другая сторона предварительно или сразу заявит об отказе.**
3. **На действительность волеизъявления не оказывают влияния смерть лица, выразившего волю, или лишение его дееспособности, если эти события имели место после волеизъявления.**

### 1. Общие положения

Волеизъявление в гражданских правоотношениях направлено на возникновение, изменение либо прекращение определенных правовых отношений.

Для правильного применения данной нормы закона необходимо уяснить, что волеизъявление само по себе не влечет какого-либо правового последствия, но в то же время является важным элементом сделки.

П. 1 комментируемой статьи предусматривает проявление волеизъявления в отношении другого лица, в его отсутствие, но наступление правовых последствий закон допускает только тогда, когда проявленное волеизъявление будет принято лицом, в отношении которого оно сделано.

В таких сделках действительность волеизъявления одной стороны зависит от получения этой воли другой стороной, и при этом очень важную роль играет то, чтобы другая сторона правильно поняла изъявителя воли, в противном случае, это приводит к спору, а в большинстве случаев волеизъявление не вступает в силу.

Например, зайдя в магазин, если мы даже вслух изъясим свое желание купить книгу, но когда такое волеизъявление будет сделано в отсутствие продавца, то наше волеизъявление не услышано (не получено) последним и не может быть осуществлено.

### 2. Действительность выражения воли

Комментируя п. 1 настоящей статьи, мы констатировали то, что проявленное волеизъявление вступает в силу, если будет принято лицом, в отношении которого оно сделано.

Следовательно, закон ставит нас перед фактом того, что хотя и все вопросы, относящиеся к сделкам, связаны с волеизъявлением, но выражение одной лишь воли недостаточно, чтобы совершить ту или иную сделку.

Сделка не состоится, если другая сторона предварительно или сразу заявит о своем отказе.

Например, в соответствии со статьей 548 ГКТ по договору дарения даритель безвозмездно передает имущество в собственность одаряемого с согласия последнего.

Тем самым закон требует, что для того, чтобы состоялся договор дарения не достаточно того, что одно лицо выразило волю подарить свое имущество другому лицу, а еще требуется, чтобы одаряемое лицо было согласно получить в дар это имущество.

В связи с чем, при составлении договора дарения не случайно указывается о том, что один дарит, а второй принимает в дар то или иное имущество. Если же одаряемое лицо не согласно принимать дар, о чем он вправе заявить предварительно или же сразу при заключении договора дарения, то волеизъявление собственника имущества само по себе не влечет какого-либо правового последствия, и как указано в комментируемой статье, не считается действительным.

### 3. Влияние смерти лица или потери дееспособности на действительность воли

Существенное правовое значение имеет то, что волеизъявление должно исходить от физического лица, способного по своей воле и своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Именно поэтому в Главе 2 ГКТ дееспособность предусматривается как условие действительности сделки.

В то же время следует иметь в виду, что если лицо в момент совершения сделки являлся дееспособным, то последующее лишение его дееспособности не влияет на действительность его воли.

Например: Через месяц после купли-продажи домовладения лицо в результате дорожно-транспортного происшествия получило черепно-мозговую травму и по состоянию здоровья не могло отдавать отчет своим действиям и руководить ими, в связи с чем ему был назначен опекун.

Выступая в интересах недееспособного лица, опекун обратился в суд с иском о признании договора купли-продажи домовладения недействительным, мотивируя свои требования тем, что согласно заключению судебно-психиатрической экспертизы продавец в силу своего состояния здоровья не может отдавать отчет своим действиям и руководить ими.

Однако, истец не учел, что в период оформления договора купли-продажи дома продавец был вполне нормальным человеком, а недееспособность у него наступила в результате несчастного случая, имевшего место после совершения им сделки по продаже дома, то есть после волеизъявления последнего.

На действительность волеизъявления не оказывает влияния и смерть лица, выразившего волю.

Например: Между Н. продавцом и В. покупателем был заключен договор купли-продажи недвижимости, заверенный в нотариальной конторе. На следующий день стороны намеревались зарегистрировать сделку в городском бюро технической инвентаризации.

Однако по пути следования домой Н. (продавец) погиб в результате несчастного случая.

Казалось бы, продавца нет, договор купли продажи не зарегистрирован в ГБТИ, в связи с чем можно поставить под сомнение сделку.

В то же время, Н. при жизни изъявил волю продать свою квартиру, оформив сделку в нотариальной конторе, получил обусловленную плату от покупателя, и поэтому его смерть не может повлиять на действительность волеизъявления. То, что договор купли-продажи не был зарегистрирован в ГБТИ при жизни продавца, не может влиять на действительность сделки, поскольку такая регистрация может быть произведена и без участия продавца.

## **Статья 77. Толкование волеизъявления**

**При толковании волеизъявления необходимо следовать действительной воле, не придерживаясь при этом буквального смысла выражений.**

Волеизъявление при совершении сделки должно быть четко выраженным, чтобы в дальнейшем оно не имело двоякого толкования.

В связи с этим, при разрешении споров, не придерживаясь буквального смысла выражений, к отношениям сторон следует применять правила о сделке, которую стороны действительно имели в виду.

Самой большой проблемой является правильное толкование волеизъявления, то есть правильно разобраться в том, чего хотел выразитель воли, и как понял его адресат волеизъявления.

Одним словом, в каждом конкретном случае в зависимости от обстоятельств дела необходимо тщательно уяснить отношения между сторонами.

## **Статья 78. Невозможность установления содержания волеизъявления**

**Сделка не имеет места, если ни по внешнему выражению и ни по иным обстоятельствам не может быть точно установлено содержание волеизъявления.**

### **1. Общие положения**

Волеизъявление может быть проявлено различными путями и в различных формах. Самый распространенный случай – это когда стороны выражают свою волю словесно (устно или письменно). Однако ст. 78 ГКТ указывает на тот случай, если не возможно точное установление содержания волеизъявления, хотя оно внешне может быть выражено. В этом случае, согласно ст. 78 ГКТ, сделка не имеет места. Например, если из завещания невозможно установить, кто назначен наследником, и какое имущество входит в наследство, такое завещание признается недействительным.

От предусмотренных в ст. 78 ГКТ случаев следуют отличать молчание, которое, хотя не выражают внешне волю в достаточной форме, но в некоторых случаях достаточно для признания факта совершения сделки.

### **2. Молчание как волеизъявление**

Молчание является специфической формой волеизъявления, и поэтому право связывает с ним правовые последствия лишь в определенных случаях. Молчание, как правило, означает отказ от совершения сделки. Однако в ряде случаев молчание признается выражением воли и с ним связываются правовые последствия. Иногда закон это прямо предусматривает, а иногда, исходя из обычаев делового оборота, молчание порождает правовые последствия. Например, согласно п. 1 ст. 349 ГКТ, если предприниматель, осуществляющий деятельность для других, получит оферту об исполнении подобной деятельности от лица, с которым имеет деловые связи, то он обязан в разумный срок ответить на это предложение; его молчание будет сочтено акцептом. Пример: винный завод поставляет одному из ресторанов каждую субботу 1000 бутылок вина. Директор ресторана сообщил заводу, что в один из субботних дней запланирована свадьба, и ему требуется 2000 бутылок вина. Если завод не ответит на это предложение, то согласно ст. 349 ГКТ его молчание будет признано согласием и в случае непоставки 2000 бутылок вина на него будет возложена ответственность. Правда, молчание в данном случае не влечет заключение договора, однако на акцептанта возлагается обязанность возмещения вреда. Эта норма ставит перед собой цель обеспечения стабильности коммерческих отношений.

Молчание при заключении сделки будет признано согласием и в том случае, когда стороны сделки предварительно заключили соглашение о том, что в определенной ими ситуации молчание считается согласием. Например, физические лица создали акционерное общество сроком на пять лет. В уставе они указали, что если за три месяца до истечения данного срока акционеры не заявят о ликвидации общества, то общество будет считаться созданным на неопределенный срок. Это тот случай, когда молчание участников сделки признано волеизъявлением и влечет за собой правовые последствия.

## **Статья 79. Недействительность сделки, противоречащей основам правопорядка и нравственности**

**Недействительна сделка, совершенная с нарушением установленных законом правил и противоречащая общественным интересам, нормам нравственности.**

### **1. Общие положения**

Для некоторых сделок закон устанавливает порядок их совершения, несоблюдение которых влечет их недействительность, а некоторые законы прямо запрещают совершать те или иные сделки.

Комментируемая статья относит к недействительным сделки, заключение которых произведено с нарушением установленных законом правил и противоречит общественным интересам, нормам нравственности.

В данной редакции закона, казалось бы, для признания сделки недействительной обязательно наличие нескольких факторов, первый из которых - нарушение установленных законом правил, второе - противоречие сделки общественным интересам и нормам нравственности.

В то же время, следует иметь в виду, что действующее законодательство не обязывает участников сделки доказывать ее законность, а, наоборот, предполагает, что сделка соответствует требованиям закона, пока не будет доказано обратное.

Вопрос о том, соответствует ли сделка требованиям закона или нет, не всегда однозначен и очевиден. Кроме того, комментируемая норма не конкретизирует, о каком законе идет речь. Это означает, что при установлении содержания сделки, мы не должны ограничиваться только нормами гражданского права, а обязаны обратить внимание и на нормы других отраслей права (уголовного, административного, налогового и т.д.), которые играют значительную роль в уточнении содержания сделки.

В комментируемой статье целью сделки является достижение такого результата, который не просто не соответствует закону или нормам морали, а противоречит основам правопорядка и нравственности. При этом данное противоречие должно быть заведомым, т.е. очевидным для всех и каждого участников гражданского оборота.

Иными словами, для квалификации сделки по статье 79 ГКТ должны быть с очевидностью нарушены основополагающие правовые и (или) нравственные нормы, определяющие устой общества, которые формально никак не выделены, в связи с чем ее применение предполагает оценку судом обстоятельств, в силу которых ставится вопрос о признании сделки недействительной.

### **2. Проблемы судебной практики**

Практикой судов Туркменистана не выработан единый подход к тому, необходимо ли для квалификации сделки по статье 79 ГКТ ее несоответствие требованиям закона, либо достаточно установления наличия одной лишь противоправной цели.

На наш взгляд, этот вопрос разрешен на следующих примерах:

а) однозначно, что совершая сделку по приобретению наркотиков, лицо вступает не только в противоправную сделку, но такая сделка противоречит общественным интересам и нормам нравственности.

Однако, можно ли признать антисоциальным договор купли-продажи вещи для совершения с ее помощью преступления.

В связи с этим, следует иметь в виду, что закон не требует обязательного противоречия самой сделки требованиям закона. Сделка может быть признана недействительной даже при одном лишь нарушении нравственных устоев общества.

## **Статья 80. Недействительность сделки вследствие положением злоупотребления своим**

**Сделка может быть сочтена недействительной, если имеется явное несоответствие между определенным сделкой исполнением и предусмотренным за это исполнение вознаграждением и если сделка заключена только благодаря тому, что одна из сторон злоупотребила своим преобладающим положением на рынке или воспользовалась тяжелым положением другой стороны или ее неопытностью.**

### **1. Общие положения**

Комментируемая статья объединяет два состава недействительных сделок, общей чертой которых является дефект внутренней воли одной стороны в этих сделках.

При этом в сделке, по которому исполнение не соответствует вознаграждению за данное исполнение, а также заключенной путем использования тяжелого положения другой стороны следует иметь в виду, что воля этого лица

на совершение сделки вовсе отсутствует или эта сторона действует под влиянием таких внешних факторов, которые исключают свободное формирование её воли на совершение сделки. Сближает все эти сделки и то, что дефект воли одного из участников сделки возникает под воздействием другой стороны или, по крайней мере, используется ею в своих интересах.

## **2. Предпосылки применения**

При разрешении споров, прежде всего, следует учесть, что сделка должна быть совершена на крайне невыгодных для нуждающейся стороны условиях. Это означает, что условия сделки должны быть не просто неблагоприятными для одной из ее сторон (что происходит весьма часто), а резко отличаться от обычных условий такого рода сделок. Сторона должна доказать, что была вынуждена пойти на совершение кабальной для неё сделки под влиянием стечения тяжелых для него обстоятельств. Такими обстоятельствами могут быть признаны, как правило, лишь чрезвычайные события (острая потребность в средствах для оплаты операции и приобретения лекарств, необходимость возмещения причиненного вреда и т. п.).

Наконец, другая сторона в сделке должна быть осведомлена о неопытности, о тяжелом положении своего контрагента, и злоупотребляя своим преобладающим положением, сознательно использовать эти обстоятельства в своих интересах.

При этом не имеет значения, попал ли потерпевший в такое положение вследствие обстоятельств, зависящих от другого участника сделки, или это произошло совершенно независимо от него.

Не играет роли и то, действует ли сторона в сделке активно (т.е. сама предлагает заключить кабальную сделку) или просто принимает предложение своего контрагента, который сам сформулировал кабальные условия договора. Юридически значимым является лишь само знание стороны о том, что сделка совершается другой стороной вынужденно, под воздействием стечения тяжелых обстоятельств.

## **3. Применение норм к сделкам предпринимательского характера**

Следует иметь в виду, что в целом правила статьи 80 ГКТ применимы и к любым гражданско-правовым сделкам, но их применение к сделкам предпринимательского характера должно быть особенно взвешенным.

Однако убытки, вызванные экономическими просчетами, и несостоявшиеся надежды иметь от этой сделки большую выгоду не могут покрываться за счет других участников оборота с помощью ссылок на кабальность сделок.

Поэтому в качестве сделок, к которым могут быть применена статья 80 ГКТ, могут признаваться лишь такие сделки, которые действительно совершены под влиянием вышеуказанных обстоятельств.

Требование о признании сделки недействительной на основании статьи 80 ГКТ может быть заявлено лишь самой стороной, потерпевшей от этой сделки, а если это невозможно (например, в случае его смерти или признания его недееспособным) – его законным представителем или другими заинтересованными лицами (например, наследниками).

### **Статья 81. Недействительность мнимой**

### **и притворной сделок**

1. **Недействительна сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие правовые последствия (мнимая сделка).**

2. **Если мнимая сделка совершена с целью прикрыть другую сделку (притворная сделка), то применяются правила, относящиеся к прикрываемой сделке.**

#### **1. Общие положения**

Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, регулирует те или иные имущественные и связанные с ними неимущественные отношения. Если это сформулировать простым языком, то можно сказать, что нормы, закрепленные в гражданском праве, отражают жизненные реалии.

В реальной жизни мы повседневно сталкиваемся с разными ситуациями.

Нормы гражданского права предусматривают и то, что участники гражданских правоотношений могут быть законопослушными и заключаемыми между собой сделками вести третьих лиц в заблуждение.

Одними из таких распространенных сделок являются мнимые и притворные сделки.

#### **2. Мнимые сделки**

Мнимые сделки – сделки, совершенные для вида, без намерения создать правовые последствия. Обычно при таких сделках стороны договариваются о том, чтобы изъявленная ими воля не была осуществлена.

Таким образом, внешне стороны выражают волю и ведут себя так, будто в действительности желают достичь внешне выраженного, а на самом деле стороны вовсе не стремятся к достижению того правового результата, который должен возникнуть из данной сделки.

Данные сделки характерны тем, что стороны сделки по взаимному согласию следуют цели ввести в заблуждение третьи лица.

Например, в связи с невозможностью исполнения решения суда о взыскании денежного долга, постановлено обратиться взыскание задолженности на имущество должника фирмы «А». Узнав об этом, директор фирмы «А», договорившись с руководством фирмы «К» заключают между собой, задним числом, договор купли-продажи своего имущества.



Кредитор обратился в суд с иском о признании данной сделки недействительной по мотиву, что она совершена с целью сокрытия имущества от ареста и обращения на него взыскания.

Суд установив, что данная сделка, совершенная между фирмами «А» и «К» является мнимой, своим решением признал её недействительной.

Следует учесть, что третьими лицами, терпящими убытки от действий сторон мнимых сделок, являются не только кредиторы, но ими могут оказаться и государственные органы. Например, в том случае, когда по договору подряда, стороны намеренно увеличивают расходы, чтобы тем самым уменьшить облагаемую налогом прибыль.

При совершении мнимых сделок не обязательно, чтобы участники сделки ставили перед собой цель введения в заблуждение третьих лиц, достаточно установление факта, что по взаимному согласию сторон сделки такая сделка в положении сторон ничего не изменила.

### **3. Притворные сделки**

Притворные сделки представляют собой разновидность мнимых сделок.

Однако, следует иметь в виду, что притворные сделки отличаются от мнимых сделок тем, что совершая такие сделки, стороны желают прикрыть другую сделку, реально намеченную ими.

Например, стороны заключают договор о дарении жилого дома, в то время как между ними в действительности был договор о купле-продаже.

Правовые последствия, наступающие в случае совершения притворной сделки таковы: притворная сделка признается недействительной, а к прикрываемой сделке применяются правила, действующие к сделке, которую стороны фактически заключили.

При этом следует иметь в виду, что притворная сделка возможна лишь по взаимному согласию участников сделки.

Судебная практика вопрос о притворности сделки решает в каждом конкретном случае с учетом всех фактических обстоятельств, и в основном, исходит из того, что если заинтересованному лицу доказать притворность сделки не удастся, то выраженное сторонами волеизъявление правильно отражает их внутреннюю волю, а значит, отсутствуют основания для вывода о недействительности той сделки, которая совершена сторонами.

Иногда требования законодательства нарушены не сделкой в целом, а только некоторыми ее условиями. В таких случаях было бы несправедливо признавать недействительной всю сделку. Гражданское право принимает это во внимание и предусматривает недействительность части сделки, что не влечет за собой недействительность прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения ее недействительной части. Такое предположение допустимо при наличии двух условий:

а) недействительность части сделки не влияет на действительность остальных ее частей (объективный критерий);

б) стороны в момент совершения сделки были бы согласны совершить сделку без включения ее недействительной части (субъективный критерий).

Такая часть сделки не должна относиться к числу существенных условий договора, приводящих к признанию договора не заключенным.

### **Статья 82. Отсутствие серьезного намерения**

1. **Волеизъявление, совершенное без серьезного намерения, в расчете на то, что отсутствие такого намерения не будет замечено, ничтожно.**

2. **Лицу, в отношении которого совершено волеизъявление, должен быть возмещен ущерб, возникший вследствие того, что оно доверилось волеизъявлению, если оно не заявлено и не могло знать о несерьезности намерений.**

#### **1. Общие положения**

Волеизъявление лиц не всегда имеет целью совершение сделки. Волеизъявление может носить иногда характер шутки, а не обдуманного и серьезного действия. П. 1 ст. 82 ГКТ признает недействительным волеизъявление, сделанное несерьезно (в шутку) с расчетом, что несерьезность будет распознана. Такое волеизъявление гражданское право признает недействительным в силу того, что ему не сопутствуют желание или возможность реального достижения заявленных целей, и оно сделано лишь под воздействием различных факторов (шутка, желание привлечь внимание другого и т.д.). П. 1 ст. 82 ГКТ уточняет, что несерьезность волеизъявления должна поддаваться распознаванию: в противном случае, если адресат волеизъявления верил в серьезность последнего и не знал или не мог знать о его несерьезности и вследствие этого понес ущерб, он вправе потребовать от волеизъявителя возмещения его.

#### **2. Право требования возмещения ущерба**

Хотя п. 1 ст. 82 ГКТ признает волеизъявления, сделанные несерьезно, ничтожными, ущерб, который был нанесен таким волеизъявлением, согласно п. 2 должен быть возмещен. Предпосылкой применения права на возмещение ущерба является то обстоятельство, что лицо, которому был причинен ущерб, доверилось несерьезному волеизъявлению и оно не могло знать о том, что волеизъявление несерьезно.

### **Статья 83. Ничтожность волеизъявления**

1. **Волеизъявление недееспособного лица ничтожно.**
2. **Ничтожно волеизъявление, совершенное в бессознательном состоянии или в состоянии временного расстройства психической деятельности.**
3. **Ничтожно волеизъявление душевно больного лица и в том случае, если оно не признано недееспособным.**

### **1. Общие положения**

Волеизъявление лица должно соответствовать его действительной воле, и правовое значение имеют условия, при которых формировалась воля. Для действительности сделки важны воля и волеизъявление, которые должны быть только в их единстве.

В связи с этим сделки с пороками воли условно можно разделить на сделки двух видов:

- а) совершенные без внутренней воли на совершение сделки;
- б) сделки, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно.

### **2. Ничтожность волеизъявления недееспособного лица**

Сделка, совершенная лицом, не способным понимать значения своих действий или руководить ими признается совершенной без внутренней воли.

Для признания недействительной сделки в связи с неспособностью понимать значения своих действий или руководить ими правовое значение имеет момент, когда сделка считается совершенной.

Данные сделки независимо от причин (это могут быть воздействие наркотиков, нервное потрясение, алкогольное опьянение, травма, болезнь и т.д.), приведших гражданина в такое состояние, являются оспоримыми.

Иск в суд о признании недействительными таких сделок может предъявить сам этот гражданин, либо лицо, чьи права и охраняемые законом интересы были нарушены.

Сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, может быть признана судом недействительной по иску его опекуна, если будут представлены доказательства того, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значения своих действий или руководить ими.

В отличие от сделок лиц, признанных недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия (ничтожные сделки), сделки граждан дееспособных, находящихся в момент их совершения в состоянии, когда они не могли понимать значение своих действий, могут быть оспорены в суде.

Последствием совершения такой сделки является двусторонняя реституция. Кроме того, сторона по сделке обязана возместить соответствующей стороне реальный ущерб, если будет доказано, что сторона знала или должна была знать о нахождении другой стороны в состоянии, когда она не могла понимать значение своих действий или руководить ими.

### **3. Выражение воли в состоянии временного психического расстройства**

П. 2 комментируемой статьи предусматривает ничтожность волеизъявления, если оно совершено лицом, находящимся на момент проявления воли в бессознательном состоянии или в состоянии временного расстройства психической деятельности.

#### **Статья 84. Недействительность сделки, совершенной формы**

**с нарушением установленной**

1. **Недействительна сделка, при заключении которой не была соблюдена форма, установленная законом. Несоблюдение формы, установленной условиями самой сделки, влечет за собой при наличии сомнения недействительность сделки.**

2. **Если сделка, которая может быть оспорена, оспаривается, то она рассматривается как недействительная с момента ее совершения.**

**Оспаривание производится в отношении другой стороны.**

3. **Право оспаривания имеет любое заинтересованное лицо.**

### **1. Общие положения**

Сделки могут быть совершены устно или письменно. Письменная форма, в свою очередь, может быть простой или нотариальной. Как правило, обязательная письменная форма предусматривается законом. В остальных случаях участники сделки самостоятельно решают вопрос формы сделок.

П. 1 ст. 84 закрепляет важный принцип гражданского права, согласно которому сделка, при заключении которой не соблюдена установленная законом форма, является недействительной. Это означает, что во всех случаях, когда ГКТ или другой закон предписывают специальную форму для совершения сделки, эта форма должна быть соблюдена.

Поскольку форма сделки как условие действительности выражения воли играет чрезвычайную роль, ГКТ в статьях 93-96 отдельно закрепляет требования касательно формы сделок. Кроме этого, ГКТ в отдельных случаях прямо указывает на обязательную форму сделки.

Например, в статьях 72, 206, 223, 303, 334, 336, 337, 549, 982, 1174 ГКТ предусмотрено обязательное нотариальное заверение сделок.

Норма о недействительности сделок, нарушающих требования о форме сделок, является императивной, и участники сделки не могут её изменить. С другой стороны, участники сделки сами могут договориться о форме сделок. Однако это не означает, что они имеют право изменить установленную законом форму сделок. Например, ГКТ устанавливает для заключения договоров купли-продажи недвижимого имущества обязательное нотариальное заверение этих договоров. Стороны договора не имеют право изменить это требование закона и установить, что договор они заключают устно.

По смыслу 2-го предложения п. 1 несоблюдение формы сделок, установленной самой сделкой, не всегда влечет недействительность сделки. Это происходит только при наличии сомнения недействительности сделки. Иными словами, если действительность сделки спорна, несоблюдение установленной сделкой формы влечет недействительность этой сделки, даже если закон не предписывает обязательную форму для этих сделок. В некоторых случаях действительность сделки может быть зависима от того, с какой целью стороны выбрали данную форму: как предпосылку действительности сделки или лишь для подтверждения факта совершения сделки. В этом последнем случае несоблюдение формы естественно не повлечет недействительность сделки. Сделки, совершенные с несоблюдением формы сделок, являются недействительными с момента заключения независимо от того, будут ли они оспорены или нет. Таким образом они относятся к категории ничтожных сделок.

#### **1. Недействительность оспоримых сделок**

В отличие от ничтожных сделок для признания недействительности оспоримых сделок необходимо их оспаривание. Однако сделка признается недействительной не с момента оспаривания, а с момента её совершения. Оспаривание лишь поражает недействительность сделки. Оспоримые сделки в момент совершения являются действительными, но оспаривание (обжалование) влечет недействительность этих сделок. Таким образом, судьба сделки зависит от оспаривания. Например, если лицо ошибочно приобрел совершенно другой товар, нежели он хотел купить (сделки, совершенные под влиянием заблуждения, ст. 97105 ГКТ), договор считается действительным, если лицо (покупатель) это не оспорит.

Самыми распространенными случаями оспоримых сделок являются сделки, совершенные под влиянием заблуждения, обмана или принуждения.

#### **2. Порядок оспаривания оспоримых сделок**

Для признания оспоримой сделки недействительной не обязательно обращаться в суд или в другой орган, достаточно оспаривания в отношении другого участника сделки. Наоборот, обращение в суд не влечет недействительность сделки, пока оспаривание не будет осуществлено в адрес другого участника сделки. Естественно, при несогласии этого участника стороны могут обратиться в суд, но это уже процессуальный аспект осуществления права. С точки зрения материального права оспаривание уже влечет недействительность. Этим отличается концепция оспоримых сделок в гражданском праве Туркменистана от концепции оспоримых сделок в гражданском праве России, согласно которой оспоримые сделки должны быть признаны недействительными судом. Оспаривание, т.е. обжалование сделки перед другим участником сделки, представляет собой одностороннюю сделку, и на неё распространяются все положения действительности односторонних сделок. Однако для действительности данного одностороннего выражения воли необходимо её получение другим участником сделки. Таким образом, оспаривание относится к категории сделок, которые предусмотрены в ст. 75 и 76 ГКТ.

Специальная форма для оспаривания законом не установлена. Достаточно предъявления претензии или заявления о причинах несогласия и намерения прекращения сделки. Если закон предусматривает форму для оспаривания, как правило, об этом прямо указывается в законе.

Поскольку право оспаривания является существенным правом, и оно оказывает влияние на действительность сделок, ГКТ устанавливает определенные временные ограничения для его осуществления.

#### **4. Субъекты права оспаривания сделок**

Согласно п. 3 ст. 84 ГКТ право на оспаривание имеет «любое заинтересованное лицо». Закон не устанавливает круг заинтересованных лиц. Заинтересованное лицо должно быть установлено при толковании конкретной сделки: им может быть как участник сделки, так и любое третье лицо, которому в результате совершения сделки был причинен вред.

Например, если родитель не согласен с покупкой сигарет его малолетнего сына, он может оспорить эту сделку, хотя сам он не является участником сделки.<sup>51</sup>

#### **Статья 85. Конверсия сделки**

**Если условия недействительной сделки соответствуют требованиям, предъявляемым к другой сделке, то применяются правила, относящиеся к последней, если, узнав о недействительности сделки, стороны желают, чтобы она была действительной.**

Назначением конверсии является сохранение недействительной сделки в той части, которая соответствует правовым нормам и интересам участников сделки.

Конверсия сделки служит защитой сторон от нежелательных правовых результатов при признании сделки недействительной, но при этом необходимы определенные предпосылки, которые направлены на уточнение, имеется ли недействительная сделка, и стороны склонны к наступлению правовых последствий, предусмотренной данной сделкой, осознавая, что сделка является недействительной.

Когда недействительная сделка соответствует требованиям, предусмотренными и для другой сделки, применяются последние, если узнав о недействительности сделки, стороны желают, чтобы она была действительной.

Данные правовые действия предоставления возможности участником сделки называется конверсией сделки.

Например, согласно передачи денежных средств физические лица оформили и подписали Кредитный договор, который согласно действующему законодательству Туркменистана является недействительным, так как в данном случае кредит может быть оформлен и предоставлен сторонами, если данное лицо является финансовым кредитным учреждением, поэтому стороны, признав сделку недействительной, но желая, чтобы она стала действительной, переоформляют кредитный договор в договор займа согласно ст. 645-649 ГКТ. По содержанию договор кредита и договор займа совпадают.

В данном случае можно говорить о конверсии сделки, так как описанные условия соответствуют требованиям и условиям рассматриваемой статьи.

## **Статья 86. Подтверждение недействительной сделки**

**1. Если лицо, совершившее недействительную сделку, подтверждает ее, то его подтверждение рассматривается как совершение сделки вновь.**

**2. Оспаривание не допускается, если оспариваемая сделка была подтверждена лицом, имеющим право оспаривания.**

**3. Если недействительный договор подтверждается сторонами, то они обязаны при наличии сомнения передать друг другу все то, что они получили бы при условии, что договор был бы действителен с самого начала.**

**4. Подтверждение становится действительным лишь в случае, если сделка не противоречит основам правопорядка и нравственности.**

### **1. Совершение новой сделки посредством подтверждения**

Хотя ничтожная сделка недействительна с момента совершения и стороны не могут ее исправить, ГКТ все же предусматривает возможность достижения сторонами намеченных целей в пределах, предусмотренных правом. Эту возможность участников сделки закон называет «подтверждением» (ст. 86 ГКТ). Однако это подтверждение не исправляет ничтожную сделку, т.е. не превращает ее в действительную, а означает совершение новой сделки. Например, если договор купли-продажи недвижимого имущества стороны не оформили в нотариальном порядке и не зарегистрировали в публичном реестре, такой договор с момента заключения является недействительным. Однако если стороны согласны заключить данный договор и подтверждают свое согласие, то это означает, что они должны удостоверить договор в нотариальном порядке и зарегистрировать в публичном реестре. В результате такого подтверждения сделка будет действительной не с момента совершения старой сделки, а лишь с момента нотариального удостоверения и регистрации сделки в публичном реестре, т.е. фактически совершается новая сделка.

### **2. Недопустимость оспаривания**

Если сделка уже была подтверждена правомочным лицом, т.е. лицом, имеющим право на оспаривание сделки, и, вследствие этого, сделка была совершена заново, первая сделка больше не может быть оспорена (п. 2 ст. 86 ГКТ).

### **3. Обратная сила старой сделки**

Подтверждение ничтожной сделки сторонами хотя и не превращает сделку в действительную, однако стороны могут передать друг другу ожидаемый от сделки результат по времени совершения первой сделки. На конкретном примере можно убедиться в справедливости такого решения.

Пример: 10 января собственник квартиры «А» продал свою квартиру покупателю «Б». Квартира была сдана в наем нанимателю «Г». Договор купли-продажи не был нотариально удостоверен, и новый собственник квартиры не был зарегистрирован в реестре. Эту ошибку они исправили спустя десять месяцев - в ноябре. За это время наниматель «Г» выплачивал квартплату «Б», поскольку его считал собственником квартиры. Согласно п. 3 ст. 86 ГКТ приобретатель квартиры, хотя пока и не стал ее собственником, путем подтверждения этой сделки, он имеет право потребовать все, что он мог получить, если сделка с самого начала была бы действительной.

### **4. Правомерность подтверждения**

Таким образом, закон предусматривает возможность «исправления» ничтожной сделки, предоставляя право на совершение сделки заново. Однако и это зависит от правового основания признания сделки недействительной. Если сделка является ничтожной вследствие того, что ее содержание противозаконно, то, естественно, за попыткой подтверждения сделки с противозаконным содержанием вновь последует ее недействительность. И поэтому закон уточняет, что подтверждение лишь тогда становится действительным, если сделка (которую стороны хотят подтвердить) не противоречит основам правопорядка и нравственности (п. 4 ст. 86 ГКТ).

# Статья 87. Недействительность части сделки

**1. Недействительность части сделки не влечет недействительности ее других частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения ее недействительной части.**

**2. Если одна из частей сделки касается стандартных условий договоров и они недействительны или стали несущественными составными частями договора, договор в целом остается действительным.**

## 1. Понятие части сделок

Нередко случается, что стороны в основном правильно оформляют сделку, однако какая-то ее часть не соответствует установленным законом требованиям, вследствие чего ее следует признать недействительной. При этом, естественно, возникает вопрос: будет ли сделка полностью недействительной, или достаточно признания недействительности лишь одной ее части, не имеющей юридической силы? Ответ на этот вопрос в свою очередь порождает новые вопросы: что же следует считать частью сделки? Какого характера может быть недостаток, оказывающий влияние на действительность сделки? Согласно п. 1 ст. 87 ГКТ, недействительность части сделки не влечет недействительности других ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без ее недействительной части.

Для того, чтобы можно было говорить о недействительности части сделки, налицо должна быть единая сделка, состоящая из нескольких частей. При этом должна быть возможность выявления этих частей и их отдельного рассмотрения, а также установления того, какая из частей является недействительной, и может ли ее недействительность повлечь недействительность сделки в целом. Например, если в уставе акционерного общества (АО) будет записано, что акционер не имеет права на отчуждение своих акций, то и это формально будет одной частью сделки, но такой, которая не повлечет недействительности сделки в целом, а лишь данной ее части, – законом не допускается лишение акционера права на отчуждение акций.

## 2. Оценка важности части сделки

На основании толкования следует установить, учитывают ли участники сделки возможность того, что недействительность одной ее части не влечет недействительности сделки в целом. Хорошим примером этого является закрепленное в уставах хозяйственных обществ положение о том, что недействительность той или иной части устава не влечет недействительности устава в целом.

При рассмотрении частично недействительной сделки важен также вопрос о том, насколько существенной является для сделки та часть, которая признана недействительной. Разумно ли, чтобы она стала причиной недействительности сделки в целом? Если сделка сторонами уже осуществлена и обнаружится, что одна из ее частей, оказывается, была недействительной, насколько было бы правильным отказаться от сделки в целом? Это та небольшая группа вопросов, которая должна быть разрешена при толковании.

При оценке частично недействительной сделки важна не только воля участников сделки. Когда закон говорит о возможности совершения сделки и без ее недействительной части, подразумевается, что содержание этой части не должно повлечь недействительности всей сделки. Это также вопрос оценки обстоятельств конкретного дела, т.е. вопрос о том, каков характер недействительности данной части.

# ГЛАВА 2. ДЕЕСПОСОБНОСТЬ КАК УСЛОВИЕ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ СДЕЛКИ

## Статья 88. Действительность сделки, совершенной несовершеннолетним

**1. Если несовершеннолетний заключает договор без необходимого на то согласия законного представителя, то действительность договора зависит от последующего одобрения представителя, за исключением случаев, когда несовершеннолетнее лицо получает выгоду.**

**2. Если несовершеннолетний стал полностью дееспособным, он сам решает вопрос о действительности своего волеизъявления.**

## **1. Общие положения**

По достижении восемнадцати лет у физического лица в полном объеме возникает гражданская дееспособность, то есть способность по своей воле и своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя обязанности и исполнять их.

Тем самым дееспособность является одним из главных условий действительности сделки.

В повседневной жизни, мы сами того не замечая, вступаем в разные сделки, в которых одной из сторон сделок выступает лицо, не достигшее совершеннолетия.

Следует иметь в виду, что не во всех случаях недостижение физическим лицом восемнадцати лет свидетельствует о его ограниченной дееспособности.

В силу п. 2 ст. 23 ГКТ закон допускает приобретение физическим лицом дееспособности и до достижения им восемнадцати лет, что может иметь место в результате заключения брака.

## **2. Согласие законного представителя на совершение сделки несовершеннолетним**

Следуя требованиям п. 1 ст. 88 ГКТ, для заключения несовершеннолетним договора необходимо предварительное согласие его законного представителя.

Это означает, что договор, заключенный несовершеннолетним без согласия законного представителя, является недействительным.

Однако, следует иметь в виду, что если законный представитель в последующем одобряет договор, заключенный несовершеннолетним, то сделка является действительной. Например, несовершеннолетний вместо того, чтобы купить себе учебники, потратив все имеющиеся у себя деньги, купил в магазине другую книгу. Мать стала возражать против этой покупки, но отец несовершеннолетнего одобрил эту сделку, поскольку оказалась, что эта книга как раз та, которую отец искал долгое время.

В данном случае сделка с момента одобрения её отцом несовершеннолетнего является действительной.

При рассмотрении спора о признании недействительной сделки, совершенной несовершеннолетним, следует учесть, что не всегда лишь факт недостижения физическим лицом совершеннолетия является основанием для признания сделки недействительной, поскольку закон (часть первая комментируемой статьи) допускает в этом вопросе исключение.

Так, из смысла п. 1 ст. 88 ГКТ сделка не может быть признана недействительной, если в результате её совершения несовершеннолетний получил выгоду.

Допустим, несовершеннолетний совершил сделку, требующую согласие законного представителя без этого согласия. После оплаты стоимости сделки несовершеннолетнему, в связи с тем, что он заключил сделку свыше обусловленной суммы, вручили лотерейный билет, по которому выиграл ценный приз.

В результате несовершеннолетний, хотя и совершил сделку, которая могла быть признана недействительной, но в связи с тем, что получение им выгоды есть непосредственный результат этой сделки, то она не может быть признана недействительной.

Большой интерес представляет у ученых и практиков вопрос о том, достаточно ли получить согласие на сделку несовершеннолетнего одного из родителей или требуется согласие их обоих.

Следует признать, что прямого ответа на этот вопрос в ГКТ нет, в связи с чем полагаем, что данный вопрос следует решать, опираясь на общие положения закона. Мы знаем, что семейное законодательство родителям предоставляет равные права и возлагает таким же образом на них и обязанности в отношении их детей, а также исходим из того, что в соответствии со статьями 88-89 Семейного кодекса Туркменистана эти права и обязанности осуществляются родителями по их взаимному согласию. Однако, это не означает, что исключительно во всех случаях родители должны действовать совместно, поскольку это явилось бы существенным тормозом для решения многих жизненных вопросов.

Судебная практика исходит из того, что представлять интересы ребенка может один из родителей, и при этом предполагается, что он действует по поручению и с согласия второго родителя, в связи с чем по общему правилу согласие на сделку несовершеннолетнего может дать один из родителей.

Как быть в том случае, если между родителями имеются разногласия на этот счет?

Исходя из равенства прав и обязанностей родителей в отношении своих детей, каждый из них вправе обратиться за разрешением возникших разногласий в орган опеки и попечительства или в суд.

## **3. Приобретение несовершеннолетним дееспособности и решение им самим вопроса о действительности своего волеизъявления**

В судебной практике часто встречаются случаи, когда та или иная сделка совершена в период несовершеннолетия физического лица, а спор о недействительности сделки возникает тогда, когда данное лицо стало полностью дееспособным.

В связи с этим, при отсутствии других предусмотренных законом оснований для признания сделки недействительной, решающее значение в вопросе действительности сделки имеет отношение самого физического лица, достигшего совершеннолетия к моменту возникновения спора, и он сам решает вопрос о действительности своего волеизъявления.

Это означает, что если при рассмотрении судом спора о действительности сделки, физическое лицо заявляет о том, что он поддерживает договор, заключенный им в несовершеннолетнем возрасте, и принимает по нему права и несет обязанности, то такая сделка не может быть признана недействительной лишь по мотиву совершения её несовершеннолетним без согласия законного представителя.

1. **До одобрения договора, заключенного несовершеннолетним, другая сторона имеет право отказаться от договора.**
2. **Если другая сторона знала о несовершеннолетии лица, она может заявить отказ только в том случае, если несовершеннолетний ложно вводил её в заблуждение, утверждая, что имеет согласие представителя.**

#### **1. Общие положения**

По смыслу закона только лишь факт отсутствия согласия родителей на сделку, совершенную несовершеннолетним, не делает эту сделку недействительной. Напротив, до тех пор, пока по их требованию, недействительность сделки не будет подтверждена судом, сделка сохраняет юридическую силу и должна исполняться сторонами.

Предполагается, что родители, усыновители и попечители согласны на эту сделку, но в то же время за ними сохраняется право оспаривания этой сделки в судебном порядке.

При разрешении таких споров особенно следует обратить внимание на то, что требуя признать сделку, совершенную без их согласия, родители, усыновители и попечители должны действовать в интересах своих подопечных. Поэтому если сделка совершена к явной выгоде несовершеннолетнего, суд может отказать в признании ее недействительной, даже если на этом настаивают его родители, усыновители или попечители.

#### **2. Право отказа другой стороны от договора**

Законодатель исходит из того, что несовершеннолетние еще не готовы к самостоятельному участию в гражданском обороте и могут своими опрометчивыми действиями поставить себя в сложное материальное положение или, по крайней мере, причинить себе убытки.

Для того, чтобы исключить такие последствия законодатель для совершения сделки требует не только наличие воли самого несовершеннолетнего, но и выражение воли лица, призванного в силу закона защищать права и интересы несовершеннолетнего, что как бы восполняет недостаток воли несовершеннолетнего.

П. 1 комментируемой статьи допускает, что сделка, совершенная несовершеннолетним, может быть одобрена в последующем его родителями, усыновителями или попечителями, что придает сделке юридическую силу и исключает возможность оспаривания сделки по основаниям её совершения без согласия законного представителя. Тем самым, одобрение является согласием, данным после совершения сделки, и, таким образом, закон придает ему обратную силу, то есть сделка становится действительной не с момента одобрения, а с того момента, когда она была совершена.

В то же время, законодатель предусмотрел, что до одобрения договора, заключенного несовершеннолетним, другая сторона имеет право отказаться от договора.

Это означает, что сторона в сделке, после заключения договора узнав о том, что противная сторона сделки является несовершеннолетним, вправе отказаться от договора, что направлено как на защиту интересов самого несовершеннолетнего, так и исключает возможные споры с участием второй стороны.

#### **3. Заблуждение относительно согласия в сделке**

В п. 2 ст. 89 ГКТ указано то, что если другая сторона знала о несовершеннолетии лица, она может заявить отказ только в том случае, если несовершеннолетний ложно вводил её в заблуждение, утверждая, что имеет согласие представителя.

Комментируя часть первую данной статьи, мы констатировали тот факт, что, заключив договор с несовершеннолетним, другая сторона вправе отказаться от этой сделки до одобрения её законным представителем.

На практике часто возникают случаи, когда сторона сознательно заключает сделки с несовершеннолетними, и часто такие сделки бывают направленными на получение незаконной выгоды, пользуясь тем, что противная сторона не совсем готова для полноценного участия в гражданском обороте.

Однако, в жизни немало сделок, по которым несовершеннолетние получают прибыль, и по сделкам такого рода другая сторона вправе отказаться от договора, если только докажет, что несовершеннолетний ввел в заблуждение, заявляя о том, что на совершение сделки имеет согласие представителя.

При разрешении споров об отказе от договора по мотиву его недействительности вследствие введения в заблуждения и обмана относительно наличия согласия законного представителя следует руководствоваться требованиями главы 4 (Оспоримые сделки) ГКТ.

## **Статья 90. Эмансипация несовершеннолетнего**

1. **Договор, заключенный несовершеннолетним без согласия законного представителя, считается действительным, если для исполнения предусмотренных договором действий несовершеннолетний**

**распорядился средствами, которые ему передали законный представитель или с согласия этого представителя – третьи лица для этих целей или для свободного распоряжения.**

**2. Если законный представитель предоставляет несовершеннолетнему лицу право независимого руководства предприятием или независимого вступления в трудовые отношения, то в обычных для этих сфер отношений оно становится дееспособным. Эти правила применяются как при учреждении предприятия, так и в отношении его ликвидации и начала или окончания трудовых отношений.**

**3. Разрешение руководить предприятием требует согласия законного представителя, согласованного с органами опеки и попечительства.**

## **1. Общие положения**

На практике почти все сделки, совершенные несовершеннолетними, а также сделки, для действительности которых требуется согласие третьего лица или разрешение какого-либо государственного ведомства, и имеется возможность получить это согласие или разрешение, принято называть относительно недействительными сделками.

Относительность подобных сделок выражается в том, что они колеблются между действительностью и недействительностью, то есть, если будет дано согласие на совершение сделки, или сделка будет одобрена, то она будет действительной, если эти требования не будут выполнены, то сделка не повлечет желаемых правовых последствий, то есть окажется недействительной.

## **2. Действительность договора, заключенного несовершеннолетним**

Следует иметь в виду, что в силу статьи 25 ГКТ несовершеннолетние в возрасте от семи до восемнадцати лет имеют ограниченную дееспособность.

Полная дееспособность у физического лица наступает по достижении им восемнадцатилетнего возраста.

Как мы уже отмечали, сделки, совершенные несовершеннолетними простыми словами именуются относительно недействительными, из-за того, что «недостаток» (разрешение, одобрение и т.п.), если мы условно назовем таковыми, может быть исправлен в последующем, в силу чего сделка является действительной.

В то же время, закон допускает действительность договора, заключенного с участием несовершеннолетнего, если для исполнения предусмотренных договором действий несовершеннолетний распорядился средствами, которые ему передали законный представитель или, с согласия этого представителя, – третьи лица для этих целей или для свободного распоряжения. Например, родители выделили часть урожая, выращенного с участием несовершеннолетнего, для того, чтобы несовершеннолетний реализовал его, а на вырученные деньги купил себе школьные принадлежности.

Несовершеннолетний продал выделенный ему урожай и приобрел себе школьные принадлежности, предварительно не согласовывая свои действия с родителями.

В данном случае налицо воля родителей, направленная на то, чтобы несовершеннолетний самостоятельно совершил целенаправленные действия, не требовало предварительного согласования этой сделки с ними.

Другой пример: на день рождения несовершеннолетнему дядя подарил самокат, а он ему не понравился, и тогда родители разрешили ему свободно распоряжаться подаренной вещью. Несовершеннолетний произвел обмен данного самоката на ролики.

В данном случае договор мены несовершеннолетний совершил без согласия родителей и последние не говорили ему, чтобы он самокат поменял именно на ролики.

Несмотря на это, сделка является действительной, поскольку изначально родители разрешили несовершеннолетнему свободно распоряжаться подаренной вещью.

Таким образом, следует иметь в виду, что при решении вопроса о действительности сделки с участием несовершеннолетнего, важное значение имеет, какими же средствами распорядился несовершеннолетний при совершении сделки.

## **3. Дееспособность несовершеннолетних для отдельных сфер отношений**

Эмансипация означает объявление несовершеннолетних полностью дееспособными в силу определенных обстоятельств.

Под сделками несовершеннолетних, ставших полностью дееспособными, на которые распространяются правила комментируемой статьи, понимаются сделки эмансипированных несовершеннолетних.

Эмансипированными несовершеннолетними в соответствии с требованиями статей 23, 40 и 90 ГКТ считаются несовершеннолетние, вступившие в брак до достижения 18-летнего возраста, а также которым их законными представителями предоставлены права независимого вступления в трудовые отношения, заниматься предпринимательской деятельностью, руководить предприятием.

Следует учесть, что несовершеннолетние, эмансипированные в связи с вступлением в брак, сохраняют дееспособность и в случае расторжения брака до достижения ими восемнадцатилетнего возраста.

Кроме того, несовершеннолетние, ставшие дееспособными в связи с вступлением в брак, имеют право вступить во все гражданско-правовые отношения, не запрещенные законом. В то же время, несовершеннолетние, эмансипированные в связи с вступлением в трудовые отношения, руководством предприятия, занятием предпринимательской деятельностью считаются дееспособными в обычных для этих сфер отношениях.

## **4. Согласования эмансипации несовершеннолетних**



П. 3 комментируемой статьи предусматривает, что разрешение несовершеннолетнему руководить предприятием требует согласования согласия его законного представителя с органами опеки и попечительства.

Это означает, что несовершеннолетний становится дееспособным в обычных для этих сфер отношениях только тогда, когда согласие его законного представителя на его руководство предприятием будет согласовано с органами опеки и попечительства.

Следовательно, сделка, совершенная таким лицом может быть оспорена, пока органы опеки и попечительства не поддержат согласия его законного представителя о предоставлении несовершеннолетнему права независимого руководства предприятием.

#### **Статья 91. Недействительность сделки, совершенной законного представителя**

#### **без обязательного согласия**

1. **Недействительна односторонняя сделка, совершенная несовершеннолетним без необходимого на то согласия законного представителя.**

2. **Такая сделка недействительна и в случае, если согласие законного представителя имеется, но несовершеннолетний не представил подтверждающего это письменного документа, вследствие чего сторона, с которой совершалась сделка, незамедлительно отказалось от нее. Такой отказ недопустим, если другая сторона была информирована об этом согласии законного представителя.**

#### **1. Общие положения**

Поскольку в комментируемой статье речь идет только об односторонних сделках, то прежде всего, следует напомнить о том, что в гражданском праве односторонними являются сделки, для действительности которых достаточно волеизъявления одного лица.

Все односторонние сделки, в определенной мере вызывая изменение существующих отношений и затрагивая интересы третьих лиц, требуют доведения таких сделок до сведения этих лиц, и при этом следует учесть, что Гражданский кодекс почти во всех случаях дает возможность защиты от одностороннего волеизъявления.

#### **2. Необходимость согласия законного представителя**

В соответствии с требованиями п. 2 комментируемой статьи любая односторонняя сделка, заключенная несовершеннолетним, является недействительной, если у него не будет согласия законного представителя.

Предусматривая такое согласование, законодатель охраняет права и охраняемые законом интересы лиц, которым угрожает вред от односторонней сделки, и исключает нестабильность правовых отношений.

Например, родители разрешили несовершеннолетнему заключить договор найма находящегося в другом городе жилого помещения, принадлежащего им на праве собственности, чтобы несовершеннолетний вдали от родителей имел возможность содержать себя и нести расходы на обучение.

Однако, через некоторое время несовершеннолетний обратившись к нанимателю, потребовал расторжения договора и освобождения им помещения, считая, что он портит нанятое им помещение.

Наниматель потребовал, чтобы несовершеннолетний согласовал свои действия с родителями, в связи с чем отказался выполнить его требования.

В данном случае требование о расторжении договора найма является односторонней сделкой и несовершеннолетний в силу п. 1 ст. 91 ГКТ должен был получить на это согласие законного представителя.

#### **3. Осведомление другой стороны об имеющемся согласии как обязательное условие действительности сделки**

Предполагается, что согласие законного представителя может быть осуществлено в любой форме: устно, письменно и т.д.

Тем самым, хотя форма согласия не зависит от той формы сделки, которая обязательно требует согласия, закон может определять обязательную для согласия форму.

В частности, в п. 2 комментируемой статьи речь идет о письменной форме согласия законного представителя, которое должно быть представлено другой стороне при совершении сделки.

Если даже на совершение сделки имеется письменное согласие законного представителя, но несовершеннолетний не представил его другой стороне сделки, то сторона, с которой совершалась сделка, вправе незамедлительно отказаться от нее, и, в этом случае, сделка будет являться недействительной. В то же время законодатель исключает отказ стороны от сделки, если она была информирована о наличии письменного согласия законного представителя.

В этом случае, при отказе от сделки и оспаривании факта осведомленности о письменном согласии законного представителя на совершение сделки, то в соответствии с требованиями статьи 30 ГК каждая сторона должна будет доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений.

#### **Статья 92. Необходимость разрешения на сделку, ограничения дееспособности**

#### **совершенную до**

**Для сделки, совершенной до ограничения дееспособности, требуется разрешение, если будет установлено, что основание, по которому произошло ограничение дееспособности, явно существовало и во время совершения сделки.**

#### **1. Общие положения**

Следует иметь в виду, что физическое лицо может быть ограничено судом в дееспособности при установлении обстоятельств, указанных в статье 27 ГКТ, и над ним устанавливается попечительство.

Если над физическим лицом установлено попечительство, то он самостоятельно может заключать лишь мелкие сделки бытового характера, например, пойти в магазин и купить сигарету. Совершать сделки о распоряжении имуществом, получать и распоряжаться заработной платой, пенсией или иными доходами, то есть совершать более серьезные сделки, такое лицо вправе только с согласия попечителя.

#### **2. Разрешение на сделку, совершенную до ограничения дееспособности**

Если после ограничения физического лица в дееспособности будет установлено, что им до ограничения дееспособности совершена сделка, выходящая за рамки мелких бытовых сделок, то такая сделка может быть оспорена.

Если будет установлено, что физическое лицо до совершения сделки и до ограничения его в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставил семью в тяжелое материальное положение, то есть основание, по которому произошло ограничение его в дееспособности, явно существовало и во время совершения сделки, то данная сделка признается недействительной, как требующая соответствующего разрешения.

Например, гр-н Д. в состоянии опьянения за бесценок продал свою двухкомнатную квартиру, в которой помимо него проживали жена с малолетним ребенком, а через два месяца спустя решением суда гр-н Д. был ограничен в дееспособности. Узнав о продаже мужем квартиры, жена его подала в суд иск о признании сделки недействительной мотивируя тем, что данная сделка совершена Д. в состоянии, требующем ограничения его в дееспособности.

Суд первой инстанции отказал в удовлетворении иска, мотивируя свои выводы тем, что физическое лицо может быть ограничено в дееспособности только судом, а на момент совершения договора купли-продажи квартиры, гр-н Д. не был ограничен судом в дееспособности, а следовательно, основания для признания сделки недействительной отсутствуют.

Суд, рассмотревший дело в кассационном порядке, не согласился с выводами суда первой инстанции и, указав, что в материалах гражданского дела имеются доказательства, с достоверностью свидетельствующие о том, что основание, по которому имело место ограничение гр-на Д. в дееспособности, существовало как во время совершения сделки, так и до неё, отменил решение суда, приняв новое решение об удовлетворении иска.

## **ГЛАВА 3. ФОРМА СДЕЛКИ**

### **Статья 93. Соблюдение формы как условие действительности сделки**

**Для действительности сделки необходимо соблюдение установленной законом формы. Если такая форма не установлена, стороны могут сами определить ее.**

#### **1. Понятие формы сделок**

Волеизъявление в гражданском праве может быть совершено по-разному – устно или письменно, действием и бездействием, молчанием либо конклюдентным действием. Все это является формами волеизъявления, и, естественно, что они имеют особое значение для сделок.

Форма сделки является внешним выражением существования сделки, волеизъявления, с которой закон связывает правовые последствия: соблюдение установленной законом формы является одним из условий действительности сделок. Согласно ст. 93 ГКТ «для действительности сделки необходимо соблюдение установленной законом формы».

#### **2. Свобода выбора формы сделок**

Участники сделки могут сами определять форму сделки, кроме тех случаев, когда закон прямо предусматривает определенную форму и ее соблюдение является обязательным. Поскольку установленные законом формы сделок определены исчерпывающе, в отношении всех иных сделок ГКТ закрепляет принцип свободы выбора формы сделок.

Таким образом, согласно ГКТ участники сделки могут свободно выбрать форму сделки (устную, письменную и т.д.), за исключением тех случаев, когда форму сделки прямо устанавливает закон.

#### **3. Форма как атрибут сделки или абсолютная форма**

При характеристике формы сделки важно ее рассмотрение, в одном случае, в качестве одного из атрибутов сделки, а в другом – в качестве абсолютной формы. Когда форма сделки выступает только как атрибут сделки, ее

несоблюдение может вызвать недействительность сделки. Например, если договор купли-продажи в предусмотренных законом случаях не оформлен в нотариальном порядке (т.е. форма не соблюдена), он будет признан недействительным, хотя действие, осуществленное его участниками, может быть названо куплей-продажей. Когда форма выполняет функцию абсолютной формы, то в таком случае ее правовое значение несколько отличается от вышеуказанной формы. Например, если в ценной бумаге не даны чековые реквизиты и не указано, что данный документ является чеком, то мы имеем дело не с недействительным чеком (как это было при купле-продаже), а документ вообще не будет считаться чеком. Примером абсолютной формы является также вступление в брак. Если вступление в брак не осуществлено в установленной законом форме, то мы имеем дело не с недействительным браком, а действие лиц, вступающих в брак, в этом случае вообще не считается браком.

#### **4. Императивные и диспозитивные формы сделок**

Принцип свободы формы сделки является самым наглядным в обязательственном праве. За незначительными исключениями, большая часть предусмотренных в нем договорных обязательств не требует определенной законом формы. Более значимым является принцип свободы формы в отношении тех договоров, которые не предусмотрены законом; в условиях свободной рыночной экономики участники рынка самостоятельно формируют такие договоры. Что касается вещного (имущественного) права, то здесь закон строже: для возникновения или прекращения большинства вещных прав необходимо соблюдение предусмотренной законом письменной формы. Например, для обременения недвижимого имущества ипотекой необходимо не только заверить договор ипотеки в нотариальном порядке, но и зарегистрировать его в публичном реестре.

Роль и значение установленной законом формы особенно велика в семейном и наследственном праве, большое внимание ей уделяется в общей части гражданских кодексов, в том числе там, где регулируется правовое положение юридических лиц.

В отношении той формы сделки, выбор которой могут сделать сами участники сделки, закон не предусматривает каких-либо особых требований. Это означает, что стороны, самостоятельно выбирают эту форму. Тем не менее, минимальным требованием и в данном случае должно быть внешнее выражение воли в форме, доступной для адресата. Например, если воля выражена неясно, на непонятном для адресата языке или неразборчивым почерком, такое выражение воли будет недействительным.

#### **Статья 94. Форма сделки**

**1. При простой письменной форме для действительности сделки достаточно подписей участвующих в сделке лиц.**

**2. Восстановление подписи, повторение и воспроизведение при помощи механических средств допустимо там, где это обычно принято, а именно при подписи на ценных бумагах, выпуск которых производится в большом количестве.**

**3. Если форма сделки требует ее совершения в нотариальном порядке, то при совершении сделки должен присутствовать нотариус или предусмотренное законом другое лицо.**

#### **1. Определенная законом письменная форма**

## **А. Подпись как письменная форма**

Согласно п. 1 ст. 94 ГКТ при простой письменной форме для действительности сделки достаточно подписей участвующих в сделке лиц. Под подписью подразумевается учинение подписи на документе, составленном специально для сделки.

Подпись должна быть осуществлена собственноручно и разборчиво.

Следовательно, подпись подразумевает существование документа. При этом не имеет правового значения, какими средствами этот документ составлен: написан рукой, отпечатан в типографии, на пишущей машинке или компьютере. Главное, чтобы подпись была исполнена собственноручно. В современном праве обращают внимание также на то, что подпись должна следовать за текстом, а не наоборот, т.е. подпись должна находиться в конце текста.

В тех случаях, когда действительность сделки зависит от восприятия волеизъявления адресатом, подпись должна быть исполнена на оригинале, т.е. на том документе, который доходит до адресата. Поэтому направление текста телеграммой не будет сочтено соблюдением письменной формы сделки даже тогда, когда текст телеграммы составлен самим волеизъявителем. Причина этого заключается в том, что тот текст, который получает адресат, не является оригиналом и представляет собой лишь средство, с помощью которого волеизъявление доходит до адресата.

Если документ состоит из нескольких страниц и приложений, его следует переплести и пронумеровать, т.е. придать форму единого документа. Подпись должна быть произведена на этом документе в целом.

## Б. Подпись с использованием механических средств

Гражданское право предусматривает и такие случаи, когда подпись может быть произведена механическими средствами (например, предварительно изготовленное факсимиле), но при этом считает обязательным, чтобы такой способ применения подписи был закреплен в виде обычая делового оборота и признан участниками сделки. Наиболее распространенным примером этого являются ценные бумаги, выпускаемые в большом количестве, – учинение подписи на каждой индивидуально практически невозможно. **В. Бланковая подпись**

При подписании документа не обязательно, чтобы составление документа и подпись на нем совпадали во времени. Подпись может быть осуществлена в форме так называемой бланковой подписи. Последняя в современных условиях играет большую роль. Одной из ее распространенных форм являются фирменные бланки предприятий и организаций, на которых указаны все определенные законом реквизиты, или иные бланки, которые предприятия и частные лица используют в деловых отношениях.

Передача бланкового документа другому лицу имеет такое же значение в правовых отношениях, как и передача документа типа доверенности. Также как доверенность предоставляет представителю право на осуществление действия от имени уполномочивающего, так и бланковый, т.е. незаполненный, документ присуждает право его владельцу заполнить его и тем самым осуществить волеизъявление от имени выдавшего документ. Даже тогда, когда бланковый документ заполнен неправильно, предполагается, что волеизъявление осуществлено лицом, выдавшим документ. Злоупотребление бланковым документом его владельцем квалифицируется как злоупотребление представительскими полномочиями.

Случаи, когда бланковый документ его владельцем добыт, заполнен и передан адресату противоправно, в современном праве рассматриваются как ведение дел под чужим именем без представительских полномочий.

### 2. Письменная форма, определенная сделкой

Свобода формы сделки находит практическое выражение в том, что стороны сделки сами могут решать, в какой форме они желают заключить сделку. Как правило, форма сделки определяется сторонами на основе свободного соглашения. Определение формы сделки односторонне практически возможно лишь в одном случае: когда волеизъявление носит характер договорной оферты и оферент определяет акцептанту, в какой форме он требует ответа от него.

Если при определенной законом форме волеизъявление телеграммой не признается соблюдением письменной формы, то при определении формы сделкой закон не запрещает такой возможности. То же касается и взаимного обмена документами по телефаксу. Очевидно, что в данном случае стороны сами решают, придать ли юридическую силу документам, направленным телеграфом или факсом.

В случае, когда стороны сделки соглашаются на составление единого документа и необходимость учинения на нем подписи, то в отношении подписи применяются правила, которые предусмотрены законом в отношении письменной формы.

### 3. Сложная нотариальная форма сделок

Кроме простой письменной формы, п. 3 ст 94 ГКТ предусматривает и сложную письменную форму, при которой для действительности сделки недостаточно лишь подписей сторон сделки. Дополнительно требуется, чтобы ее удостоверил нотариус.

#### Статья 95. Передоверие подписания другому лицу

**Лицо, которое не может собственноручно подписать сделку вследствие неграмотности, физического недостатка или болезни, может доверить подписание сделки другому лицу. Подпись последнего должна быть заверена официально. При этом должна быть указана причина, вследствие которой лицо, заключившее сделку, не смогло собственноручно подписать ее.**

В ст. 95 ГКТ перечислены случаи передоверия подписи третьим лицом, в частности неграмотность, физический недостаток или болезнь представляемого лица. При подписании представителем закон требует, чтобы обязательно была указана причина, по которой лицо не смогло собственноручно подписать документ. Кроме того, полномочие представителя должно быть официально удостоверено. При этом должно быть указано, от имени кого представитель подписывает. Подпись должна принадлежать представителю, т.е. он должен подписаться своим именем. Если представитель вместо своей подписи учинит имитацию подписи того лица, которое он представляет, то это будет сочтено фальсификацией документа, и подпись будет недействительной. Подпись может быть осуществлена также с использованием псевдонима.

# Статья 96. Совершение сделки с составлением нескольких документов

**Если при совершении сделки составлено несколько документов аналогичного содержания, то каждой стороне достаточно подписать тот экземпляр, который предназначен соответствующей стороне.**

Если закон для договора предусматривает письменную форму, то стороны должны подписать один и тот же документ. Но если составлено несколько документов аналогичного содержания, то каждой стороне достаточно подписать тот экземпляр документа, который предназначен для другой стороны. Как правило, это происходит в тех случаях, если участники договора находятся при заключении договора в разных местах. Например, одно предприятие находится в Ашхабаде, а другое – в Туркменбаши. Они заключают договор купли-продажи бензина на 50 тонн. Согласно ст. 96 ГКТ достаточно для заключения договора, если руководитель предприятия в Ашхабаде сделает подпись на том экземпляре договора, который предназначен для директора предприятия в Туркменбаши и наоборот. В таких случаях нет необходимости в том, что на всех экземплярах договора была подпись всех участников договора.

## ГЛАВА 4. ОСПОРИМЫЕ СДЕЛКИ

# § 1. СДЕЛКИ, СОВЕРШЕННЫЕ ПОД ВЛИЯНИЕМ ЗАБЛУЖДЕНИЯ

### Статья 97. Понятие

**Сделка может быть оспорена, если волеизъявление совершено на основании существенного заблуждения.**

#### 1. Общие положения

Оспаривание сделки означает предъявление претензии другому участнику сделки по поводу этой сделки. В предусмотренных законом случаях факт оспаривания, т.е. предъявления претензии влечет недействительность сделки и для этого не требуется решение суда. Однако такие сделки законом предусмотрены прямо и они называются оспоримыми сделками. К таким сделкам относятся сделки, предусмотренные в ст. 97-114 ГКТ.

В основе заблуждения лежат неправильные представления, возникающие у людей по поводу реальных явлений. Под влиянием неправильных представлений люди часто устанавливают отношения или приобретают те вещи, которые в действительности они не желали. Как правило, на основании такого заблуждения вред наносится тому, кто ошибся. Однако не исключено, что жертвой заблуждения может стать и другое лицо. Для гражданского права в данном случае важен вопрос о том, можно ли признать недействительной сделку, совершенную под влиянием заблуждения. Каковы последствия признания сделки, совершенной под влиянием заблуждения?

Проще всего было бы вернуть стороне, которая ошиблась, то, что она потеряла в результате такого заблуждения. Однако если другая сторона сделки действовала добросовестно, то было бы несправедливо отнимать у нее то, что она приобрела добросовестно. Следовательно, в данном случае сталкиваются два противоположных интереса – интерес лица, которое действовало под влиянием заблуждения и вследствие этого понесло ущерб, и интерес лица, которое вследствие заблуждения другой стороны, но добросовестно, получило выгоду. Один пример внесет ясность в это обстоятельство: «А» продает антикварное издание «Неджеметдин Кубра» за 1000 манат. Из-за механической ошибки сотрудника магазина на книге указана цена 100 манат. Продавец не знает об этой ошибке и продает книгу «Б» за 100 манат. Кто же должен взять на себя ответственность за введение покупателя в заблуждение? Возможные ответы на эти вопросы содержатся в комментариях к ст. 98-105 ГКТ.

### Статья 98. Существенное заблуждение

**Заблуждение считается существенным, если:**

**а) лицо хотело совершить другую сделку, а не ту, на которую оно высказало свое согласие;**

**б) лицо ошибается в содержании той сделки, которую оно желало совершить;**

**в) нет тех обстоятельств, которые стороны, исходя из принципов добросовестности, рассматривали в качестве основания сделки.**

## **1. Понятие существенного заблуждения**

Совершенно естественно возникает вопрос о том, какое же заблуждение может стать основанием недействительности сделки. Если бы во всяком заблуждении усматривалось основание недействительности сделки, это создало бы большую опасность стабильности правовых отношений, в частности, любая сторона сделки, которой сделка не принесла ожидаемой выгоды, могла бы заявить, что она ошиблась и потребовать признания сделки недействительной. Поэтому закон основанием оспаривания сделки признает лишь существенное заблуждение.

ГКТ дает практически исчерпывающий перечень существенных заблуждений, что облегчает их применение на практике.

## **2. Заблуждение в выборе сделки**

Согласно подп. «а» ст. 98 ГКТ, существенным заблуждением считается, если лицо хотело совершить другую сделку, а не ту, на которую оно дало свое согласие. Причиной такого заблуждения может быть множество обстоятельств: поспешное волеизъявление, неточность в документе сделки и др. Например, студент «А» дает «Б» учебник гражданского права и говорит ему: «Занимайся по нему». «Б» полагает, что «А» подарил ему учебник. Поэтому он воздержался от покупки этой книги в магазине. А в действительности «А» одолжил «Б» учебник. В конце семестра «А» потребовал от «Б» возвращения книги, поскольку был уверен, что он одолжил ее «Б». «Б» отказался от возвращения книги, так как считал ее своей собственностью. Имело ли место заблуждение в волеизъявлении, следует установить на основании толкования последнего. Если будет установлено, что волеизъявление не соответствует тому, чего желал выразитель воли в действительности, то тогда он будет иметь основание для оспаривания сделки. В нашем примере, если «А» выразил согласие на договор ссуды, а не на дарение, то тогда согласно подп. «а» ст. 98 ГКТ, он вправе оспаривать сделку.

От приведенного выше случая следует отличать случай, когда стороны договорились об одном договоре, а в действительности заключили другой. Например, стороны хотели заключить договор найма, даже оформили его, однако оказалось, что в действительности они оформили договор аренды.

Заблуждение в выборе сделки может быть как односторонним (т.е. заблуждалась лишь одна сторона), так и двусторонним (т.е. заблуждались обе стороны).

Заблуждение в выборе сделки не всегда означает совершение другого вида сделки под влиянием заблуждения (дарение вместо ссуды, или найм вместо аренды). Заблуждение возможно и в пределах одной сделки. Например, «А» хотел подарить «Б» 50 манат, а в конверт ошибочно положил 100 манат, т.е. «А» вместо дарения 50 манат совершил дарение 100 манат, т.е. совершил не ту сделку, на которую он высказал согласие.

## **1. Заблуждение в содержании сделки**

В отличие от заблуждения в юридической природе сделки, при заблуждении в содержании сделки ее участник желает совершить сделку, и поэтому его воля совпадает с выраженной волей, однако он хотел вложить в эту сделку другую мысль, другое содержание, чем это имело место в действительности. Существование заблуждения и в данном случае должно быть установлено на основании толкования волеизъявления. Если в результате толкования существует возможность того, что цель волеизъявления будет достигнута, то необходимость оспаривания сделки будет снята.

Заблуждения такого типа являются самыми распространенными в тех случаях, когда участнику сделки приходится применять иностранный язык или использовать такие обозначения, смысл которых ему не совсем ясен, или же когда предмет договора назван неправильно. Заблуждения в содержании сделки могут быть вызваны тем, что сторона сделки неправильно применяет тот или иной правовой институт. Например, «А» желает взять на себя поручительство за долг «Б» перед «Г», а в действительности по соглашению с «Г» берет на себя обязательство заплатить долг «Б». Заблуждение в содержании сделки будет иметь место и тогда, когда лицо в признанное правом понятие вкладывает совершенно иное содержание. Например, в тексте завещания записано «наследник по закону», а под этим лицо подразумевает не предусмотренных законом наследников, а собственного брата.

## **2. Заблуждение в основаниях сделки**

Основанием сделки должно быть признано совместное представление сторон сделки о тех обстоятельствах, из-за которых стороны совершают сделку. В данном случае предпосылкой заблуждения является то, что стороны сделки добросовестно поверили в существование этих обстоятельств, а после совершения сделки обнаружилось, что этих обстоятельств не существовало либо они существовали иначе, чем их представляли себе стороны. Неправильное представление может возникнуть как в силу обстоятельств, предположительно существующих к моменту совершения сделки как основание сделки, так и тех обстоятельств, которые могут наступить в будущем. Однако эти отличия не влекут за собой каких-либо практических правовых последствий. В обоих случаях сделку можно признать недействительной.

## **Статья 99. Заблуждение относительно содержания волеизъявления**

**Заблуждением относительно содержания волеизъявления признается заблуждение, касающееся таких свойств лица или вещи, которые в гражданском обороте считаются существенными.**

### **1. Заблуждение в свойствах лица**

Существенным заблуждением и, следовательно, основанием для оспаривания сделки может быть признано заблуждение в личности контрагента – возраст контрагента, его способность, профессионализм и т.д. Для того, чтобы заблуждение в свойствах лица (прежде всего, контрагента) стало основанием недействительности сделки, ГКТ устанавливает значительные ограничения: не все свойства личности влекут за собой недействительность сделки, а только те «личные свойства», которые в гражданском обороте считаются существенными. Например, пациент желает сделать пластическую операцию у известного хирурга. После операции обнаруживается, что операцию ему сделал не этот хирург, а его ассистент. Может ли пациент потребовать возвращения уплаченной денежной суммы?

Заблуждение в личности должно отличаться от творческой или спортивной неудачи. Например, футбольный клуб покупает нападающего, ожидая от него, что последний забьет много голов, а в действительности этот футболист не смог ничем отличиться. Это не является заблуждением в свойствах личности?

В повседневной жизни мы сталкиваемся с множеством таких или подобных им обстоятельств. Если учесть, что такие заблуждения часто влекут за собой большой материальный вред, то легко представить, какое практическое значение может иметь этот вид заблуждения. При рассмотрении данного вопроса часто возникает проблема ограничения заблуждения от творческой неудачи. В каждом конкретном случае она должна быть разрешена на основе толкования. Однако заблуждение может быть основанием для оспаривания сделки лишь тогда, когда сделка была совершена из-за этой личности или ее личных свойств.

В условиях рыночной экономики личные свойства участников экономических отношений играют большую роль. Надежность, добросовестность, умение сохранить тайну – это те свойства, которые гарантируют стабильность коммерческих и особенно кредитных отношений. Банк заключает кредитный договор не только потому, что ожидает получить прибыль от переданной взаймы суммы, но и потому, что он доверяет заемщику и считает его кредитоспособной личностью, т.е. надежность в данном случае – это свойство, являющееся основанием для заключения кредитного договора.

### **1. Заблуждение в свойствах вещи**

Основанием для оспаривания сделки может быть заблуждение в основных свойствах вещи. Таковыми признаются те свойства, которые стали основой для определения стоимости вещи. Например, музей искусств покупает рисунок известного художника и с этой целью выплачивает крупную сумму денег. В действительности оказалось, что этот рисунок выполнен не этим художником, а представляет собой копию. Согласно ст. 99 ГКТ, музей вправе потребовать признания этой сделки недействительной.

Налицо ли заблуждение в свойствах вещи, сравнительно легко установить: оно прямо отражается в стоимости предмета.

### **2. Приравнение прав к вещам**

Под понятием вещи подразумеваются также и права, требования и все те блага, которые могут быть объектами гражданско-правовых отношений согласно ст. 166 ГКТ.

## **Статья 100. Заблуждение в мотиве сделки**

**Заблуждение в мотиве сделки не считается существенным, за исключением тех случаев, когда мотив представлял собой предмет соглашения.**

### **1. Понятие и основная характеристика заблуждения в мотиве**

В конкретных жизненных отношениях, а именно при совершении сделок, мотивы играют важную роль. К мотивам сделки относятся такие представления, которые создает себе один участник сделки относительно других участников сделки или о свойствах предмета сделки. Например, «А» дает деньги взаймы «Б» потому, что признает его надежным и добросовестным партнером. Лицо покупает антикварное издание «Неджеметдин Кубра» потому, что считает его ценной вещью. Несмотря на то, что мотивы являются внутренней движущей силой наших действий, они не относятся к содержанию сделки. Поэтому только лишь заблуждение в мотиве не дает основания для оспаривания сделки.

Согласно ст. 100 ГКТ заблуждение в мотиве сделки считается существенным заблуждением только в тех случаях, когда мотив представлял собой предмет соглашения. Например, мотивом осуществления пожертвований являлось то, что сумма пожертвований предназначалась в помощь инвалидам. В действительности оказалось, что эта сумма была использована для совершенно других целей. В данном случае мотив может быть признан предметом соглашения и предоставить организаторам пожертвований право на оспаривание сделки.

## **2. Соотношение мотива и личности контрагента сделки**

Как правило, вопрос о мотиве сделки связан или с личностью контрагента сделки, или с основными свойствами предмета сделки. Поэтому часто бывает трудно разграничить заблуждение в мотиве сделки и заблуждение в основных свойствах предмета или личности.

### **Статья 101. Заблуждение в праве**

**Заблуждение в праве является существенным только в том случае, если оно было единственным и главным основанием при совершении сделки.**

#### **1. Понятие и общая характеристика заблуждения в праве**

Под заблуждением в праве подразумевается неправильное представление лица о правовых последствиях совершенной им сделки. В частности, при совершении сделки лицо заблуждалось и не полагало, что его волеизъявление или значение, приданное тому или иному его высказыванию, могло вызвать такие последствия. Например, когда лицо продает свой дом и записывает в договоре, что продает «дом со всем своим движимым и недвижимым имуществом», но не знает, что такое высказывание подразумевает и весь земельный участок, который зарегистрирован в публичном реестре как земельный участок данного дома. Такое заблуждение следует признать основанием для оспаривания сделки, поскольку собственник дома не знал, что под «движимым и недвижимым имуществом» подразумевался также и весь участок земли. Зная об этом, он не заключил бы этот договор.

#### **2. Случаи, которые не считаются заблуждением в праве**

Не будет признано заблуждением в праве, если правовое последствие, которое влечет данная сделка, определено законом, и сторона сделки фиксирует норму, противоречащую закону. Например «А» продает «Б» свою автомашину и записывает в договоре, что он не несет ответственности за недостаток автомашины, о котором ему было известно во время продажи машины. Исходя из конкретных обстоятельств дела, такое заблуждение может стать основанием для оспаривания сделки.

**Статья 102. Согласие контрагента на сделку Волеизъявление под влиянием заблуждения не может быть оспорено, если другая сторона согласна исполнить сделку в соответствии с желанием стороны, намеренной оспорить сделку.**

Заблуждение представляет собой основание оспаривания сделки, однако, если другая сторона согласна совершить сделку в соответствии с желанием заблудившей стороны, то тогда оспаривание сделки не допускается (ст. 102 ГКТ). Например, когда продавец «Неджеметдин Кубра» продал книгу вместо 1000 манат за 100 манат, он может оспорить сделку, однако если покупатель согласен заплатить за это издание 1000 манат, то тогда согласно ст. 102 ГКТ продавец не вправе потребовать признания сделки недействительной.

Это означает, что право на оспаривание существует до тех пор, пока имеется основание для него. С согласием другой стороны, выполнить сделку по желанию заблудившей стороны, отпадает это основание.

### **Статья 103. Мелкие ошибки**

**Мелкие ошибки в подсчете или в волеизъявлении в письменном виде дают право на исправление, но не на оспаривание.**

#### **1. Право на исправление ошибок вместо оспаривания**

Закон дает право на оспаривание сделки лишь при наличии существенных заблуждений. Что же касается «мелких ошибок в подсчетах или волеизъявлении, осуществленном в письменной форме», он дает лишь право на исправление этих ошибок, но не дает права требовать признания сделки недействительной. Например, если продавец книги под влиянием заблуждения продал книгу вместо 1000 манат за 1100 манат, то тогда покупатель будет иметь право потребовать возвращения излишне уплаченной суммы в 100 манат. Право на оспаривание и признание данной сделки недействительной оно не имеет. Хотя вопрос о том, что же следует считать «мелкой ошибкой», является вопросом оценки обстоятельств конкретного дела.

### **Статья 104. Действительность оспаривания**

**1. Оспаривание действительно только тогда, если оно осуществлено в месячный срок с того момента, как стало известным основание для оспаривания.**

**2. Если сделка оспорена и заблуждение вызвано небрежностью лица, имеющего право оспаривания, оно обязано возместить другой стороне вред, возникший вследствие недействительности сделки. Обязанность возмещения вреда не наступает, если другая сторона знала о заблуждении или вследствие собственной небрежности это ей не было известно.**

#### **1. Предпосылки оспаривания сделки вследствие заблуждения**



Сделки, совершенные под влиянием заблуждения, относятся к категории оспоримых сделок. Оспоримые сделки характеризуются следующей особенностью: оспоримая сделка считается действительной до тех пор, пока заинтересованное лицо не потребует признания ее недействительной. Оспаривание сделок, совершенных вследствие заблуждения, характеризуют особенности, вытекающие из специфики этих сделок:

## А. Срок оспаривания

Согласно п. 1 ст. 104 ГКТ оспаривание должно быть осуществлено в течение одного месяца с того момента, как стало известным основание для оспаривания.

## Б. Заблуждение как непосредственная причина совершения сделки

Заблуждение, являющееся основанием сделки, должно являться непосредственной причиной совершения сделки. Практически это означает, что лицо не совершило бы данную сделку, если бы оно не имело неправильного представления по поводу фактов и обстоятельств, связанных со сделкой. Например, если бы музей знал о том, что покупает не оригинал картины, а копию, то тогда договор купли-продажи не был бы заключен. В то же время, это заблуждение должно опираться на объективные основания и предпосылки. Если эти основания и предпосылки вызывали явное сомнение по поводу свойств предмета сделки или иных основных свойств, то тогда волеизъявление может не быть признано заблуждением. Например, если лицо продает рисунок известного художника за 500 манат, в то время как его реальная стоимость составляет несколько тысяч манат, то это должно было вызвать подозрение у покупателя. Имело ли в действительности место заблуждение, или совершение сделки было вызвано небрежностью лица – вопрос оценки конкретного факта. Если заблуждение было вызвано небрежностью лица, однако сделка все же была признана недействительной, то тогда на виновное лицо возлагается обязанность возмещения того ущерба, который был причинен второй стороне в результате недействительности сделки.

### 1. Оспаривание как односторонняя сделка

Оспаривание сделки, совершенной под влиянием заблуждения, также является сделкой, поскольку оно представляет собой выражение воли и направлено на изменение правоотношения: в результате оспаривания сделка становится недействительной. Оспаривание является односторонней сделкой, для действительности которой требуется получение этого волеизъявления другой стороной (см.: комментарий к ст. 76 ГКТ). Какойлибо специальной формы для такого волеизъявления не предусмотрено. Однако необходимо, чтобы сторона, имеющая право на оспаривание, ясно сообщила об этом другой стороне. Например, продавец магазина должен сообщить покупателю, что он ошибочно продал ему «Неджеметдин Кубра» за 100 манат.

### 2. Правомочные на оспаривание лица

Право на оспаривание сделки, совершенной под влиянием заблуждения, имеет то лицо, вследствие порока воли которого была совершена сделка. Порок воли представителя (например, сотрудника магазина) дает представляемому лицу (магазину) право на оспаривание. Но ответчиками по этому оспариванию будут признаны все лица, участвующие в сделке и благодаря заблуждению получившие от сделки выгоду.

### Статья 105. Заблуждение вследствие ошибки

### посредника

**Волеизъявление, неправильно сообщенное действовавшим в качестве посредника лицом, может быть оспорено по тем же основаниям, что и совершенная под влиянием заблуждения сделка в соответствии со статьей 98 настоящего Кодекса.**

Множество гражданско-правовых отношений возникает с участием посредников, которые заключают договоры в пользу доверителя. Главным в данных случаях является не личность посредника, а сам факт заблуждения и совершения сделки на основе этого заблуждения. Поэтому оспаривание сделок, совершенных вследствие ошибки посредника, происходит по общим основаниям оспаривания сделок, совершенных под влиянием заблуждения. Возникает вопрос, имеет ли доверитель (представляемое посредником лицо) право оспорить сделку, если его воля неправильно было сообщено другому участнику сделки. Например, продавец указал неправильную заниженную

цену на товар. Согласно ст. 105 ГКТ ошибка посредника дает основание представляемому лицу (в данном случае, собственнику магазина) право на оспаривание. Адресатами его оспаривания могут быть признаны все лица, участвующие в сделке и благодаря заблуждению получили от сделки выгоду.

## §2. СДЕЛКИ, СОВЕРШЕННЫЕ ПУТЕМ ОБМАНА

### Статья 106. Понятие

1. **Лицо, принужденное к волеизъявлению посредством обмана, правомочно потребовать признания этой сделки недействительной. Это имеет место в случае, когда ясно, что без обмана сделка не была бы совершена.**

2. **Если одна сторона умалчивает об обстоятельствах, в случае выявления которых другая сторона не выразила бы свою волю, то последняя может потребовать признания сделки недействительной. Обязанность оглашения имеет место только в случае, когда другая сторона добросовестно ожидала этого.**

#### 1. Общие положения

Общей чертой названных в ст. 106 ГКТ сделок является искажение действительной воли путем обмана стороны, вступающей в сделку. В отличие от сделки, совершенной под влиянием заблуждения, в основе обмана лежит сознательное действие контрагента.

Применительно к сделкам, совершенным под влиянием обмана, не имеет значения, от кого исходили такие действия: от контрагента по сделке или от третьих лиц, действующих в его интересах или заинтересованных в совершении сделки. Здесь главное то, чтобы об обмане знало лицо, в интересах которого совершается обман (см. ст.108 ГКТ).

#### 2. Предпосылки недействительности сделок

Обман представляет собой умышленное введение другой стороны в заблуждение с целью совершения сделки. Обман может относиться как к элементам самой сделки, так и к обстоятельствам, находящимся за ее пределами, в том числе к мотивам, если они имели значение для формирования воли участника сделки. Обманные действия могут совершаться в активной форме или же состоять в бездействии (умышленное умалчение о фактах, могущих воспрепятствовать совершению сделки. Например, сокрытие факта угрозы обвала дома).

Необходимо обратить внимание в этой связи на то обстоятельство, что данная норма содержит только гражданскоправовую квалификацию этих противоправных действий. Она не затрагивает ни уголовной, ни административной, ни иной ответственности, которая может наступать в подобных случаях для лиц, совершивших такие действия. Обман при определенных условиях дает право на применение мер, предусмотренных уголовным либо административным законодательством.

Обман приобретает юридическое значение тогда, когда к нему прибегают как к средству склонить другую сторону к совершению сделки. Заинтересованная в совершении сделки сторона преднамеренно создает у контрагента (другого участника сделки) не соответствующее действительности представление о характере сделки, ее условиях, личности участников, предмете, других обстоятельствах, влияющих на его решение. Обман может заключаться и в утверждениях об определенных фактах и в умалчании, намеренном сокрытии фактов и обстоятельств, знание о которых отвратило бы потерпевшего от совершения сделки.

Например, лицо представляет в нотариальный орган поддельные либо иные несоответствующие действительности документы, свидетельствующие о праве на получение наследства (подложное свидетельство о рождении, подтверждающее его право на наследство), или представляет поддельный документ, удостоверяющий полномочия на совершение сделки, и т.д.

Тем не менее, обманом, влекущим признание сделки недействительной, не может считаться отказ от совершения заранее обещанного противоправного действия, не относящегося к самой сделке: обмен квартиры под обещание жениться (выйти замуж), продажа автомобиля под обещание "помочь с арендой" помещения и т.п. Не может считаться обманом в смысле комментируемой статьи и отказ от выполнения обещанных, но не согласованных в установленной форме условий сделки (отказ доставить купленный товар, отчужденный без обязательства доставки). В этом случае можно требовать либо признания договора не заключенным, либо расторжения заключенного договора либо, наконец, привлечения к ответственности за невыполнение обязательств по договору. Характер сделок, совершенных путем обмана очень близок к сделкам, совершенным вследствие заблуждения. Однако между ними есть существенные различия. «В случае заблуждения источник порока воли находится в самой личности волеизъявителя, в действии, осуществленном им неправильно, или в неправильной оценке им обстоятельств. В основе же обмана лежит сознательное действие контрагента, который ставит перед собой цель ввести в заблуждение волеизъявителя. Поэтому в отличие от сделки, совершенной под влиянием заблуждения, право на оспаривание которой зависит от многих обстоятельств, при обмане потерпевшая сторона всегда может потребовать признания сделки недействительной и возмещения вреда. Закон в качестве единственной предпосылки этого требует, что без обмана сделка не была бы совершена» (п. 1 ст.106 ГКТ).

### 3. Обман умолчанием

Обман другого участника сделки возможен и умолчанием о фактах, имеющих значение для совершения сделки. П. 2 комментируемой статьи имеет виду такой случай, когда участник сделки умалчивает об обстоятельствах, которые для другого участника сделки важны, и при наличии которых он не совершил бы эту сделку. Например, если продавец автомашины умалчивает о том, что у машины была авария, после которой она была реставрирована. Зная об этом, покупатель не купил бы эту машину.

Для таких случаев п. 2 комментируемой статьи предоставляет участнику сделки право требования признания сделки недействительной.

Однако умолчание не всегда влечет такие последствия. Такие последствия возникают только в тех случаях, когда другой участник сделки добросовестно ожидал получения этой информации. Например, когда лицо покупает автомашину, оно добросовестно ожидает информацию от продавца о том, имела ли машина аварию.

#### **Статья 107. Признание недействительной сделки, совершенной путем обмана**

**Для признания недействительной сделки, совершенной путем обмана, не имеет значения то, что, сообщая неверные сведения, сторона преследовала цель получить какую-либо выгоду или причинить вред другой стороне.**

Основанием для признания сделки, совершенной путем обмана, недействительной является, прежде всего, несоответствие воли волеизъявлению. Здесь предполагается, что без обмана сделка была бы не совершена. Воля к совершению сделки достигнута посредством обмана. При этом следует отметить, что в каком виде выражен обман, для другой стороны не имеет значения. Для признания сделки недействительной по тем основаниям, что она совершена под влиянием обмана необходимо установить, что сторона, совершившая обманные действия, действовала, как правило, с целью получения какой-либо выгоды или причинения вреда другой стороне и такие последствия наступили или могли наступить при совершении сделки. Нам представляется, что выгода или вред, о которых идет речь в комментируемой статье, должны быть выражены, прежде всего, в материальном смысле этого слова, хотя нельзя исключить причинения вреда другого характера, например, как морального, причинения вреда здоровью (например: продажей некачественного лекарственного средства) и т.д.

Особенностью таких сделок является то, что тут не принимаются во внимание, ни сами условия сделки, ни порядок ее совершения, ни, наконец, форма сделки. Они могут быть вполне законны. Главное заключается в том, под влиянием обмана была совершена сделка. Во всех случаях одна из сторон является потерпевшей от виновных противоправных действий другой стороны. Эти противоправные действия оказали решающее влияние на совершение сделки другой стороной.

#### **Статья 108. Обман со стороны третьего лица**

**При обмане со стороны третьего лица возможно требование о признании сделки недействительной, если об обмане знало или должно было знать лицо, получающее выгоду от этой сделки.**

Применительно к сделкам, совершенным под влиянием обмана, не имеет значения, от кого исходили такие действия: от контрагента по сделке или от третьих лиц, действующих в его интересах или заинтересованных в совершении сделки.

Обман может быть только умышленным деянием.

В жизни бывают случаи, когда неверные сведения исходят не непосредственно от участника сделки, а от третьих лиц, однако участник знает об этом. Например, маклер знает, что дому, посредником при продаже которого он является, угрожает опасность обвала, но об этом покупателю ничего не говорит. Не проявляет большой инициативы и продавец. Зато из продажи аварийного дома он извлекает большую выгоду. Статья 108 ГК в таких случаях предоставляет потерпевшему право требовать признания сделки недействительной.

Подобно сделке, совершенной под влиянием заблуждения, и в случае сделок, совершенных под влиянием обмана, мы имеем дело с оспоримыми сделками, т.е. с такими сделками, которые являются действительными до тех пор, пока ее участники не потребуют признания их недействительными.

Как правило, в основе заблуждения лежит обман. Поэтому лицо, заключающее сделку под влиянием заблуждения, может быть одновременно и обманутым. В таком случае это лицо окажется перед альтернативой: по каким основаниям оно должно требовать признания сделки недействительной – по основанию заблуждения или по основанию обмана? Согласно ГК последнее основание для лица, имеющего право на оспаривание, более выгодно и приемлемо, т.к. срок, в течение которого сохраняется право на оспаривание сделки по этому основанию составляет один год (ст.109 ГК), в то время как срок для оспаривания сделки, совершенной под влиянием заблуждения составляет один месяц (п.1 ст.104 ГК). Кроме того, при оспаривании сделки, совершенной под влиянием заблуждения, на лицо, имеющее право оспаривания, может быть возложено возмещение ущерба, если заблуждение было следствием его небрежности (п.2 ст.104 ГК). При оспаривании же сделки, совершенной под влиянием обмана, на пострадавшее лицо не возлагается возмещение ущерба, т.е. лицо, имеющее право оспаривания в правовом отношении более защищено и у него больше гарантий на защиту.

Когда сделка, совершенная под влиянием обмана, причинила вред участникам сделки, они могут потребовать возмещение вреда как на основании норм об обмане, так и на основании норм деликтного права. Например, когда вред возник вследствие причинения вреда из-за некачественного лекарственного средства.

## **Статья 109. Срок оспаривания**

**Сделка может быть оспорена в течение одного года. Срок исчисляется с момента, когда лицо, правомочное оспаривать, узнало о существовании основания для оспаривания.**

В отличие от сделок, совершенных под влиянием заблуждения, срок для оспаривания сделок, совершенных под влиянием обмана, составляет один год.

Согласно комментируемой статье срок, в течение которого лицо, правомочное оспаривать сделку, может оспорить сделку, установлен непосредственно ГКТ. Началом течения срока, в течение которого лицо правомочно оспорить сделку, следует считать момент, когда оно узнало о существовании основания для оспаривания, т.е. узнало или должно было узнать о нарушении своих прав.

В течение 1 года со дня, когда лицо узнало или должно было узнать об обстоятельствах, служащих основанием для признания сделки недействительной, оно должно предъявить претензию другому участнику сделки и потребовать признания сделки недействительной.

Например: Лицо, купившее автомобиль 01.01.2009 года узнало 01.12.2009 года о том, что автомобиль до покупки был в аварийном состоянии и по техническим показателям не пригоден для эксплуатации. Данное лицо имеет право оспаривать данную сделку до 01.12.2010 года.

Причина такого решения заключается в согласовании принципов обеспечения восстановления нарушенных гражданских прав и судебной защиты с принципом свободы договора, предоставляющего самим сторонам возможность оспорить сделку, нарушающую их права, или не придавать значения допущенным нарушениям. Это положение связано и с необходимостью обеспечить стабильность гражданского оборота. Возможность признания оспоримой сделки недействительной не должна в течение длительного времени быть угрозой для совершения новых сделок, связанных с данной сделкой. Год – достаточный срок для того, чтобы потерпевший мог предъявить иск о защите своего права. Установленный законом срок не может быть ни конкретизирован, ни изменен участниками сделок.

## **§3. СДЕЛКИ, СОВЕРШЕННЫЕ ПОД ВЛИЯНИЕМ НАСИЛИЯ ИЛИ УГРОЗЫ НАСИЛИЕМ**

### **Статья 110. Понятие**

**Насилие или угроза насилем в отношении лица, которое совершило сделку, дает ему право требования признания сделки недействительной и в случае, если насилие или угроза насилем исходило от третьего лица.**

Насилие или угроза насилем влияют на процесс формирования воли таким образом, что они «деформируют волю субъекта»: лицу известны реальные обстоятельства, и исходя из этого, оно против совершения сделки, но в силу внешнего воздействия его принуждают совершить сделку.

Насилие или угроза насилия может исходить как от участника сделки, так и от третьих лиц. Насилие и угроза насилия может иметь самые разнообразные проявления. В этой связи обычно выделяют физическое и психическое насилие.

### **Статья 111. Характер насилия или угрозы насилем**

1. **Недействительность сделки влечет такое насилие или угроза насилем, которое по своему характеру может оказать влияние на лицо и внушать, что ему лично или его имуществу грозит реальная опасность.**

2. **При оценке характера насилия или угрозы насилем следует принимать во внимание возраст и пол лица, обстоятельства жизни.**

#### **1. Насилие**

Насилием в смысле комментируемой статьи считается непосредственное физическое воздействие на личность участника сделки – либо непосредственно на сторону, если ею является гражданин, либо на представителей (работников) и органы юридического лица. Оно может выражаться в нанесении побоев, телесных повреждений, убийствах, причинении физических страданий, ограничении либо лишении свободы передвижения.

Предметом физического насилия является, как правило, биологическая сущность человека, когда непосредственное влияние оказывается на органы, ткани и физиологические функции физического лица. Среди способов воздействия на человека выделяют следующие:

1. механическое воздействие, при котором причинение физического вреда достигается приложением кинетической

энергии какого-либо предмета (ножа, пули и др.);

2. физического воздействия, при котором причинение физического вреда опосредовано воздействием высоких или низких температур, электрическим током и т.п.;

3. химическое воздействие, при котором ущерб физическому состоянию лица причиняется путем воздействия на него различными химическими веществами;
4. биологическое воздействие, при котором физический вред причиняется посредством заражения лица организмами, вызывающими болезненное состояние.

Насилие может выражаться далее в воздействии на имущество участника сделки - уничтожение либо повреждение имущества, захват его.

Насилие направлено не на получение согласия на совершение сделки, которого быть не может, а на понуждение к совершению действий, которые бы создавали видимость такого согласия. Для насильника важно получить подпись не только под договором, а подпись под заявлением, актом, иными документами, необходимыми для того, чтобы сделка считалась совершенной.

## **2. Угроза насилием**

Угроза также может считаться основанием недействительности сделки, если она стала причиной несоответствия воли, выраженной в сделке, подлинной воле лица, совершившего ее.

Угроза представляет собой психическое воздействие на волю лица с целью принудить его к совершению сделки под страхом применения физического насилия, причинения нравственных страданий, распространения сведений, порочащих деловую репутацию, оглашения сведений о финансовом положении, либо совершения какого-либо иного противоправного действия.

Угроза отличается от насилия, во-первых, тем, что представляет собой только "психическое воздействие", воздействие на сознание, но не на личность и не на имущество; во-вторых, угроза может относиться к любым последствиям - как неправомерным, так и правомерным.

Наличие психического насилия обусловлено применением так называемого информационного способа воздействия на человека, который состоит в передаче лицом с помощью речи или конклюдентных (направленных на заключение договоров) действий сведений другому лицу и в восприятии последним этих сведений.

Сделки, указанные в данной статье, являются оспоримыми. Лица, их совершающие, вправе, но не обязаны, требовать признания их недействительными.

### **Статья 112. Насилие или угроза насилием в**

**отношении близких**

**Насилие или угроза насилием является основанием для требования признания сделки недействительной и в случае, если оно направлено против супруга, других членов семьи или близких родственников одной из сторон.**

ГКТ не содержит понятие близких родственников, угроза которым дала бы возможность участнику сделки оспорить ее. Ст. 112 ГКТ ограничивается ссылкой на супруга и других членов семьи.

Поэтому конкретизация лиц, которые подпадают под категорию близких, зависит от судебной практики.

С другой стороны, понятие близких родственников, в зависимости от отрасли права, может быть разным. Например, согласно ч. 1 ст. 22 Трудового кодекса Туркменистана к близким родственникам можно будет отнести родителей, супруга, братьев, сестер, сыновей, дочерей, а также родителей, братьев, сестер и детей супруга.

### **Статья 113. Насилие или угроза насилием, осуществляемое с применением**

**правомерных средств**

**В понимании вышеизложенных правил статей 110-112 настоящего Кодекса насилием или угрозой насилием не считаются такие действия, которые не осуществляются ни с противоправными целями и ни с применением противоправных средств, кроме случаев, когда средство и цель не соответствуют друг другу.**

Для признания сделки недействительной по причине совершения ее с применением насилия или угрозы насилием стороне предстоит доказать, что она совершена с применением противоправных средств и для достижения противоправных целей. Если сторона для заключения сделки, хотя и применяет правомерные средства, но целью применения этих средств является повлиять на волю другой стороны для заключения выгодной для этой стороны сделки, которая не была бы заключена без этих средств, тогда такая сделка может быть признана судом недействительной. Или же наоборот, когда действия насилия являются противоправными, а цель не противоречит закону. Например, употребление власти начальником по отношению к подчиненному для принуждения его к совершению сделки есть также разновидность насилия (объявление взыскания, понижение в должности, лишение вознаграждения и т.д.).

Насилие не обязательно должно быть уголовно наказуемым, но всегда противоправным. Поэтому всегда следует уточнить противоправность действий, направленных для принуждения заключения сделки. На наш взгляд, здесь следует согласиться с мнением о том, что противоправность существует тогда, когда угроза осуществляется недозволенными способами, средства угрозы являются противоправными. Например, сторона, угрожая обращением в суд по старому долгу, принуждает другую сторону заключить сделку, явно нарушающую права последней. Тут налицо обстоятельство, при котором сделка может быть оспорена, хотя в данном случае, нельзя назвать примененные средства противоправными. Если же в данном случае заключением сделки не ущемлены права другой стороны, то и нет оснований для ее оспаривания, т.к. в этом случае цель и средства не являются противоправными, и они соответствуют друг другу, что требуется законом.

Таким образом, в соответствии с нормой комментируемой статьи, для действительности сделки и цель, и средство её достижения должны быть правомерными.

#### **Статья 114. Срок оспаривания**

**Сделка, совершенная под влиянием насилия или угрозы насилием, может быть оспорена в течение одного года с момента окончания насилия или угрозы насилия.**

Срок оспаривания здесь втрое короче общего срока. В течение 1 года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, служащих основанием для признания сделки недействительной, он должен решить вопрос о судебной защите своего права.

Причина такого решения заключается в согласовании принципов обеспечения восстановления нарушенных гражданских прав и судебной защиты с принципом свободы договора, предоставляющего самим сторонам возможность не придавать значения допущенным нарушениям. Это положение связано и с необходимостью обеспечить стабильность оборота.

Возможность признания оспоримой сделки недействительной не должна в течение длительного времени быть угрозой для совершения новых сделок, связанных с данной сделкой. Год – достаточный срок для того, чтобы потерпевший мог предъявить иск о защите своего права.

### **ГЛАВА 5. СДЕЛКИ, СОВЕРШЕННЫЕ ПОД УСЛОВИЕМ**

#### **Статья 115. Понятие**

**Сделка считается совершенной под условием, когда возникновение или прекращение прав и обязанностей поставлено в зависимость от обстоятельств ожидаемого в будущем и неизвестного события тем, что исполнение сделки откладывается до его наступления или сделка прекращается по наступлению этого события.**

#### **1. Общие положения**

Содержание любой сделки представляет собой совокупность условий, на которых она совершается. Предмет, цена, срок, способ исполнения и многое другое относятся к числу условий в сделке. Отсюда, не существует сделок, которые бы не содержали никаких условий. Но не всякие сделки совершаются под условием. Это происходит только в тех случаях, когда результат сделки ставится в зависимость от наступления или ненаступления определенных обстоятельств, относительно которых сторонам неизвестно, наступят ли они или не наступят. Условие не должно зависеть от сторон, совершающих сделку. Оно должно относиться к будущему времени и носить вероятностный характер. Например, гражданин, проживающий в сельской местности, покупает своему сыну автомашину под условием, что его сын, после окончания ВУЗа вернется и будет жить в доме родителей. Сделка совершена, но права и обязанности сторон возникнут лишь в том случае, если сын данного гражданина вернется жить и работать в село. Если этого не произойдет, то обе стороны свободны от своих обязательств; предусмотренные сделкой последствия не наступают. Если же условие выполнено, то стороны связаны своими взаимными обязательствами с момента его наступления. Ни продавец автомашины, ни покупатель не могут отказаться от исполнения своих обязанностей.

Сторонам в момент совершения сделки не должно быть известно, наступит это условие или нет. Данная черта означает, что обе стороны в отношении условия находятся в равном положении.

#### **2. Допустимость использования условных сделок**

Под условием могут быть заключены почти все сделки. В отношении условной сделки применяются все те правила, что и в отношении обычной. Она должна быть осуществлена в той же форме, как и обычная сделка. Закон не исключает возможности дополнительного определения сторонами условия в уже заключенной сделке, но это должно быть реально возможным, а именно: необходимо, чтобы исполнение, предусмотренное сделкой, еще не было осуществлено, и выдвижение условия соответствовало определенным законом требованиям.

В то же время существуют сделки, которые не могут быть совершены под условием. В одних случаях такой запрет может вытекать прямо из закона, а в других случаях — из природы сделки. Невозможность применения условных сделок очевидна в трудовом праве. Например, недопустимо заключение трудового договора (принятие на работу) под условием, что работник не будет требовать отпуска. Такое условие противоречит закону и поэтому оно недействительно.

Не считаются условными те сделки, в которых возможное будущее обстоятельство, влияющее на правовые последствия сделки, выражает ее существо, и без него сделка данного вида вообще совершена быть не может (страхование, конкурс, лотереи, игры).

Участники сделки с момента совершения сделки, как правило, приступают к её исполнению. Однако предусмотренные сделкой юридические последствия нередко связывают с наступлением определенных обстоятельств. Так как результаты сделки зависят от наступления этих обстоятельств, то такие сделки считаются условными сделками.

Условие в сделке может быть выражено в различной форме. Самым распространенным случаем является применение союза «если»: «если станешь чемпионом...», «если будешь зачислен в ВУЗ...» и т.д. Но не исключено,

что условие может быть сформулировано и без союза «если», тогда наличие условия должно явно и недвусмысленно вытекать из содержания сделки.

Согласно ст. 115 ГКТ сделка считается совершенной под условием, когда возникновение или прекращение прав и обязанностей поставлено в зависимость от обстоятельств ожидаемого в будущем и неизвестного события тем, что исполнение сделки откладывается до его наступления, или сделка прекращается по наступлении этого события. Например: правление спортивного клуба обещает подарить каждому игроку автомашину, если команда станет чемпионом страны. Т.е. наступление предусмотренных договором дарения последствий зависит от наличия определенного условия – спортивный клуб должен стать чемпионом страны.

### **3. Кумулятивные и альтернативные условия**

Наступление предусмотренных сделкой последствий может зависеть от нескольких условий. Эти условия могут быть как кумулятивными, так и альтернативными.

Кумулятивные условия подразумевают наличие всех условий, определяющих действительность сделки. Так, футбольный клуб обещает подарить каждому игроку автомашину, если команда завоеует первое место в чемпионате и Кубок страны. Такое условие является кумулятивным, поскольку для действительности сделки необходимо наступление обоих указанных условий.

Альтернативное условие означает, что для действительности сделки достаточно наступления какого-либо одного из условий. Когда правление футбольного клуба обещает спортсменам подарить каждому автомашину, если команда станет чемпионом или завоеует Кубок страны. В данном случае условие будет альтернативным, так как наступление одного из указанных условий достаточно для наступления определенного сделкой последствия (получения подарка).

### **4. Условные сделки и условия сделок**

Сделка будет считаться условной лишь тогда, когда ее действительность зависит «от обстоятельств ожидаемого в будущем и неизвестного события». Если условием сделки названо такое событие, о котором заранее известно, что оно несомненно наступит, то такое событие не может быть признано основанием отнесения сделки в число условных.

Например, страховая компания при заключении страхового договора берет на себя обязательство, что если наступит предусмотренное договором событие (например, дом будет поврежден по независящим от владельца обстоятельствам), то она возместит этот ущерб. Возникновение указанных обстоятельств – это такое условие, которое может наступить в будущем, но оно может и не наступить.

Исполнение условной сделки откладывается до наступления события или сделка прекращается по наступлении этого события.

Условие дает возможность сторонам сделки отложить исполнение взятых на себя обязательств, с тем чтобы связать его с каким-то событием, в наступлении которого будет заинтересована и другая сторона. А также, оказать воздействие на другую сторону (а часто даже дать ей стимул) без возложения на нее какого-либо конкретного обязательства и тем самым активизировать ее. Согласно ст. 380 ГКТ, если действительность сделки зависит от наступления какого-либо условия, обязательство должно быть исполнено в день наступления этого условия.

### **Статья 116. Недействительность условия, правопорядка и нравственности**

### **противоречащего основам**

**Недействительно условие, противоречащее основам правопорядка и нравственности, либо исполнение которого невозможно. Сделка, зависящая от какого-нибудь такого условия, недействительна полностью.**

В соответствии со ст. 116 ГКТ недействительность сделки может быть вызвана недействительностью лежащего в ее основе условия.

Недействительность сделки могут повлечь лежащее в ее основе недействительное условие или внесение в действительную сделку дополнительно недействительного условия. Например, невозможно заключение трудового договора (принятие на работу) под тем условием, что работник не будет требовать отпуск. Такое условие противоречит закону, и поэтому оно недействительно.

Основополагающий признак сделки – правомерность, под которой, прежде всего, понимается соответствие условий, на которых совершается сделка, требованиям закона и иных нормативных актов. Данный признак отличает сделку от действий, во-первых, прямо нарушающих установленные законом и иными нормативными актами запреты, во-вторых, противоречащих закону и иным нормативным актам.

Наряду с правомерностью важное значение имеет соответствие сделки основополагающим нравственным нормам. Согласно ст. 9 ГКТ субъекты гражданских правоотношений обязаны добросовестно осуществлять свои права и обязанности, не причинять своими действиями (бездействием) вред другим лицам (п.3) а в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права добросовестно и разумно, добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений предполагается (п. 5).

### **Статья 117. Условие, зависящее от воли**

**Зависящим от воли считается такое условие, наступление или не наступление которого зависит от сторон в сделке. Сделка, совершенная под таким условием, недействительна.**

Для характеристики условия как квалифицирующего признака условных сделок обязательно, что его наступление или ненаступление не должно зависеть от воли участников сделки. Например, при договоре найма квартиры

условие, что наймодатель будет делать ремонт квартиры до вселения нанимателя, является не условием в смысле условных сделок, а предпосылкой данной сделки. Поэтому такие условия невозможно квалифицировать «объективно неизвестным событием», поскольку их наступление полностью зависит от сторон сделки. Проведение ремонта в квартире – это не объективно неизвестное событие, а зависит от наймодателя.

#### **Статья 118. Позитивные условия**

1. **Если сделка совершена под условием, что какоелибо событие наступит в определенный срок, условие считается утратившим силу, если этот срок истек и событие не наступило.**
2. **Если срок не определен, тогда условие может быть выполнено в любое время. Условие может быть признано утратившим силу, когда ясно, что наступление события уже невозможно.**

Условия, определяющие наступление юридического последствия сделки, могут быть сформулированы участниками сделки как позитивно (ст. 118 ГКТ), так и негативно (ст. 119 ГКТ).

Содержание условия является позитивным, если результат сделки зависит от наступления условия (например, чемпионство футбольного клуба, пожар в доме и т.д.).

Заклячая условную сделку, стороны могут установить срок, в течение которого условие имеет силу. Так, учредитель юридического лица может заключить договор аренды нежилого помещения с условием, если в течение 2 месяцев с момента заключения сделки состоится государственная регистрация учреждаемого юридического лица. Истечение срока в этом случае будет означать, что условие не наступило, и сделка утратила силу, так и не создав для сторон никаких прав и обязанностей.

Условие в сделке не может служить определению срока в сделках, носящих срочный характер. В соответствии с Главой 1 Раздела 4 ГКТ установленный сделкой срок определяется истечением периода времени, который исчисляется годами, кварталом, полугодием, месяцами, неделями, днями. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Отсюда, установленное в договоре условие о действии поручительства до фактического исполнения основного договора не может считаться условием о сроке.

В случае, если условная сделка заключена без указания срока, то условие может быть выполнено в любое время.

Если наступление события окажется невозможным, то условие может быть признано утратившим силу.

#### **Статья 119. Негативные условия**

1. **Если сделка совершена под условием, что какоелибо событие не наступит в определенный срок, условие считается выполненным и тогда, когда до истечения срока ясно, что невозможно наступление этого события.**
2. **Если срок не определен, условие считается выполненным только тогда, когда станет ясным, что событие не наступит.**

Содержание условия будет негативным (т.е. иметь отрицательное содержание), если наступление предусмотренного сделкой юридического последствия зависит от ненаступления условия (например, если футбольный клуб не проиграет одну из важных игр, то футболисты получают премию).

Но возможна и иная редакция - негативная, увязывающая правовой эффект в сделке с ненаступлением условия (ненаступлением события, несовершением действия). Можно, в частности, обусловить сдачу в аренду дачи, если к определенному сроку к собственнику не придут гости.

Однако если сделка совершена без указания определенного срока, то условие считается выполненным только тогда, когда станет ясным, что событие не наступит. Например, это имеет место тогда, когда наступление предусмотренного сделкой последствия зависит от того, чтобы событие, принятое как условие сделки, не наступило в определенный срок. Так, если баскетбольная команда до окончания сезона не проиграет ни одной игры, то руководство команды обещает баскетболистам премию. Если до окончания сезона команда проиграет хотя бы одну игру, то тогда условие считается утратившим силу.

#### **Статья 120. Недопустимость влияния на наступление условия**

1. **Лицо, совершившее сделку под определенным условием, не вправе до наступления условия совершать какое-либо действие, которое может помешать исполнению его обязательств.**
2. **Если условие наступает в определенный срок и лицо уже исполнило такое действие, оно обязано возместить другой стороне возникший вследствие этого действия вред.**

Целью законодательного регулирования ст. 120 ГКТ является предотвращение влияния участников сделки на наступление или ненаступление условий, с которыми связано выполнение сторонами своих обязательств. Если участники условных сделок совершают такие действия, которые осложняют наступление желаемых последствий, законом это оценивается как противоправное деяние и наступивший в результате этого вред должен быть возмещен.

Пример: Покупатель автомашины договорился с продавцом о покупке автомашины с условием, если он в банке получит кредит. До этого он будет ездить на машине, чтобы убедиться в технической безупречности машины. В течение этого времени он систематически заправлял машину некачественным бензином, что вызвал порчу двигателя (совершил действие, которое мешало ему купить машину). В результате покупатель отказался от



покупки машины обосновав свой отказ тем, что двигатель машины оказался некачественным. К этому времени и банк выделил ему кредит (т.е. наступило условие). Согласно п. 2 ст. 120 ГКТ он обязан возместить продавцу вред, который возник в результате отказа от договора купли-продажи.

## Статья 121. Сделка под отлагательным условием

**Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если возникновение предусмотренных сделкой прав или обязанностей зависит от ожидаемого в будущем и неизвестного события или события, которое уже наступило, но еще не известно сторонам.**

### 1. Момент возникновения прав и обязанностей из сделки

Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, квартира будет сдана в аренду с определенного срока, если дом, в котором она находится, будет к этому сроку принят в эксплуатацию). Такая сделка порождает права и обязанности только с момента наступления отлагательного условия.

В данном случае условие определяет момент возникновения прав и обязанностей по сделке. Поэтому такая сделка именуется сделкой, совершенной под отлагательным условием. Сделка в этом случае считается совершенной, но правовой результат по ней не наступает. Такая сделка содержит все существенные условия и не требует совершения каких-либо дополнительных (основной) сделок.

### 2. Ожидаемое в будущем и неизвестное событие

Сделка совершена под отлагательным условием, если возникновение предусмотренных сделкой прав и обязанностей зависит от ожидаемого в будущем события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет (ст. 121 ГКТ). В данном случае предусмотренное сделкой юридическое последствие наступит лишь с исполнением условия, т.е. исполнение сделки откладывается до наступления события. Поэтому такое условие называется отлагательным. Например, по договору страхования обязательство по возмещению ущерба будет возложено на страховую организацию, если застрахованная вещь будет повреждена (скажем, вследствие возникновения пожара).

При этом считается, что наступление условия не сопровождается обратной силой, и соответствующие правовые последствия действуют лишь на будущее. Однако из содержания сделки может вытекать иное намерение ее участников и придание наступившему отлагательному условию обратной силы, например, проведение соответствующих перерасчетов по уже состоявшимся операциям.

Сделкой, совершенной под отлагательным условием, будет считаться также сделка, действительность которой стороны связали с таким событием, которое уже наступило, но об этом еще не известно сторонам.

## Статья 122. Сделка под отменительным условием

**Сделка считается совершенной под отменительным условием, если наступление этого условия влечет прекращение сделки и восстанавливает существовавшее до совершения сделки положение.**

Сделка считается совершенной под отменительным условием, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, договор аренды квартиры прекращается, если на постоянное жительство приедет сын арендодателя). Такая сделка сразу же порождает правовые последствия, но при наступлении отменительного условия их действие прекращается на будущее время.

Сделка считается совершенной под отменительным условием, если наступление этого условия влечет прекращение сделки и восстанавливает существовавшее до совершения сделки положение.

При отменительном условии правовые последствия по сделке наступают немедленно по ее совершении. Но стороны заранее предусматривают возможность прекращения прав и обязанностей при наступлении (ненаступлении) определенных обстоятельств. Например, юридическое лицо получает в аренду нежилое помещение с условием прекращения действия этого договора к моменту начала работ по реконструкции здания, в котором это помещение находится. В этом случае договор аренды будет действовать до того момента, как будет заключен соответствующий договор с подрядной организацией на выполнение работ по строительному подряду, которым определяется срок начала работ по объекту. Если же такой договор по каким-либо причинам заключен не будет, стороны обязаны будут соблюдать условия договора аренды.

При этом предшествующие отношения, как они были определены сторонами в продолжении наступления условия, сохраняют свое правовое значение и подлежат исполнению и защите (погашение задолженности по платежам, компенсация производственных затрат и т.д.).

## Статья 123. Значение добросовестности при

## наступлении условия

1. **Если наступление условия недобросовестно задержала сторона, для которой наступление условия невыгодно, условие считается наступившим.**
2. **Если наступлению условия недобросовестно способствовала сторона, для которой наступление условия выгодно, условие не считается наступившим.**

Требования добросовестности и разумности в осуществлении прав относятся и к условным сделкам. Гражданское право предусматривает меры, целью которых является защита интересов участников условных сделок. В частности, если наступление условия недобросовестно задержала сторона, для которой наступление условия невыгодно, условие считается наступившим (п.1 ст. 123 ГКТ), но если наступлению условия недобросовестно способствовала сторона, для которой наступление условия выгодно, условие не считается наступившим (п. 2 ст. 123 ГКТ).

Если наступлению условия недобросовестно препятствовала сторона, которой его наступление невыгодно, или недобросовестно содействовала сторона, которой его наступление выгодно, условие признается соответственно наступившим или ненаступившим.

Пример: Предприятие договорилось с собственником дома на размещение своего рекламного щита на фасаде дома с условием, что оно (предприятие) получит лицензию на размещение рекламы. Однако предприятие вообще не подало заявку на получение лицензии, поскольку оно должно было платить дополнительно пошлину за это (совершило бездействие). Независимо от того, что рекламный щит не был размещен, предприятие должно платить собственнику дома арендную плату, поскольку в таких случаях условие, согласно п. 1 ст. 123 считается наступившим.

Повышенный риск, связанный с такими сделками, налагает на стороны особые обязательства, запрещая им совершать действия, способствующие наступлению (ненаступлению) того условия, в котором они заинтересованы. Если сторона заинтересована в том, чтобы сделка не состоялась, и она недобросовестно препятствует наступлению условия, условие признается наступившим.

Так должны квалифицироваться действия продавца, заключившего сделку о продаже жилого дома при условии получения назначения на работу, связанную с переездом в другую местность, отказавшегося затем по болезни от перевода в другую местность, а по прошествии непродолжительного времени продавшего дом другому лицу на более выгодных условиях и уехавшего в другой город.

Аналогичный результат вызывает недобросовестное содействие наступлению условия. Если наступлению условия недобросовестно способствовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим. Собственник заключает договор на реконструкцию объекта, требует освободить занимаемое помещение, выполняет работы по текущему либо даже капитальному ремонту, а затем прекращает работы и передает помещение в аренду более выгодному арендатору.

## ГЛАВА 6. СОГЛАСИЕ В СДЕЛКАХ

### Статья 124. Понятие

1. **Если действительность сделки зависит от согласия третьего лица, то как согласие, так и отказ в нем могут быть высказаны как перед одной, так и перед другой стороной.**
2. **Для выражения согласия не требуется соблюдения установленной для сделки формы.**
3. **В случае, если сделка, действительность которой зависит от согласия третьего лица, совершена с его согласия, применяются правила пункта 2 статьи 91 настоящего Кодекса.**

### 1. Общие положения

В гражданском праве существует группа сделок, для действительности которых недостаточно лишь волеизъявления их участников, необходимо и согласие третьих лиц. Наряду с классическими примерами (каковыми являются сделки, совершенные несовершеннолетним либо иным ограниченно дееспособным лицом) современное право предусматривает и такие сделки, для действительности которых необходимо согласие компетентного государственного органа.

При рассмотрении отдельных сделок встречается множество норм, которые регулируют правовые вопросы сделок, зависящих от согласия третьих лиц.

Сделкой и тем более договором не может быть установлено, что действительность сделки зависит от согласия «коголибо». Подобное допускается лишь в предусмотренных законом случаях. Например, если несовершеннолетний заключает договор без необходимого на то согласия законного представителя, то действительность договора зависит от последующего одобрения представителя, за исключением случаев, когда несовершеннолетнее лицо получает выгоду (п.1 ст. 88 ГКТ).

### 307

Согласие хотя оказывает влияние на действительность сделки только в предусмотренных законом случаях, это не исключает возможности сторон признать согласие того или иного лица предпосылкой действительности сделки, а точнее, совершения сделки.

Следовательно, согласие как условие действительности сделки следует отличать от согласия, наличие которого стороны сделки связывают с юридическими последствиями сделки (условные сделки). В последнем случае согласие является не условием действительности сделки, а составной частью содержания сделки.

Закон предусматривает, что согласие может иметь место как до совершения сделки, так и после ее совершения. Хотя в данном случае закон использует различные термины, правовые последствия, которые связаны с наличием или отсутствием согласия, в обоих случаях почти идентичны – сделка действительна либо недействительна.

## **2. Согласие как односторонняя сделка**

Несмотря на то, что согласие является условием действительности сделки, оно одновременно представляет собой сделку, выполняющую функцию обслуживания в отношении основной сделки. То есть согласие одновременно является и самостоятельной сделкой, и вспомогательным средством.

В основу согласия как самостоятельной сделки положено волеизъявление, которое может быть осуществлено в отношении как одной стороны основной сделки, так и другой. Это волеизъявление должно соответствовать всем тем требованиям, которые закон предусматривает для действительности сделки. Следовательно, согласие может быть и оспоримым, и бесспорно недействительным (ничтожным) и т.д. Вопрос недействительности и действительности в отношении согласия может быть поставлен так же, как и в отношении любой сделки. Согласие представляет собой одностороннюю сделку, но для его действительности необходимо получение волеизъявления другой стороной.

Для действительности сделки необходимо соблюдение установленной законом формы. Если такая форма не установлена, стороны могут сами определить ее (ст. 93 ГКТ).

Следовательно, согласие может быть осуществлено в любой форме: устно, письменно, конклюдентно и т.д. Когда согласие осуществляется конклюдентным действием, следует принимать во внимание то обстоятельство, что согласие – это сделка, для действительности которой необходимо ее восприятие другой стороной. Поэтому оно должно быть осуществлено таким образом, чтобы другая сторона могла точно воспринять волеизъявление. Хотя форма согласия не зависит от той формы сделки, которая обязательно требует согласия, закон может определять обязательную для согласия форму. Например, для продажи директорами АО недвижимого имущества требуется согласие наблюдательного совета. Очевидно, что это согласие будет иметь юридическую силу лишь тогда, когда оно выражено в письменной форме.

## **3. Случаи применения согласия в сделках**

Когда мы говорим о согласии как об условии действительности сделок, не следует забывать, что речь идет о таких сделках, в отношении которых возможно использование института согласия.

Сделка, зависящая от согласия, может быть как односторонней, двухсторонней, так и многосторонней. Наглядным примером зависящей от согласия односторонней сделки является расторжение трудового договора по инициативе администрации. Расторжение договора – это односторонняя сделка. В соответствии со статьей 45 Трудового кодекса Туркменистана для увольнения рабочих и служащих с работы по инициативе работодателя кроме случаев, предусмотренных пунктами 1, 4, 10, 11, 13-15 части первой статьи 42 упомянутого Кодекса (т.е. для расторжения трудового договора) необходимо согласие профсоюзного органа или иного представительного органа работников. В современных сложных социальных и экономических отношениях, когда роль и значение государства в вопросе регулирования данных отношений весьма значительны, заметно возрастает число сделок, действительность которых зависит от согласия со стороны государственных органов. По своей природе согласие государственных органов представляет собой не частноправовой, а административно-правовой акт. Поэтому возникает вопрос: можно ли применить в отношении их правила, предусмотренные ст.ст. 124-127 ГКТ, которые по своей природе связаны с частноправовым согласием? Признается ли административно-правовой акт (согласие) условием действительности сделки (т.е. частноправового акта)?

П. 1 ст. 333 ГКТ определяет, если в целях защиты существенных интересов общества или личности действительность договора зависит от разрешения государства, это должно быть урегулировано отдельным законом. Если закон для той или иной сделки предусматривает необходимость согласия государственных органов, то тогда следует предположить, что действительность этой сделки зависит от указанного согласия. Хотя порядок выдачи подобного согласия определяется специальным законом и выходит за рамки частного права, тем не менее, он оказывает влияние на правовую судьбу частноправового акта (сделки). Поэтому институт согласия, предусмотренный ст.ст. 124-127 ГКТ, можно применить к согласиям, выданным государственными органами, если они связаны с вопросом действительности сделки.

Молчание (отсутствие каких-либо действий) в большинстве случаев не позволяет судить о намерении молчащего совершить сделку. Поэтому оно может приниматься во внимание только в случаях, установленных законом или соглашением сторон. При этом должны быть точно определены условия, при которых молчание может быть расценено как согласие лица совершить сделку. Наиболее характерным примером такого рода служит норма п. 2 ст. 583 ГКТ: если наниматель пользуется имуществом и после истечения срока, а наймодатель не оспаривает этого, договор возобновляется на неопределенный срок.

Закон в виде общего правила позволяет прибегать к устной форме во всех тех случаях, когда законом или соглашением сторон не предусматривается для сделки простая письменная или письменная квалифицированная (нотариально удостоверенная) форма. Поскольку ГКТ, например, допускает возможность совершения сделок, прямо законом не предусмотренных (п. «а» ст. 8 ГКТ) из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему, постольку для таких сделок форма считается неустановленной, так что стороны вправе либо обратиться к правилам о форме для сходных сделок, либо совершить ее устно.

Устные сделки используются для удовлетворения самых разнообразных потребностей граждан, приобретающих товары у розничных торговцев и на рынке, обращающихся к предпринимателям, специализирующимся на бытовом обслуживании населения. К ним, когда это, возможно, охотно прибегают и предприниматели.

В случае, если совершена сделка, действительность которой зависит от согласия третьего лица, с его согласия, применяются правила п.2 ст. 91 ГКТ.

Согласно п.1 ст. 90 ГКТ договор, заключенный несовершеннолетним без согласия законного представителя, считается действительным, если для исполнения предусмотренных договором действий несовершеннолетний распорядился средствами, которые ему передали законный представитель или с согласия этого представителя – третьего лица для этих целей или для свободного распоряжения.

Если законный представитель предоставляет несовершеннолетнему лицу право независимого руководства предприятием или независимого вступления в трудовые отношения, то в обычных для этих сфер отношениях оно становится дееспособным. Эти правила применяются как при учреждении предприятия, так и в отношении его ликвидации и начала или окончания трудовых отношений.

Разрешение руководить предприятием требует согласия законного представителя, согласованного с органами опеки и попечительства (пп. 2,3 ст. 90 ГКТ).

Недействительна односторонняя сделка, совершенная несовершеннолетним без необходимого на то согласия законного представителя. Например, если несовершеннолетний продал автомашину, доставшуюся ему по наследству, без согласия его законного представителя, то такая сделка недействительна.

В соответствии со ст. 89 ГКТ до одобрения договора, заключенного несовершеннолетним, другая сторона имеет право отказаться от договора. Если другая сторона знала о несовершеннолетии лица, она может заявить отказ только в том случае, если несовершеннолетний ложно вводил ее в заблуждение, утверждая, что имеет согласие представителя.

В случае, если согласие законного представителя имеется, но несовершеннолетний не представил подтверждающего это письменного документа, вследствие чего сторона, с которой совершалась сделка, незамедлительно отказалась от нее. Однако, такой отказ недопустим, если другая сторона была информирована об этом согласии законного представителя.

### **Статья 125. Заранее данное согласие (разрешение)**

**Заранее данное согласие (разрешение) может быть отменено до совершения сделки, если стороны не договаривались об ином. Об отмене должно быть сообщено обеим сторонам.**

Согласие, данное до совершения сделки, называется разрешением (ст. 125 ГКТ). По правовой природе разрешение схоже с доверенностью. Согласно ст. 128 ГКТ сделка может быть совершена и посредством представителя. Правомочия на представительство вытекают из закона либо возникают на основании доверенности. Однако, это правило не применяется, если исходя из характера сделки она должна быть совершена непосредственно самим лицом, или когда закон запрещает заключение сделки посредством представителя. Более того, разрешение часто существует в форме доверенности. Лицо, выдавшее доверенность, дает разрешение представителю на осуществление того или иного действия.

Если разрешение выдано на определенный срок, оно теряет силу по истечении этого срока. Если в основу разрешения положено то или иное правовое отношение, тогда прекращение этого отношения автоматически вызывает отмену разрешения. Например, в основе разрешений, выдаваемых директором, лежит его пребывание в должности директора. Если он будет освобожден от этой должности, автоматически будут отменены и те разрешения, на которые он имел полномочия как директор.

Об отмене заранее данного согласия (разрешения) должно быть сообщено обеим сторонам.

## **Статья 126. Последующее согласие (одобрение)**

**Последующее согласие (одобрение) имеет обратную силу с момента совершения сделки, если не установлено иное.**

Согласие, данное после совершения сделки, называется одобрением (ст. 126 ГКТ), и закон придает ему обратную силу, т.е. сделка становится действительной не с момента выдачи одобрения, а с того момента, когда она была совершена.

Обратная сила является существенной особенностью одобрения, поскольку недостаток, который имела сделка, исправляется в результате одобрения, и право признает его изначально несуществующим. Поэтому закон придает юридическую действительность тем последствиям, которые фактически наступили при недействительной сделке. Например, согласно п.1 ст. 91 ГКТ односторонняя сделка, совершенная несовершеннолетним без необходимого на то согласия законного представителя недействительна, до тех пор, пока данную сделку не одобрит его законный представитель.

### **Статья 127. Распоряжение предметом неправомочным лицом**

**1. Распоряжение каким-либо предметом неправомочным лицом действительно, если оно осуществлялось с разрешения правомочного лица.**

**2. Распоряжение становится действительным, если правомочное лицо одобрит его или когда распорядившееся лицо само приобретет предмет, или когда получит его по наследству от правомочного лица и будет полностью нести ответственность по завещательному отказу. Если в последних двух случаях о данном предмете сделано несколько противоречащих друг другу распоряжений, то действительно первоначальное распоряжение.**

Статья 127 ГКТ предусматривает случаи, когда распоряжение каким-либо предметом осуществляется неправомочным лицом, и для того, чтобы это распоряжение имело юридическую силу, требуется согласие правомочного лица.

Понятие неправомочного лица закон в данном случае применяет в широком смысле. Под ним подразумевается не только то лицо, которое вообще не имеет права на данный предмет, а лицо, которое хотя и имеет право на данный предмет, однако для распоряжения этим предметом ему требуется согласие третьего лица. Например, если собственник передал дом банку в залог (т.е. обременил его ипотекой), он хотя и остается собственником этого дома, однако его отчуждение он сможет произвести лишь с согласия банка. Если отчуждение произошло без согласия банка, тогда собственник станет неправомочным лицом, а распоряжение, осуществленное неправомочным лицом, следует считать недействительным.

Если сосед воспользуется длительной командировкой собственника квартиры и сдаст эту квартиру внаем, то это также будет распоряжением, осуществленным неправомочным лицом.

Согласие применительно к распоряжению имуществом неправомочным лицом, походит на представительство. В обоих случаях имеет место распоряжение чужим предметом неправомочным лицом, которому правомочное лицо предоставляет право на распоряжение данным предметом.

Согласно п. 2 ст. 127 ГКТ распоряжение становится действительным, если правомочное лицо одобрит его, или когда распорядившееся лицо само приобретет предмет, или когда получит его по наследству от правомочного лица и будет полностью нести ответственность по завещательному отказу. Если в последних двух случаях о данном предмете сделано несколько противоречащих друг другу распоряжений, то действительно первоначальное распоряжение.

В соответствии с п.1 ст. 90 ГКТ договор, заключенный несовершеннолетним без согласия законного представителя, считается действительным, если для исполнения предусмотренных договором действий несовершеннолетний распорядился средствами, которые ему передали законный представитель или с согласия этого представителя - третьи лица для этих целей или для свободного распоряжения.

В случае если распорядившееся лицо само приобретет предмет, распоряжение становится действительным. А также, если распорядившееся лицо получит предмет по наследству от правомочного лица и будет полностью нести ответственность по завещательному отказу, распоряжение становится действительным.

Согласно ст. 1200 ГКТ завещатель может возложить на наследника исполнение за счет наследства в пользу одного или нескольких лиц какого-либо обязательства (завещательный отказ - легат).

Предметом завещательного отказа может быть передача получателю завещательного отказа (легаторию) входящих в наследственное имущество вещей в собственность, пользование или с иным вещным правом, приобретение и передача ему имущества, которое не входит в наследство, исполнение определенной работы, оказание услуг и прочее. В данном случае, получив предмет от правомочного лица, распорядившееся лицо будет полностью нести ответственность по завещательному отказу. Однако здесь следует отметить, то что, в соответствии со статьей 1210 ГКТ получатель завещательного отказа не несет ответственность за долги наследодателя.

В случае, если распорядившееся лицо само приобретет предмет, или получит его по наследству от правомочного лица, и о данном предмете будет сделано несколько противоречащих друг другу распоряжений, то действительно первоначальное распоряжение.

## ГЛАВА 7. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО И ДОВЕРЕННОСТЬ

### Статья 128. Представительство

1. **Сделка может быть совершена и посредством представителя. Правомочия на представительство вытекают из закона либо возникают на основании доверенности.**
2. **Это правило не применяется, если исходя из характера сделки она должна быть совершена непосредственно самим лицом или когда закон запрещает заключение сделки посредством представителя.**

#### 1. Общие положения

Представительство является правоотношением, в соответствии с которым одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает и действует от имени другого (представляемого). Действиями представителя непосредственно создаются, изменяются или прекращаются права и обязанности для представляемого лица. Поскольку представитель действует от имени представляемого, то правомерные действия представителя приводят к установлению правоотношений между представляемым и третьими лицами.

#### 2. Субъекты представительства

В отношении представительства вступают три субъекта – представляемое лицо, представитель и третье лицо, с которым у представляемого возникает правовые отношения в результате действий представителя. В роли представляемого может выступать любой субъект гражданского права, - юридическое лицо или гражданин независимо от состояния дееспособности. Представителем же может являться не каждый, прежде всего это должны быть граждане, обладающие дееспособностью. В силу статьи 130 ГКТ в определенных случаях представителем может являться и лицо, обладающее ограниченной дееспособностью. Юридические лица могут принимать на себя функции представителей, если это не расходится с теми целями и задачами, которые указаны в их учредительных документах. В качестве третьего лица, с которым представляемый с помощью представителя заключает гражданско-правовую сделку или совершает иное юридическое действие, может выступать также любой субъект гражданского права.

Закон лишь запрещает представителю совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением тех случаев, когда сделка сводится исключительно к исполнению обязательства (статья 139 ГКТ).

#### 3. Полномочия представителя

Возникновение у представителя необходимого полномочия связано, прежде всего, с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами. Согласно статье 128 ГКТ полномочия представителя могут основываться на законе, доверенности. Кроме того, представительские полномочия могут вытекать из административного акта. Объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления прямо зависят от лежащих в основе представительства юридических факторов. Наличие у представителя полномочий - непереносимое условие всякого представительства.

Представительство, основано на законе, т.е. это отношение, возникшие по прямому указанию закона. Так, законными представителями малолетних детей являются родители, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства. Такую же роль играют усыновление, установление опеки и ряд других юридических факторов, с которыми закон связывает возникновение представительства. Особенности данного вида представительства является то, что, во-первых, оно возникает независимо от волеизъявления представляемого, и, во-вторых, полномочия представителя непосредственно определены законом.

**Несмотря на то, что статья 128 ГКТ говорит о полномочиях представителя,** вытекающих из закона, эту норму ГКТ следует понимать так, что представительство может вытекать и из других видов нормативных правовых актов Туркменистана. При этом виды нормативных правовых актов определяются Конституцией Туркменистана от 18 мая 1992 года (раздел III Конституции Туркменистана) и Законом Туркменистана «О нормативных правовых актах» от 7 декабря 2005 года. Например, пункт 1 постановления Президента Туркменистана «О совершенствовании порядка использования государственного имущества» от 23 августа 2002 года №5835 предусматривает, что полномочия арендодателя государственного имущества, независимо от его ведомственной принадлежности, осуществляет Министерство экономики и финансов Туркменистана (в настоящее время Министерство экономики и развития Туркменистана). Указанное постановление Президента Туркменистана основано на положениях части 2 статьи 48 ГКТ, в соответствии с которыми государство участвует в гражданских правоотношениях как юридическое лицо. При этом полномочия государства осуществляют его органы.

Представительство может быть основано на административном акте. В таких случаях представитель действует от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. В частности, орган юридического лица (руководитель или иное уполномоченное лицо юридического лица или коллегиальный руководящий орган юридического лица) издает административный акт (например, приказ, распоряжение либо решение коллегиального органа) о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций, например, представительством в суде, составлением юридических актов, заключением сделок и т.д. Полномочия представителя в этом случае определяются изданным административным актом, либо следует из

должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (продавец в магазине, кассир, приемщик заказов и т.п.).

**Представительство может быть основано и на доверенности** (см. об этом ниже в комментариях к статьям 132-135 ГКТ).

Представительство может быть основано также и на договоре. Так, в соответствии со статьей 721 ГКТ по договору поручения поверенный обязан совершить одно или несколько порученных ему действий от имени и за счет доверителя. Кроме того, главы 14 (доверительное управление собственностью) и 16 (Посредничество) раздела 2 ч. 3 ГКТ также предусматривают представительские полномочия, основанные на договоре.

Изложенные выше правила о представительстве не применяются в случаях, когда из характера сделки следует, что она должна быть совершена непосредственно самим лицом или когда закон прямо запрещает заключение сделки посредством представителя. В частности, в соответствии со статьей 1163 ГКТ завещание должен составить лично завещатель. Составление завещания через представителя не допускается.

### **Статья 129. Действия представителя**

1. **По сделке, совершаемой представителем в пределах своих полномочий и от имени лица, которое он представляет, права и обязанности возникают только у представляемого лица.**
2. **Если сделка совершена от имени другого лица, то отсутствие права на представительство не может быть использовано другой стороной сделки, если представляемый создал такие обстоятельства, при которых другая сторона добросовестно предполагала наличие таких полномочий.**
3. **Если при совершении сделки представитель не указывает на свои представительские полномочия, то сделка создает последствия непосредственно для представляемого лица только в случае, если другая сторона должна была предполагать о представительстве. То же правило действует и тогда, когда для другой стороны безразлично, с кем она совершит сделку.**

#### **1. Общие положения**

Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого лишь тогда, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий. Если же представитель превышает свои полномочия, представляемый свободен от каких бы то ни было обязательств перед третьим лицом, с которым представитель вступил в правовые отношения от его имени. Полномочие есть мера возможного поведения представителя по отношению к третьим лицам. Именно в силу предоставленного ему полномочия представитель заключает с третьими лицами сделки и совершает другие юридические действия от имени и в интересах представляемого.

#### **2. Отсутствие права на представительство**

Если у представителя отсутствуют специально оформленные представительские полномочия, но представляемое лицо создает обстоятельства, позволяющие третьей стороне предполагать о наличии у представителя соответствующих полномочий, то это третье лицо не может ссылаться на отсутствие у представителя полномочий. В частности, принятие на работу в предприятие розничной торговли продавца уже является таким обстоятельством, которое позволяет третьим лицам-покупателям предполагать о наличии у представителя соответствующих полномочий. В таких случаях покупатели не должны ссылаться на отсутствие полномочий у представителя. Иными словами, о наличии полномочий представителя свидетельствует сама обстановка торгового предприятия, в которой действует представитель.

В случаях, когда представитель совершает для представляемого лица сделку, не указывая на свои представительские полномочия, то такая сделка будет создавать права и обязанности для представляемого в случаях, если третье лицо должно было предполагать о представительстве или ему безразлично, с кем ему совершать сделку.

### **Статья 130. Ограниченная дееспособность представителя**

**Сделка, совершенная представителем, действительна и в случае, если представитель является ограниченно дееспособным.**

По общим правилам законодательства представителем может являться лицо, которое обладает полной дееспособностью в связи с достижением им совершеннолетия либо в более ранние сроки при вступлении в брак (статья 23 ГКТ) или эмансипации (ст. 90 ГКТ). Ограниченно дееспособные граждане в исключительных случаях могут выполнять функции представителей - с 15 лет исходя из трудового договора (статья 23 Трудового кодекса Туркменистана от 18 апреля 2009 года). Например, несовершеннолетние граждане могут быть приняты на работы в качестве продавцов в предприятие розничной торговли и в качестве представителя этого предприятия совершать сделки купли-продажи. Однако следует иметь в виду, что законодательством Туркменистана ограничены случаи полной материальной ответственности несовершеннолетних (статья 231 Трудового кодекса Туркменистана) и не допускается заключение письменных договоров о полной индивидуальной материальной ответственности несовершеннолетних (статья 232 Трудового кодекса Туркменистана).

Не могут быть представителями граждане, признанные недееспособными в установленном порядке (ст. 26 ГКТ).

Статья 130 ГКТ допускает, чтобы представителем в сделках могло являться лицо, обладающее ограниченной дееспособностью. Такие сделки будут признаваться действительными. Однако следует иметь в виду, что в ограниченно дееспособные лица смогут выступать в качестве представителей в сделках с согласия законного представителя (ст. 25 ГКТ) или попечителя (ст. 27 ГКТ).

### **Статья 131. Пороки воли, знание, обязанность знания**

1. **Если на правовые последствия волеизъявления могут повлиять пороки воли, знание или обязанность знания определенных обстоятельств, то учитывается личность не представляемого, а представителя.**

2. **Если представитель, уполномоченный доверенностью, действовал в соответствии с определенными указаниями доверителя, то последний не вправе ссылаться на незнание представителем таких обстоятельств, которые хорошо известны доверителю.**

#### **1. Общие положения**

По общим правилам ГКТ условием действительности сделки является наличие дееспособности у сторон такой сделки. На действительность сделки влияют и иные пороки воли и знание. Например, могут быть оспорены сделки, совершенные под влиянием заблуждения (ст. 97 ГКТ), обмана (ст. 106 ГКТ), насилия или угрозы насилием (ст. 110 ГКТ). В этих случаях может быть потребовано признание сделки недействительной. В соответствии со ст. 131 ГКТ при совершении сделки представителем под влиянием пороков воли и знания для оспаривания сделки будут приниматься во внимание пороки воли и знания представителя.

#### **2. Указания доверителя**

Представитель может действовать на основании доверенности, в которой точно указываются пределы полномочий представителя или содержатся иные указания относительно способов выполнения действий. Если представитель действовал в точности с указаниями доверителя, то в таких случаях доверитель не вправе ссылаться на такие обстоятельства, которые известны ему, но не известны представителю. Сделка, совершенная представителем при таких обстоятельствах создает правовые последствия для представляемого.

### **Статья 132. Представительские полномочия**

1. **Выдача доверенности осуществляется путем волеизъявления, обращенного к уполномочиваемому или к третьему лицу, в отношении которого должно состояться представительство.**

2. **Для волеизъявления не требуется соблюдения формы, установленной для совершения сделки, на заключение которой выдается доверенность. Это правило не применяется, если установлена специальная форма.**

#### **1. Общие положения**

Доверенность является волеизъявлением доверителя, которое может быть обращено к назначаемому представителю или к третьему лицу, в отношениях с которым лицо должно представлять доверителя. Доверенность может содержать указание на полномочия представителя действовать от имени доверителя в отношениях с неограниченным кругом третьих лиц. Доверенность может содержать указание на совершение какого-либо разового конкретного действия. В частности, уполномоченные должностные лица юридического лица могут выдать доверенность работнику на получение у третьего лица каких-либо товарно-материальных ценностей. По своей юридической природе доверенность можно отнести к категории односторонних сделок. Для выдачи доверенности не требуется согласия представителя. Однако представитель может отказаться от доверенности. Доверителями по одной и той же доверенности могут выступать как несколько лиц одновременно для представления общих или аналогичных интересов, так и одно лицо.

#### **2. Форма доверенности**

ГКТ не содержит прямого указания на то, что доверенность должна быть выполнена в письменной или устной форме. В случаях, когда при осуществлении представительства требуется подтверждение представительских полномочий, доверенность должна быть оформлена в письменном виде.

Рассматриваемая статья ГКТ устанавливает, что если для заключения какой-либо сделки установлена какая-либо форма, то по общим правилам не требуется соблюдения этой формы сделки для выдачи доверенности. Исключение могут составлять случаи, когда законом установлена специальная форма.

Нормативными правовыми актами Туркменистана может быть установлена нотариальная форма доверенности.

Следует отметить, что Закон Туркменистана «О государственном нотариате» от 30 апреля 1999 года предусматривает специальные требования к доверенностям при их нотариальном удостоверении. В частности, в соответствии со статьей 44 этого Закона нотариально удостоверенная доверенность может быть выдана сроком до трех лет. Если в доверенности не будет указан срок ее действия, то она будет действительна в течение одного года.



В предусмотренных законодательством случаях помимо нотариального удостоверения доверенности требуется также ее консульская легализация. Так, в соответствии с «Положением о банковском счете», утвержденным приказом Председателя Правления Центрального банка Туркменистана от 25 апреля 2006 года № 18, доверенность на имя руководителя филиала или представительства иностранной компании в Туркменистане на открытие банковского счета должна быть легализована в установленном порядке. В определенных случаях письменные доверенности, особым образом оформленные, способны заменить требуемое законом нотариальное удостоверение. Так, статьи 17, 18 и 19 Закона «О государственном нотариате» предусматривают случаи, когда соответствующие должностные лица указанных в этом Законе учреждений и организаций вправе заверять доверенности.

## Статья 133. Изменение или отмена доверенности

**Об изменении или отмене доверенности должно быть сообщено третьим лицам соответствующим средством. При несоблюдении этого требования изменение и отмена доверенности не могут быть использованы в отношении третьих лиц, за исключением случаев, когда при заключении договора стороны знали или должны были знать об этом.**

Доверитель вправе в любое время изменить пределы полномочий, сроки и иные условия доверенности или отменить доверенность. Если доверенность была выдана на имя одного лица и адресована конкретному третьему лицу, то об этом должно быть уведомлено и это третье лицо. Если же доверенность была выдана лицу для представления доверителя в отношениях с неопределенным кругом третьих лиц, то, как мы полагаем, достаточно уведомления тех третьих лиц, с которыми доверитель установил соответствующие продолжающиеся правовые отношения.

Если условие об уведомлении не было выполнено, то к третьим лицам, которые должны были быть уведомлены об изменении или отмене доверенности, не могут быть применены условия об изменении или отмене доверенности. Указанное не относится к случаям, когда такие третьи лица знали или должны были знать об изменении доверенности или ее отмене.

### Статья 134. Основания прекращения доверенности

**Доверенность прекращается:**

- а) отказом доверенного лица;**
- б) отменой доверенности лицом, выдавшим ее;**
- в) смертью лица, выдавшего доверенность, или наступлением его недееспособности, если не установлено иное; г) исполнением;**
- д) истечением срока, на который была выдана доверенность.**

ГКТ в статье 134 перечисляет основания прекращения доверенности. При этом следует иметь в виду, что с прекращением доверенности прекращается и выданное на ее основании полномочие по передоверию.

#### 1. Отказ доверенного лица

В комментариях к статье 132 ГКТ сказано о том, что по своей правовой сути доверенность является односторонней сделкой, не требующей согласия доверенного лица, то есть представителя. Однако представитель может отказаться от доверенности. При этом доверенное лицо может отказаться от доверенности в любое время. Такой отказ будет действительным с момента принятия решения доверенным лицом об отказе от доверенности.

#### 2. Отмена доверенности доверителем

Доверитель также вправе в любое время отменить доверенность. При этом доверитель должен будет выполнить требования статьи 133 ГКТ, касающиеся уведомления третьих лиц.

#### 3. Смерть лица, выдавшего доверенность, наступлением его недееспособности

Доверенность прекращается в связи со смертью лица, выдавшего доверенность. Это правило применимо также в случае объявления умершим (статья 45 ГКТ) лица, выдавшего доверенность. В случае признания физического лица недееспособным (статья 26 ГКТ), поскольку такое лицо утрачивает способность самостоятельно совершать юридические действия как от собственного имени, так и от имени других лиц.

#### 4. Прекращение доверенности исполнением

Доверенность, выданная с указанием конкретных полномочий в рамках конкретного поручения, прекращается с исполнением выданного полномочия. Допустим, доверитель уполномочил своего представителя на реализацию

принадлежащего ему автотранспортного средства. С момента исполнения этого поручения доверенность теряет силу.

## **5. Истечение срока доверенность**

Доверенность, выданная на определенный отрезок времени или до наступления какой-либо даты, прекращается с истечением этого срока или наступлением указанной в доверенности даты. В соответствии со статьей 44 Закона «О государственном нотариате» если в нотариально удостоверенной доверенности не будет указан срок ее действия, то она будет действительна в течение одного года.

### **Статья 135. Возврат доверенности**

**После прекращения доверенности уполномоченное лицо обязано возвратить ее доверителю; оно не имеет права удерживать доверенность.**

После прекращения доверенности уполномоченное лицо не вправе удерживать у себя доверенность, а обязано возвратить ее доверителю.

### **Статья 136. Совершение сделки без**

### **представительских полномочий**

1. **Если лицо заключает от имени другого лица договор при отсутствии полномочий на представительство, то действительность этого договора зависит от одобрения договора последним.**

2. **Если другая сторона обратится к представляемому лицу с требованием заявить об одобрении, то заявление об одобрении может быть обращено лишь непосредственно к этой стороне. Об одобрении может быть заявлено лишь до истечения двух недель с момента получения требования, если одобрение не получено, то считается, что в нем отказано.**

#### **1. Общие положения**

Действия лица, являющегося надлежащим образом наделенным представительскими полномочиями, порождают для представляемого лица юридические последствия при условии, что эти действия совершены в пределах предоставленных ему полномочий.

Сделки и иные юридические действия, совершенные одним лицом без надлежащих полномочий от имени и в интересах другого лица, не порождают для последнего соответствующих прав и обязанностей. Однако в определенных случаях такие действия могут повлечь за собой возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Так, лицо, от имени и в интересах которого совершена сделка, может одобрить совершенную сделку. Лицо считается действующим без надлежащих полномочий, если:

1. оно вообще не было наделено какими-либо полномочиями;
2. истекли сроки предоставленных полномочий (например, истек срок доверенности);
3. если полномочия представителя были строго ограничены, и он действовал в превышение предоставленных полномочий.

#### **2. Одобрение**

Последующее одобрение сделки должно быть совершено в пределах разумных сроков. Одобрение сделки представляемым означает, что совершенная сделка будет действительной с момента ее совершения. В случаях, когда другая сторона сделки обратится к представляемому лицу с требованием заявить об одобрении, то в этом случае такое одобрение, во-первых, должно быть обращено к другой стороне сделки, и, во-вторых, решение об одобрении или неодобрении сделки должно быть принято в течение двух недель со дня получения такого требования. пропуск этого срока означает, что представляемое лицо не одобрило сделку.

Закон не определяет, в какой форме должно быть предъявлено заявление об одобрении и в какой форме должно быть подтверждено одобрение. Поэтому одобрение может быть подтверждено в устной форме, письменно, либо совершением определенных действий, которые свидетельствуют об одобрении сделки.

### **Статья 137. Право на отказ от договора**

**До получения одобрения другая сторона вправе отказаться от договора, за исключением случаев, когда при заключении договора ей было известно об отсутствии полномочий. Заявление об отказе от договора может быть обращено и к представителю.**

Рассматриваемая статья ГКТ непосредственно связана с положениями статьи 136 ГКТ. В случае если другая сторона сделки, заключенной представителем от имени представляемого, уже обратилась к представляемому лицу с требованием о заявлении одобрения, то до момента получения такого одобрения она может отказаться от договора. При этом уведомление об отказе от договора может быть направлено как представляемому лицу, так и

представителю. Однако другая сторона сделки не может отказаться от договора в случае, если при заключении сделки она знала об отсутствии у представителя полномочий.

Такое требование закона основано на том, что если другая сторона сделки знала об отсутствии у лица соответствующих полномочий и сознательно пошла на заключение сделки, то оно выразило свою волю, несмотря на отсутствие у лица полномочий.

### **Статья 138. Ответственность представителя при на представительстве**

### **отсутствии полномочий**

1. **Лицо, заключившее договор в качестве представителя, не имея полномочий на представительство, обязано по выбору другой стороны или исполнить договор, или возместить убытки в том случае, если представляемое лицо откажет в одобрении договора.**

2. **Если представитель не знал об отсутствии полномочий, он обязан возместить лишь те убытки, которые возникли у другой стороны вследствие того, что она поверила в наличие полномочий.**

3. **Представитель освобождается от ответственности, если другая сторона знала или должна была знать об отсутствии полномочий. Представитель не несет ответственность и тогда, когда его дееспособность была ограничена, за исключением случаев, когда он действовал с согласия своего законного представителя.**

#### **1. Ответственность представителя при отказе в одобрении сделки**

Если сделка была совершена представителем без соответствующих полномочий на это и представляемое лицо не одобрит эту сделку, то представитель по желанию другой стороны сделки должно будет либо исполнить сделку, либо возместить другой стороне причиненные убытки.

Иными словами, если представляемый откажет в одобрении сделки, совершенной другим лицом от его имени без соответствующих на то полномочий, то такая сделка будет признаваться заключенной от имени того лица, которое совершило сделку. В таких случаях лицо, совершившее сделку в качестве представителя, должно будет само исполнить предусмотренные договором обязательства либо по требованию другой стороны сделки должно будет возместить убытки, причиненные в связи с совершением сделки без надлежащих на то полномочий. Например, если лицо без соответствующих полномочий заключило договор купли-продажи товара от имени третьего лица, и если это третье лицо не одобрит сделку, то лицо, действовавшее без соответствующих полномочий, по желанию другой стороны договора должно будет само исполнить обязательства по этому договору или возместить причиненный ущерб.

#### **2. Возмещение представителем убытков в случаях, когда он не знал об отсутствии полномочий**

В случаях если представитель не знал об отсутствии полномочий на совершение сделки от имени и в интересах представляемого, то он должен будет возмещать убытки другой стороне лишь в тех пределах, которые возникли лишь по причине того, что другая сторона поверила в наличие таких полномочий у представителя. На практике такие случаи могут иметь место достаточно редко. Отсутствие полномочий может иметь место тогда, когда у лица, действующего от имени и в интересах третьего лица, вовсе отсутствуют какие-либо полномочия, либо тогда, когда он имеет какие-либо конкретные полномочия и действует в превышение предоставленных полномочий. При этом для применения положений п. 2 ст. 138 Гражданского кодекса об ограничении ответственности представителя определяющим должно являться то обстоятельство, что, во-первых, представитель не знает об отсутствии у него необходимых полномочий, а во-вторых, другая сторона сделки поверила в наличие полномочий у представителя. В качестве примера можно привести ситуацию, когда доверенность на имя представителя в соответствии со статьей 134 Гражданского кодекса была отменена доверителем, но об этом вопреки требованиям статьи 133 Гражданского кодекса доверитель своевременно не уведомил лицо, которому была выдана доверенность. Если в такой ситуации представитель действовал, не зная об отмене доверенности, то он должен будет нести ответственность в тех пределах, которые возникли в силу того, что другая сторона сделки была уверена в наличии у представителя соответствующих полномочий.

#### **3. Освобождение от ответственности**

Представитель должен будет освобожден от ответственности, если другая сторона сделки знала или должна была знать об отсутствии у представителя соответствующих полномочий. Если другая сторона сделки проявит беспечность или если такая сделка заключена им сознательно, то представитель будет освобожден от ответственности.

Например, если лицо продает автомобиль от имени лица, которому автомобиль принадлежит, то покупатель автомобиля (видя, что автомобиль принадлежит другому лицу, от имени которого совершается сделка) обязан проверить и удостовериться в наличии соответствующих полномочий у представителя. Если, из-за своей беспечности покупатель совершить сделку, не проверив полномочия у представителя, то представитель должен быть освобожден от ответственности перед покупателем.

Такое освобождение от ответственности также применимо и в отношении тех случаев, когда представителем являлось ограниченно дееспособное лицо, если только оно не действовало с согласия своего законного представителя или попечителя.

### **Статья 139. Недопустимость совершения сделки с**

### **самим собой**

**Представитель не вправе, если ему это прямо не разрешено, заключать сделки от имени представляемого с собой лично ни от своего имени, ни в качестве представителя третьего лица, за исключением тех случаев, когда сделка сводится исключительно к исполнению обязательства.**

В целях защиты интересов представляемого представителю запрещается совершать сделки от его имени в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является. Исключением могут быть только случаи, когда речь идет о наличии разрешения на это или если такая сделка сводится к исполнению обязательства. В качестве примера можно предположить случаи, когда одно лицо поручает другому лицу приобретение для него какого-либо имущества. В этом случае представитель не будет вправе заключать сделку с самим собой о приобретении у себя же имущества для представляемого. В таком случае сделка купли-продажи может быть заключена напрямую между лицом, которое предполагало поручить приобретение для себя имущество, и лицом, которому предполагалось поручить приобретение имущества.

# ГЛАВА 1. ИСЧИСЛЕНИЕ СРОКОВ

## Статья 140. Применение правил исчисления сроков

**К срокам, указанным в законах, судебных решениях и сделках, применяются предусмотренные настоящим разделом правила.**

### 1. Общие положения

В целях защиты имущественных и неимущественных прав участников правоотношений, ГКТ закрепил порядок исчисления сроков, указанных в законе, судебных решениях и сделках. Со сроками гражданское законодательство связывает определенные правовые последствия в виде возникновения, изменения или прекращения имущественных и неимущественных прав и обязанностей. Сроки относятся к категории фактов и событий, поскольку наступление (истечение) сроков носит объективный характер, т.е. не зависит от воли субъектов гражданского права. Таким образом, понятие "срок" имеет двойное значение: определенный период времени либо определенный момент. В гражданском праве соответствующее понятие используется и в том и в другом смысле. Например, для договора аренды имущества срок – определенный период, а для сделок, совершенных под определенным условием (например, ст. 115 ГКТ) – определенный момент, связанный с наступлением ожидаемого события. Таким образом, срок может представлять собой время, в течение которого правоотношение действует (договор аренды, заключенный на определенный срок), время, в пределах которого может быть осуществлено право лица (гарантийный срок), или возможность защитить нарушенное или оспоренное право в суде (имеются в виду сроки исковой давности).

### 2. Виды сроков

Статья 140 ГКТ различает три вида сроков:

1. сроки, установленные законом, т.е. нормативные сроки, например, ст.ст. 42, 45 ГКТ и др.;
2. сроки, назначенные судом или арбитражем в их решениях;

т.е. судебные сроки, например, ст. ст. 132, 209 ГПК и др.;

3. сроки, предусмотренные в совершаемых сделках, т.е. договорные сроки например, ст. ст. 345, 349, 350, 378 ГКТ и др.;

Нормативные сроки могут устанавливаться в императивной или диспозитивной форме. В императивной форме, в частности, гражданским законодательством установлены сроки исковой давности (например, в соответствии со статьей 147 ГКТ общий срок исковой давности составляет 10 лет). Иными словами, императивные сроки точно определены законом и не могут быть изменены по соглашению сторон. Сроки, установленные в диспозитивной форме, позволяют сторонам договора самим определять сроки в рамках, допускаемых законодательством. Например, максимальный срок доверенности – три года. Доверитель же может по своему усмотрению определить любой срок.

Абсолютно определенные сроки указывают на точный момент или период времени, с которыми связываются юридические последствия. К ним относятся, например, сроки, обозначенные календарной датой или конкретным отрезком времени. Например, в соответствии со статьей 23 ГКТ гражданская дееспособность физического лица возникает с момента наступления его совершеннолетия. Относительно определенные сроки характеризуются меньшей точностью, однако также связаны с каким-либо конкретным периодом или моментом времени. Неопределенные сроки имеют место тогда, когда законом или договором вообще не установлен какой-либо временной ориентир, хотя и предполагается, что соответствующее правоотношение имеет временные границы. Так, имущество может быть передано во временное безвозмездное пользование или в аренду без указания на конкретный срок такого пользования.

По своему назначению различают сроки, порождающие гражданские права, сроки осуществления гражданских прав, сроки исполнения обязанностей и сроки защиты нарушенного права. Наступление (истечение) сроков, порождающих права, влечет возникновение этих прав. Так, по истечении одного года с момента уведомления соответствующего органа о находке лицо, нашедшее вещь, приобретает на нее право собственности, кроме случаев, когда до истечения указанного срока ему станет известно лицо, имеющее право на получение вещи, или последнее заявит о своем праве соответствующему органу (статья 214 ГКТ).

Судебные сроки назначаются судом, арбитражным судом или третейским судом. В частности, ст. 108 Арбитражного Процессуального Кодекса Туркменистана определяет, что судебное решение об удовлетворении иска должно содержать указание на сроки взыскания денежных сумм или сроки их уплаты при рассрочке или отсрочке исполнения решения.

## Статья 141. Начало течения срока

1. **Если начало течения срока определяется каким-либо событием или моментом времени, который наступит в течение дня, то день, на который приходится событие или момент, не включается в срок.**

**2. Если начало течения срока определяется началом какого-либо дня, то этот день включается в срок. Это правило распространяется и на день рождения при исчислении возраста.**

Срок может быть определен календарной датой, периодом времени или указанием на событие, которое неизбежно должно наступить. Календарной датой срок определяется в случае, когда возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей необходимо связать с определенным моментом времени (например, с 1 сентября 2009 года), либо с конкретным числом каждого месяца, квартала и т.д. (например, дата внесения платы в соответствии с договором купли-продажи и т.п.). В соответствии со ст. 141 ГКТ, если начало срока определено событием, которое наступит в течение определенного дня, то срок исчисляется начиная с дня, следующего за этим днем, то есть на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало. Это означает, что календарная дата или день наступления события в расчет не принимаются.

В случаях же если же начало срока определяется наступлением какого-либо дня, то наступивший день включается в исчисляемый срок. Указанное относится и ко дню рождения физического лица при исчислении его возраста. В частности, выше было отмечено, что в соответствии со ст. 23 ГКТ гражданская дееспособность физического лица возникает с момента наступления его совершеннолетия. Это означает, что физическое лицо будет обладать дееспособностью и в день исполнения ему 18 лет, а не на следующий день после дня рождения.

#### **Статья 142. Окончание срока**

- 1. Срок, исчисляемый днями, истекает с окончанием последнего дня срока.**
- 2. Срок, исчисляемый неделями, месяцами или временем, охватывающим несколько месяцев, – годом, полугодием, кварталом, истекает в случае, указанном в пункте 1 статьи 141 настоящего Кодекса, с окончанием того дня последней недели или последнего месяца, который по своему названию или по своему числу соответствует дню, на который приходится событие либо момент времени, а в случае, указанном в пункте 2 статьи 141 настоящего Кодекса, – с окончанием того дня последней недели или последнего месяца, предшествующего дню, который по своему названию или своему числу соответствует начальному дню срока.**
- 3. Если срок исчисляется месяцами и в последнем месяце нет того числа, с которого начался срок, то срок истекает с окончанием последнего дня этого месяца.**

Статья 142 ГКТ определяет момент окончания сроков в зависимости от того, каким образом определяется продолжительность срока и момент начала срока.

Если срок исчисляется днями, то срок истекает после окончания последнего дня установленного срока. Например, если срок определен в 6 дней, который исчисляется с начала дня 1 сентября 2009 года, то такой срок будет истекать в 24.00 часа 6 сентября 2009 года.

Окончание срока, определенного отрезками времени (неделя, месяц, несколько месяцев, год, квартал), определено статьей 142 ГКТ таким образом, что оно поставлено в зависимость от того, каким образом определено начало течения срока. Если исчисление срока начинается в день, следующий за днем, в который наступило событие или момент времени, то установленный срок будет считаться истекшим по окончании того дня недели или месяца, который по названию или числу будет соответствовать дню, на который приходится событие или момент времени. Пример: если событие, с которым было связано начало течения срока, наступило к концу понедельника (например, 31 августа 2009 года), а срок был установлен продолжительностью в три недели, то течение такого срока начнется во вторник (то есть 1 сентября), а срок истечет к 24.00 часам в понедельник через три недели (то есть 21 сентября). Иными словами в исчисляемый срок не будет включаться понедельник (31 августа) и вторник (22 сентября).

#### **Статья 143. Полугодие, квартал, полмесяца**

**Под полугодием понимается срок в шесть месяцев, под кварталом – срок в три месяца, под полмесяцем – срок в пятнадцать дней.**

**Если срок состоит из одного или нескольких полных месяцев и половины месяца, то эти пятнадцать дней засчитываются в конце срока.**

Если срок определен в полгода, то применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. Аналогично определяется окончание срока, исчисляемого кварталами.

Если срок определен в полмесяца, то он, независимо от числа дней в соответствующем месяце, приравнивается к 15 дням.

#### **Статья 144. Продление срока**

**В случае отсрочки новый срок исчисляется с момента истечения предыдущего срока.**

Норма ст. 144 ГКТ играет в практике большую роль. Она дает ответ на вопрос, как быть со сроками, если выполнение обязательств отсрочено. С какого момента должен исчисляться срок: со дня возникновения прежнего обязательства или с момента назначения нового срока для исполнения обязательства. Ст. 144 ГКТ придает отсрочке обязательства правоустанавливающее значение и с ней связывает начало исчисления нового срока. Это означает, что с момента истечения предыдущего срока исчисляется начало нового срока.

#### **Статья 145. Исчисление месячного и годового сроков**

**Если срок исчисляется месяцами или годами таким образом, что не требуется его непрерывное течение, то месяц считается в тридцать дней, а год – в триста шестьдесят пять дней.**

**Под началом месяца понимается первое число месяца, под серединой месяца – пятнадцатое число месяца, под концом – последнее число месяца.**

Нередко участники сделок конкретно не определяют сроки выполнения взятых обязательств и, в общем – месяцами или годами – обозначают сроки выполнения обязательств. В этих случаях возникает проблема конкретной фиксации даты выполнения обязательства. Ситуация осложняется в тех случаях, когда месяц состоит из 28 или 31 дня. Ст. 145 ГКТ дает легальные определения важных для исчисления срока понятий.

Согласно ч. 1 ст.145 месяц – 30 дней, а год – 365 дней, хотя известно, что дней в месяце могут меньше и больше. П. 2 содержит конкретное определение начала, середины и конца месяца. Начало месяца – это первое число месяца, середина месяца – 15 число месяца, даже если месяц состоит из 28 дней, конец месяца – это последнее число месяца.

В связи с этими нормами ГКТ возникает вопрос о возможности другой дефиниции этих сроков со стороны участников сделки. На этот вопрос следует ответить положительно. Участники сделки естественно имеют право по своему усмотрению определять дни месяца или года. Однако если они этого не сделают и конкретно не дадут обозначения начала или конца месяца, при споре будут применяться предписания ст.145 ГКТ.

#### **Статья 146. Выходные и праздничные дни**

**Если волеизъявление или исполнение обязательства должно быть произведено в определенный день или в течение какого либо срока, а этот день или последний день этого срока приходятся либо на выходные дни, либо на день, который в месте волеизъявления или исполнения обязательства признан государственным праздничным или иным нерабочим днем, то вместо этого дня днем истечения срока считается следующий за ним рабочий день.**

Выходные, праздничные и памятные дни считаются нерабочими днями. Нерабочими являются и перенесенные по распоряжению правительства выходные дни. Согласно Трудового кодекса Туркменистана при совпадении нерабочих праздничного или памятного дня с выходным днем (воскресенье) выходным днем является следующий после праздничного и памятного дня рабочий день. Нерабочий день влияет на исчисление срока лишь тогда, когда на него приходится последний день срока. Так, если срок истекает 6 октября, то окончание его переносится на 7 октября, а если 6 октября приходится еще и на воскресенье, то окончание его переносится на 8 октября.

## **ГЛАВА 2. СРОКИ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ**

#### **Статья 147. Понятие исковой давности**

1. **Право требовать от другого лица совершить какоелибо действие или воздержаться от его совершения ограничивается сроком давности.**

2. **Срок исковой давности не распространяется на:**

- а) личные неимущественные права, если законом не предусмотрено иное;**
- б) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью лица. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествующие предъявлению иска;**
- в) требования вкладчиков относительно вкладов, внесенных в банки и иные кредитные учреждения.**

3. **Общий срок исковой давности составляет десять лет.**

#### **1. Общие положения**

Исковая давность является одним из сроков защиты субъективных гражданских прав.

Исковой давностью называется срок, установленный законодательными актами для защиты нарушенного права путем предъявления иска в суд.

Нормы, которые определяют продолжительность сроков исковой давности и порядок их исчисления, являются императивными. Стороны не вправе своим соглашением удлинять или сокращать продолжительность сроков давности, определять момент отсчета, изменять порядок исчисления, основания приостановления и перерыва их течения (ст.165 ГКТ). Вместе с тем, исковая давность применяется судом не по собственной инициативе, как бы автоматически, а только по заявлению ответчика в споре, сделанном до вынесения решения. Заявление стороны в споре о пропуске срока исковой давности может быть сделано как в письменной, так и в устной форме непосредственно в ходе судебного разбирательства. Институт исковой давности, устанавливая пределы осуществления требований о защите нарушенного права во времени, обеспечивает своевременное предъявление иска заинтересованной стороной к обязанному лицу, что вносит ясность и определенность в осуществление прав, и исполнение обязанностей участниками гражданско-правовых отношений. Нормы об исковой давности не допускают, чтобы право неопределенно долго находилось под угрозой возникновения спора по поводу его законности, а в случае нарушения - оставалось незащищенным. С другой стороны, истечение срока исковой давности не лишает лица права обращения в суд за защитой своих нарушенных прав. Применение исковой давности способствует так же всестороннему, полному и объективному выяснению обстоятельств при рассмотрении каждого гражданского дела. По прошествии длительного времени с момента нарушения права доказательства, имеющие значения для разрешения спора могут быть утрачены, свидетели могут отсутствовать или забыть о существовании спора.

## **2. Исковая давность и похожие институты**

Исковую давность следует отличать от приобретательской давности, пресекательных (преклюзивных) и претензионных сроков.

Приобретательская давность – это срок, по истечении которого при определенных в законе условиях приобретает право собственности (ст.186 ГКТ).

Пресекательный (преклюзивный) срок – это срок, по истечении которого погашается само право требования. По его истечении нельзя путем обращения в суд получить защиту нарушенного права. В ГКТ такого рода сроки предусмотрены применительно к искам кредиторов к поручителю (ст. 943 ГКТ). Аналогичен характер срока представления бенефициаром требования по банковской гарантии (ст. 923 ГКТ).

Претензионные сроки представляют собой сроки, установленные законом для урегулирования спора непосредственно участниками гражданских правоотношений, до обращения за защитой нарушенного права в суд.

## **3. Предпосылки применения исковой давности**

В иске заинтересованного лица содержится одновременно два требования: одно обращено к суду, призванному в принудительном порядке защищать нарушенное право, другое – к лицу, нарушившему субъективное право истца. Право на предъявление иска называется правом на иск в процессуальном смысле, а право на удовлетворение содержащегося в нем требования – правом на иск в материальном смысле. Условием применения правил об исковой давности является нарушение принадлежащего конкретному лицу субъективного гражданского права неисполнением соответствующей ему обязанности. В таком случае участнику правоотношения для осуществления нарушенного права законодательство предоставляет определенное время, в течение которого он может просить суд о применении мер принудительного характера к лицу.

Суд обязан принять к рассмотрению требование о защите нарушенного права независимо от истечения срока исковой давности. Поэтому право на предъявление иска (право на иск в процессуальном смысле) не погашается действием исковой давности. В связи с отсутствием каких-либо сроков на предъявление иска судья не вправе отказать в принятии заявления либо возратить его истцу, сославшись на то, что срок давности по исковому требованию истек.

Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске ( п.1 ст. 163 ГКТ). Это правило отражает назначение института исковой давности: несвоевременное предъявление иска лишает правомочное лицо возможности осуществить нарушенное субъективное право в принудительном порядке. Пропуск срока давности – самостоятельное основание к отказу в иске. Но решение об этом может быть принято лишь после того, когда будет доказана обоснованность заявленных истцом требований. В противном случае суд, разрешающий спор, должен отказать в иске по другим основаниям (из-за нарушения формы сделки, не доказанности исковых требований и т.п.), а не по причине несвоевременного предъявления иска.

Другое последствие, связанное с истечением срока исковой давности, касается возможности исполнения обязанностей, в частности передачи должником денег или имущества за пределами давностного срока. В отношениях между всеми участниками гражданского оборота такое исполнение считается правомерным. Более того, п. 2 ст. 163 ГКТ придает добровольному исполнению бесповоротный характер, должник или иное обязанное лицо не вправе требовать исполненное обратно, хотя в момент исполнения они и не знали о том, что давность истекла. Не взысканные суммы кредиторской задолженности подлежат зачислению в прибыль должника.

### **1. Невозможность восстановления пропущенного срока исковой давности**

В отличие от ГКТ 1964 года, глава 2 «Сроки исковой давности» настоящего ГКТ не содержит нормы о правах суда касательно восстановления срока исковой давности, даже если он был пропущен по уважительной причине. Напротив, в нем предусмотрены случаи приостановления течения срока исковой давности по правовым основаниям (ст.151 ГКТ), по фактическим обстоятельствам (ст.152 ГКТ), по семейным обстоятельствам (ст.153 ГКТ) и в отношении лиц, ограниченных в дееспособности (ст.155 ГКТ).



## 2. Предмет срока исковой давности

Предметом срока исковой давности являются только требования.

По общему правилу исковая давность распространяется на все требования, вытекающие из гражданских правоотношений. И лишь как исключение законом регламентированы требования, на которые исковая давность не распространяется. Данная статья содержит перечень требований, на которые не распространяется исковая давность. Его расширение допускается в других законах. Например, в Законе Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности» (ст. 25) указано, что срок исковой давности не распространяется на требования кредитного учреждения по представленным им кредитам.

Исковая давность не распространяется:

1. на требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав, если законом не предусмотрено иное. К такого рода требованиям относятся честь, достоинство или деловая репутация лица или организации (предприятия, учреждения), право на имя, на авторство и др. Специфика этих прав каким-либо сроком исковой давности не ограничена. В частности, оскорбление гражданина может стать предметом рассмотрения в суде независимо от сроков давности или же диплом на открытие в случае искажения в нем фамилии автора может быть оспорен и признан действительным в любое время. В равной степени это распространяется и на требования, вытекающие из нарушений прав организаций;
2. на требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью лица. При причинении вреда здоровью лица он вправе независимо от срока давности предъявить требование о возмещении такого вреда, а в случае его смерти такое право предоставлено иждивенцам. Время предъявления требования о возмещении вреда влияет лишь на определение начального срока взыскания периодических выплат. Речь идет о том, что требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда, удовлетворяются не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;
3. на требования вкладчиков относительно вкладов, внесенных в банки и иные кредитные учреждения. Хранение денег в кредитных учреждениях не ограничено сроком хранения, и выдаются они по первому требованию вкладчика. Если бы распространялась давность на вклады, то их приходилось бы снимать постоянно со счетов и вновь вкладывать, что не соответствовало бы интересам как вкладчиков, так и кредитных учреждений. Исковая давность в данном случае не распространяется не только на требования по основному вкладу, но и на требования о процентах, начисляемых на сумму вклада. Процент по вкладу может изменяться при досрочном снятии лишь в зависимости от того, срочный это вклад, бессрочный и т.д. Исковая давность не распространяется и на требования лиц, к которым вклады перешли в порядке наследования по закону или по завещанию.

## 3. Виды сроков исковой давности

Все сроки исковой давности подразделяются на общий и специальные.

Согласно ст. 147 ГКТ общий срок исковой давности составляет десять лет.

Десятилетний срок установлен по требованиям, подтвержденным вступившим в законную силу решением суда (ст.161 ГКТ).

Согласно ст. 148 ГКТ специальные сроки исковой давности устанавливаются для отдельных видов требований.

Указания о специальных сроках исковой давности содержатся в отдельных статьях действующего ГКТ. Например, срок выкупа не может превышать пяти лет (ст. 538 ГКТ). Годичный срок давности установлен для оспаривания сделки, совершенной путем обмана (ст. 109 ГКТ). Срок давности по правам, вытекающим из перевозок равен одному году (ст. 711 ГКТ).

Сокращенные сроки давности призваны не только ускорить защиту и принудительное восстановление нарушенных прав, но и сократить разрыв во времени между допущенным правонарушением и применением мер принуждения к стороне, не исполнившей возложенную на нее обязанность, что способствует правильному разрешению данного спора.

### Статья 148. Срок исковой давности по договорным

### требованиям

1. **Срок исковой давности по договорным требованиям – три года, а по договорным требованиям, связанным с недвижимыми вещами, – шесть лет.**
2. **Срок исковой давности по требованиям, возникающим из подлежащих периодическому исполнению обязательств, – три года.**
3. **В отдельных случаях законом могут быть предусмотрены и иные сроки исковой давности.**

### 1. Сроки исковой давности по требованиям из договорных отношений

В отличие от предыдущего ГКТ 1964 года, новый ГКТ предусматривает для отдельных видов требований специальные сроки исковой давности – три года по договорным требованиям и шесть лет по договорным требованиям, связанным с недвижимыми вещами. Понятие недвижимых вещей определено в ст. 167 ГКТ. Открытым остается вопрос, на какие договоры о недвижимых вещах распространяется шестилетний срок, только на договоры приобретения собственности или также на аренду? Следует исходить из того предположения, что здесь

имеются в виду права предусмотренные в вещном (имущественном) праве, приобретение права собственности, право застройки или ипотека.

## **2. Сроки исковой давности по требованиям из периодически исполняемых обязательств**

К обязательствам, подлежащим периодическому исполнению относятся текущие платежи по коммунальным услугам, арендная плата, имущественный наем, лизинг, страхование и т.д. Для требований из таких отношений ГКТ устанавливает три года. Например, если арендатор не заплатил арендную плату за март 2011 года, то срок исковой давности этого требования будет истекать в марте 2014 года.

## **3. Иные сроки исковой давности**

В данном случае имеются ввиду другие сроки, которые не покрываются п. 1 ст. 148 ГКТ, например, как это предусмотрено в п. 3 ст. 553 ГКТ (Дарение может быть отменено в течение одного года после того, как дарителю стало известным обстоятельство, дающее право отменить дарение).

### **Статья 149. Начало течения срока исковой давности**

- 1. Течение срока исковой давности начинается с момента возникновения требования.**
- 2. Если требование заключается в необходимости воздержаться от какого-либо действия, то течение срока исковой давности начинается с момента совершения указанного действия.**

#### **1. Момент возникновения требования**

Для правильного исчисления сроков исковой давности необходимо определить начальный момент течения срока давности. Он исчисляется с того момента, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Иногда момент нарушения прав и момент времени, когда лицо узнало об этом, могут и не совпадать. Пока лицо не узнает о нарушении своего права, он не может обратиться с требованием о защите этого права.

Особые правила установлены для исчисления начала течения сроков исковой давности по требованиям, вытекающим из договора перевозки, предъявленным к перевозчику (ст.711 ГКТ).

Согласно п.14 Постановления Пленума Верховного суда Туркменистана от 18.12.1996 года № 6 «О применении законодательства при рассмотрении судами дел об освобождении имущества от ареста» на требование об освобождении имущества от ареста распространяется, предусмотренный ст.147 ГКТ десятилетний срок исковой давности. Течение срока исковой давности начинается со дня, когда юридическое или физическое лицо узнало или должно было узнать о наложении ареста на принадлежащее ему имущество.

#### **2. Момент начала течения срока исковой давности при нарушении обязательства бездействия**

В некоторых случаях обязательство лица заключается не в активном действии, а в обязательстве воздержаться от какоголибо действия. Например, издательство журнала взяло на себя обязательство не публиковать информацию о состоянии здоровья спортсмена до начала олимпиады. Но если журнал это всетаки сделает и опубликует статью об этом, течение срока исковой давности начнется с момента опубликования статьи о состоянии здоровья спортсмена.

### **Статья 150. Возникновение требования**

**Если возникновение требования зависит от действий кредитора, то течение срока исковой давности начинается с того момента, когда кредитор мог осуществить это действие.**

Как было отмечено в комментариях к ст. 149 ГКТ, течение сроков исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Ст. 150 ГКТ предусматривает специальный случай исчисления течения срока исковой давности.

Нередко выполнение обязательства должником зависит от определенных действий со стороны кредитора: пока кредитором не будет выполнено это действие, невозможно потребовать от должника выполнения своего обязательства. Например, если по договору купли-продажи продавец обязал себя доставить купленный товар покупателю и только после этого потребовать уплаты цены товара, течение срока исковой давности начнется только с момента доставки товара покупателю, а не с момента заключения договора.

Невсегда имеется у кредитора возможность выполнения своего встречного обязательства и в связи с этим возникает вопрос определения момента течения срока исковой давности относительно требования к кредитору. Согласно ст. 150 ГКТ в этом случае за основу принимается момент, когда кредитор мог осуществить это действие и не осуществил.

### **Статья 151. Приостановление течения срока исковой давности по правовым основаниям**

### **давности по правовым**

- 1. Течение срока давности приостанавливается на период отсрочки исполнения обязательства (мораторий).**

**2. Порядок, указанный в пункте 1 настоящей статьи, не применяется в отношении встречного требования, право предъявления которого принадлежит кредитору.**

В ранее действовавшем ГКТ 1964 г. вопросу приостановления течения срока исковой давности была посвящена только одна статья, состоявшаяся из трех обстоятельств приостановления. В новом ГКТ обстоятельства приостановления течения срока исковой давности были расширены: приостановление на основании моратория, являющегося правовым основанием (ст.151 ГКТ), по фактическим обстоятельствам (ст. 152 ГКТ), по семейным обстоятельствам (ст. 153 ГКТ). Приостановление течения срока исковой давности по требованиям, вытекающие из договора перевозки предусмотрены в ст.712 ГКТ.

В комментируемой статье предусмотрено приостановление течения срока исковой давности на основе решения правительства – моратория.

Мораторий – отсрочка исполнения обязательств, устанавливаемая государством на определенный срок или до окончания каких-либо чрезвычайных событий (например, стихийных бедствий, войны). Мораторий рассматривается в качестве основания приостановления срока исковой давности.

Приостановление срока исковой давности продолжается до прекращения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления давности. Например, с устранением в установленном порядке непреодолимой силы течение исковой давности продолжается.

Согласно п. 2 ст. 151 ГКТ течение срока исковой давности не приостанавливается в отношении встречного требования, право на которое принадлежит кредитору. Например, по решению правительства нефтеперерабатывающий завод должен остановить свою работу, в связи с чем он не в состоянии выполнить свое обязательство и поставить 50 тонн бензина кредитору – авиационному заводу. В свою очередь авиационный завод должен был заплатить цену за прежние поставки, что он не сделал. Мораторий не распространяется на это требование и не приостанавливает течение срока исковой давности. Это означает, что если НПЗ пропустить срок исковой давности и не потребует уплаты, он не может сослаться на мораторий и оправдать свое бездействие этим фактом.

**Статья 152. Приостановление течения срока исковой давности по фактическим обстоятельствам**

**1. Течение срока давности приостанавливается на время, в течение которого правомочное лицо было лишено возможности защитить свое право через суд вследствие приостановления деятельности судебных органов, которое имело место в последние шесть месяцев срока исковой давности. 2. То же правило применяется, если препятствием явилось действие непреодолимой силы.**

**3. Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления исковой давности, течение ее срока продолжается. Остаточная часть срока удлинняется до шести месяцев, а если срок исковой давности менее шести месяцев – до срока давности.**

**1. Общие положения**

В пункте первом комментируемой статьи указаны случаи, при которых правомочное лицо было лишено возможности обращения в суд за защитой своих нарушенных прав из-за приостановления работы судебных органов. Причины этого могут быть разные: реорганизация судебной системы, административно-территориальная реформа страны и т.д. В этом случае течение срока исковой давности, согласно п. 1 ст. 152 ГКТ, приостанавливается.

Во-первых, эти правила приостановления срока давности применяются лишь при условии, что указанные обстоятельства возникли и продолжают существовать в последние шесть месяцев срока давности. Когда срок давности равен или меньше шести месяцев – то в течение всего этого срока.

Во-вторых, если остаточная после приостановления часть срока давности менее шести месяцев, срок давности удлинняется до шести месяцев. В случаях, когда срок давности составляет шесть месяцев или менее шести месяцев, - остающееся после приостановления время удлинняется до срока давности.

**2. Непреодолимая сила**

Непреодолимая сила (форс-мажор) – чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях событие (стихийное бедствие, например, наводнение, землетрясение, общественные явления, например, военные действия) представляет собой обстоятельство, обуславливающее приостановление течения срока исковой давности на период существования этой непреодолимой силы.

**3. Продолжение течения срока исковой давности.**

Течение срока исковой давности прекращается всего лишь на время существования обстоятельств, предусмотренных законом, например, моратория. Например, если в результате реорганизации и реформы судебной системы, суды были лишены возможности в течение 6 месяцев рассмотреть споры, после восстановления деятельности судов течение срока исковой давности продолжается и общий срок продлевается на шесть месяцев, на который была приостановлена работа судов.

## **Статья 153. Приостановление течения срока исковой обстоятельствам**

**давности по семейным**

**Течение срока исковой давности по требованиям супругов друг к другу приостанавливается на все время, пока между ними существует брак. Настоящее правило распространяется также на взаимные требования родителей и детей – на период несовершеннолетия детей, а на взаимные требования опекуна (попечителя) и подопечного – на весь срок существования опеки (попечительства).**

### **1. Приостановление срока исковой давности во время брака**

Целью комментируемой статьи является обеспечение стабильности брака и предоставление супругам гарантий осуществления требований, возникших во время брака. Например, если у жены имеется претензия к мужу по разделу имущества, необходимого для осуществления своей профессиональной работы, на это требование сроки исковой давности не распространяются в период существования брака (первое предложение ст. 153 ГКТ). Это правило применяется даже в тех случаях, если супруги живут отдельно и брачные отношения фактически прекратились. Главное в этом случае – существование брака.

Согласно ст. 56 Семейного кодекса Туркменистана для требования о разделе имущества, являющегося совместной собственностью разведенных супругов, применяется трехлетний срок исковой давности.

При разделе совместно нажитой недвижимости (дом, квартира, офисное помещение) применяется шестилетний срок исковой давности.

Однако к этим требованиям супругов срок исковой давности применяется только после расторжения брака.

### **2. Приостановление срока исковой давности до наступления совершеннолетия**

Не подлежат исковой давности также требования детей к родителям, и наоборот, до наступления совершеннолетия детей. Например, требования детей по их материальному обеспечению (требования по алиментам). В данном случае решающим является не существование брака, а достижение совершеннолетия. Иными словами, течение срока исковой давности к этим требованиям начинается со дня наступления совершеннолетия.

Течение срока исковой давности приостанавливается также в отношении требований опекунов (попечителей) и подопечных друг другу на весь срок существования опеки (попечительства).

## **Статья 154. Действие приостановления**

**Период времени, когда течение срока исковой давности приостанавливается, не засчитывается в срок давности.**

Комментируемая статья содержит общую для всех случаев приостановления течения срока исковой давности норму, согласно которой период времени приостановления срока исковой давности не засчитывается в общий срок исковой давности. Например, срок исковой давности по договорным требованиям составляет три года (п. 1 ст. 148 ГКТ).

Если спустя год после возникновения требования должник был признан недееспособным и ему был назначен опекун, а до его выздоровления и официального признания дееспособным прошли четыре года, тогда этот срок, согласно ст. 154 ГКТ не будет засчитываться в срок давности.

Время, которое прошло до их наступления, учитывается при исчислении срока. После прекращения действия обстоятельств, послуживших основанием для приостановления, продолжается течение срока исковой давности.

## **Статья 155. Приостановление течения срока исковой давности в отношении лиц, ограниченных в дееспособности**

**1. Если недееспособное лицо или лицо, ограниченное в дееспособности, не имеет законного представителя, то течение срока исковой давности, в отношении данного лица заканчивается лишь через шесть месяцев после наступления момента, когда данное лицо будет признано дееспособным или ему будет назначен законный представитель. Если срок исковой давности менее шести месяцев, то вместо шестимесячного применяется установленный срок давности.**

**2. Правила, указанные в пункте 1 настоящей статьи, не применяются, если лицо, ограниченное в дееспособности, обладает гражданско-процессуальной дееспособностью.**

### **1. Предпосылки применения**

Как правило, права недееспособных лиц или лиц, ограниченных в дееспособности, осуществляются их законными представителями. Это правило распространяется и на применение срока исковой давности. Если по вине законного представителя срок исковой давности пропущен, он не подлежит восстановлению. Недееспособность не означает, что в отношении прав недееспособных лиц срок исковой давности не распространяется.

Исключение из этого общего правила предусмотрено в п. 1 ст. 155 ГКТ, и оно регулирует случай, когда недееспособное лицо осталось без законного представителя, что лишает его возможности осуществления своих прав. При этом болезнь или временное отсутствие законного представителя или незнание с его стороны о требовании своего подопечного не принимается во внимание.

Отсутствие законного представителя должно быть в течении последних шести месяцев до истечения срока исковой давности.

После назначения законного представителя срок исковой давности продлевается на шесть месяцев. А если срок менее

шести месяцев, применяется установленный срок давности.

При этом не имеет значения является ли недееспособное лицо кредитором или должником, было ли требование направлено в пользу или против него.

Целью данной нормы является защита недееспособного лица, которое осталось без законного представителя и, таким образом, лишено возможности осуществления своих прав.

## **2. Влияние гражданско-процессуальной дееспособности**

Хотя наличие законного представителя является важной предпосылкой приостановления срока исковой давности, к лицам, ограниченным в дееспособности, это исключение не распространяется, если они владеют гражданско-процессуальной дееспособностью. Поэтому в каждом конкретном случае следует проверить, имеет ли лицо процессуальную дееспособность. Нормы ст. 155 ГКТ на юридические лица, которые остались без руководителей, т.е. без законных представителей не распространяются, поскольку в данной статье речь идет только о физических лицах.

### **Статья 156. Перерыв течения срока исковой давности**

#### **признанием долга**

**Течение срока исковой давности прерывается, если должник признает требования правомочного лица путем уплаты части долга или процентов, предоставления обеспечения либо иным образом.**

Если должник в пределах срока исковой давности совершает действия, свидетельствующие о признании долга – уплачивает часть долга или подписывает акт сверки о задолженности, течение срока прерывается. Время истекшее до перерыва в новый срок не засчитывается. Течение срока давности начинается заново. В этом отличие перерыва от приостановления срока давности.

В комментируемой статье не перечислены все обстоятельства, которые можно рассматривать как признание им долга. Это могут быть любые действия, позволяющие установить, что должник признал себя обязанным по отношению к кредитору. В соответствии с судебной практикой к фактам, свидетельствующим о признании долга в целях перерыва течения срока исковой давности, в частности, могут относиться: признание претензии; частичная уплата должником или с его согласия другим лицом основного долга и (или) сумм санкций, изменение договора уполномоченным лицом, из которого следует, что должник признает наличие долга, равно как и просьба должника о таком изменении договора (например, об отсрочке или рассрочке платежа); акцепт инкассового поручения. При этом в тех случаях, когда обязательство предусматривало исполнение договора по частям или в виде периодических платежей и должник совершил действия, свидетельствующие о признании лишь какой-то части (периодического платежа), такие действия не могут являться основанием для перерыва течения срока исковой давности по другим частям (платежам).

Признание долга может быть сделано устно кредитору в присутствии других лиц (свидетелей). Если факт признания долга установлен, давность прерывается в день такого признания. Если в дальнейшем обязанное лицо вновь совершит действия, свидетельствующие о признании долга, давность также прервется вновь.

Течение срока исковой давности по требованиям к привлеченному судом другому ответчику или второму ответчику прерывается в день заявления истцом соответствующего ходатайства, а при отсутствии такого ходатайства – с момента привлечения судом такого ответчика к участию в деле.

Решением Азатлыкского этрапского суда г.Ашхабада было удовлетворено исковое заявление Атаева К. о взыскании с ответчика Нурыева Д. 2 000 манат. В судебном заседании представитель ответчика, не отрицая факт получения денег в долг, не признает предъявленный иск в связи с пропуском сроков исковой давности. Суд, руководствуясь ст.156 ГКТ, удовлетворяет исковое заявление, поскольку ответчик до истечения трёхгодичного срока исковой давности уплачивает истцу часть долга и течение срока исковой давности начинается заново, т.е. со дня последнего исполнения обязательств.

### **Статья 157. Перерыв течения срока исковой давности**

#### **предъявлением иска в суд**

**Течение срока исковой давности прерывается, если правомочное лицо предъявит иск об удовлетворении или подтверждении требования, либо иным способом постарается удовлетворить свое требование, как то - путем обращения с заявлением о существовании требования в государственный орган, в суд - для вынесения постановления о приведении в исполнение решения другого суда или осуществления исполнительного действия. Соответственно применяются статьи 158 и 159 настоящего Кодекса.**

Срок исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке в суд, арбитраж или третейский суд. Если иск предъявлен с нарушением правил подведомственности, то течение срока исковой давности не прерывается.

Порядок предъявления исков установлен Гражданским процессуальным кодексом Туркменистана (ГПКТ) и Арбитражным процессуальным кодексом Туркменистана (АПКТ). Порядок предъявления исков в третейские суды определен правовыми актами о третейских судах (см. «Положение о третейском суде», приложение № 3 к ГПКТ).

Для принятия судом к рассмотрению исковых требований необходимо соблюдение истцом условий, предусмотренных процессуальным законодательством. Иск не может быть признан заявленным в установленном порядке, если истцом были нарушены эти условия.

ГПКТ и АПКТ содержат разные последствия несоблюдения истцом условий предъявления иска.

Согласно АПКТ в принятии искового заявления может быть отказано (ст. 76) или исковое заявление может быть возвращено (ст. 77). Возвращение искового заявления не препятствует вторичному обращению с ним в суд в общем порядке после устранения допущенных недостатков. Отказ суда в принятии искового заявления и возвращение искового заявления означает, что установленный порядок предъявления иска не был соблюден и в этом случае исковая давность не прерывается.

Согласно ГПКТ в принятии искового заявления может быть отказано (ст. 131), либо исковое заявление может быть принято, но оставлено без движения (ст. 132). Отказ суда общей юрисдикции в принятии искового заявления к рассмотрению или возвращение искового заявления означает, что установленный порядок предъявления иска не был соблюден и исковая давность не прерывается. Если же суд оставляет иск без движения в связи с несоблюдением требований, изложенных в ст. 132 ГПКТ (нарушение формы искового заявления, отсутствие копий данного заявления по числу ответчиков и др.), истец может в установленный судом срок исправить недостатки искового заявления. Тогда иск признается предъявленным в установленном порядке в день первоначального обращения истца в суд. Именно с этого дня прерывается течение срока исковой давности. Если же истец не выполняет указания суда в установленный срок, заявление считается не поданным и возвращается истцу. В этом случае порядок предъявления требований не соблюден, и течение срока исковой давности не прерывается.

При оставлении искового заявления без движения (ст. 132 ГПК) исковое заявление считается поданным в день первоначального предъявления его в суд при своевременном выполнении истцом всех требований суда. При невыполнении требований суда заявление считается неподанным и возвращается истцу. В этом случае срок исковой давности не прерывается.

Согласно указанной статьи течение срока исковой давности прерывается, если правомочное лицо иным способом постарается удовлетворить свое требование, как то – путем обращения с заявлением о существовании требования в государственный орган, в суд – для приведения в исполнение решения другого суда или осуществления исполнительного действия. На практике часто возникают случаи, когда лица за защитой своего права обращаются в органы прокуратуры, полиции и др. В этих случаях срок исковой давности не прерывается, поскольку закон прямо указывает, что иск должен быть предъявлен в суд.

## **Статья 158. Продолжительность и окончание перерыва срока исковой давности при предъявлении иска**

- 1. Перерыв течения срока исковой давности посредством предъявления иска прекращается с момента вступления решения в законную силу или вследствие урегулирования отношений сторон иным образом.**
- 2. Если процесс приостанавливается вследствие соглашения сторон или потому, что судебное дело не ведется, то перерыв срока давности оканчивается с момента последнего процессуального действия сторон или суда. Новый срок давности, начавшийся после перерыва, прерывается таким же образом, как и при предъявлении иска, когда одна из сторон возобновляет процесс.**

Срок исковой давности согласно п. 1 ст. 158 считается прерванным с момента вступления решения в законную силу или пока спор будет урегулирован другим способом, например, мировым соглашением.

В случае приостановления судебного процесса вследствие соглашения сторон или из-за того, что судебное дело не ведется, перерыв течения срока давности оканчивается с момента последнего процессуального действия сторон или суда, например, вынесения определения суда о приостановлении процесса.

После наступления предусмотренных в п. 1 и 2 случаев начинается новый срок давности, который прерывается в общем порядке, предусмотренном для перерыва срока давности.

1. **Перерыв течения срока исковой давности не имеет места, если исковое заявление будет отозвано или в иске будет отказано без рассмотрения дела по существу решением суда, вступившим в законную силу.**
2. **Если правомочное лицо в течение шести месяцев вновь предъявит иск, то срок исковой давности считается прерванным первым иском. В отношении этого срока соответственно применяются правила статей 154-156 настоящего Кодекса.**

Как внесение иска входит в правомочие лица, оно также имеет право на отзыв внесенного иска. В этой связи возникает вопрос о том, что происходит с течением срока исковой давности. Согласно ст. 157 ГКТ течение срока исковой давности прерывается с внесением иска в суд.

Ст. 159 ГКТ предусматривает случаи, если лицо по своей инициативе берет исковое заявление обратно или судом будет принято решение об отказе в иске без рассмотрения дела по существу. В этом случае, согласно п. 1 комментируемой статьи течение срока исковой давности не прерывается. С даты решения суда о возвращении искового заявления течение срока продолжается в общем порядке, т.е. в срок давности засчитывается время, прошедшее до первоначального предъявления иска.

П. 2 ст. 159 ГКТ предусматривает исключение из указанного в п. 1 положения, если заинтересованное лицо в течение шести месяцев после возвращения иска вновь обратится в суд исковым заявлением. В этом случае течение срока исковой давности прерывается, но срок считается прерванным со дня внесения первого искового заявления.

#### **Статья 160. Последствия перерыва течения срока исковой давности**

**Если течение срока исковой давности прерывается, то время, истекшее до перерыва, не учитывается; течение нового срока давности начинается лишь по окончании перерыва.**

Перерыв течения срока исковой давности означает, что время истекшее до обстоятельства, послужившего основанием перерыва, во внимание не принимается. Этим отличается перерыв срока исковой давности от приостановления течения срока исковой давности, при котором прежний срок принимается во внимание. После перерыва течения срока исковая давность начинает течь снова на весь срок, предусмотренный в законе для данного требования. Например, если течение срока исковой давности началось 1 декабря 2010 года и оно прервалось 15 сентября 2011 года, прошедшее до 15 сентября время во внимание не принимается и исчисление течения срока исковой давности начинается снова.

#### **Статья 161. Срок исковой давности по требованию, имеющему законную силу**

1. **Требование, подтвержденное вступившим в законную силу решением суда, погашается давностью в десять лет, даже если для такого рода требований установлен более короткий срок исковой давности.**
2. **Если признанное требование обеспечивает совершение в будущем периодически повторяющихся действий, то применяется более короткий срок исковой давности, установленный для требований такого рода.**

На требование, которое подтверждено вступившим в законную силу судебным решением, применяется срок исковой давности 10 лет. Это правило применяется и к тем требованиям, для которых законом установлен более короткий срок исковой давности. Например, если законом для требований из договорных отношений предусмотрен срок исковой давности три года, но требование кредитора признано решением суда, на это требование согласно п. 1 ст. 161 ГКТ будет распространяться 10-летний срок исковой давности.

В п. 2 предусматривается случай, когда признанное судебным решением требование служит основанием выполнения других периодически повторяющихся обязательств, например, решением суда был признан факт наличия договора аренды, что влечет возникновение обязательства уплаты арендной платы ежемесячно. В таких случаях применяется не 10-летний срок исковой давности к требованиям по уплате арендной платы, а срок предусмотренный для таких обязательств – три года.

#### **Статья 162. Срок исковой давности при правопреемстве**

**Если вещь, в отношении которой существует вещное требование, перейдет в порядке правопреемства во владение третьего лица, то часть срока исковой давности, истекшего, когда вещь владел предшественник, засчитывается в пользу правопреемника.**

К вещным требованиям относятся требования из ипотеки, залога, сервитута и т.д., которые закреплены во второй части ГКТ. Юридическая особенность этих требований заключается в том, что они связаны с вещью и переходят на нового владельца (собственника) этой вещи. В случае передачи вещи естественно возникает проблема правопреемственности при определении срока исковой давности. На этот вопрос ответ содержится в ст. 162, согласно которой срок исковой давности у прежнего владельца вещи засчитывается в пользу правопреемника.

Пример: у кредитора (банка) имеется право залога на автомашину должника. Через два года после заключения договора залога должник продал с согласия банка свою машину третьему лицу. Срок исковой давности для договорных отношений составляет согласно ст. 148 ГКТ три года. Это означает, что срок исковой давности по требованию к третьему лицу будет составлять еще один год.

### **Статья 163. Последствия истечения срока исковой давности**

1. **По истечении срока исковой давности обязанное лицо имеет право отказаться от исполнения.**
2. **Исполненное в удовлетворение требования с истекшим сроком давности не может быть истребовано обратно, хотя бы в момент исполнения обязанное лицо и не знало об истечении срока давности. Это же правило применяется к признанию договорных обязательств и к предоставлению обеспечения обязанным лицом.**

Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения. Требование, срок давности которого истек, продолжает существовать. Должник получает лишь возможность отказаться от исполнения требования. Оно является конститутивным правом, т.е. действительно только тогда, когда сторона заявит возражение. Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске. Заявление стороны об истечении срока давности подлежит проверке судом с учетом всех предписаний ГКТ, в частности о начале, приостановлении и перерыве течения срока давности. Восстановление срока давности, кроме случаев, когда в самом материальном законе об этом прямо не указано, судом не допускается.

Требование, срок исковой давности которого истек, может быть исполнено. Должник не может требовать обратно то, что он добровольно исполнил по истечении срока давности независимо от того, знал или не знал об истечении давности.

### **Статья 164. Срок давности по дополнительным обязанностям**

**С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по связанным с ним дополнительным обязанностям, даже если по ним не истек особый срок исковой давности.**

Дополнительными являются требования, которые в силу закона или по соглашению сторон обеспечивают исполнение главного требования и не могут существовать самостоятельно при отсутствии главного требования. К ним относятся обязательства по уплате процентов, неустойки (штрафа, пени), обязательства, возникающие из поручительства, гарантии, залога, задатка. Эти отношения обеспечивают надлежащее исполнение определенного обязательства. Истечение срока давности по главному требованию погашает право на защиту дополнительного требования, хотя по последнему срок исковой давности не истек.

Как решить вопрос в тех случаях, если срок исковой давности по дополнительным требованиям истек, а по главному требованию нет? Судебная практика дает следующий ответ на этот вопрос.

Решением Арбитражного суда Туркменистана от 11-го сентября 2008 года было удовлетворено исковое заявление компании «И» о взыскании с предприятия «Б» 1 600 000 000 манатов - основного долга, 40 000 000 манатов-штрафа и 164 000 000 манатов-расходов по оплате госпошлины. Определением судебной коллегии по арбитражным делам Верховного суда Туркменистана от 20-го ноября 2008 года указанное решение отменено в части взыскания с ответчика штрафа на сумму 40 000 000 манатов.

Как установлено судом, 14.05.2004 года стороны заключили контракт о купле-продаже отходов черного металла, по которому ответчик обязался в месячный срок со дня оплаты стоимости товара поставить истцу всего 1 000 тонн указанного товара по цене 1 тн. 1 600 000 манатов, всего на 1 600 000 000 манатов, а истец обязался оплатить стоимость товара в семидневный срок со дня регистрации контракта в Государственной Товарносырьевой бирже Туркменистана. 25.03.2005 года платежным поручением № 60 истец произвел оплату на расчетный счет ответчика на сумму 1 600 000 000 манатов.

В указанный срок ответчик товар не поставил.

15.12.2005 года стороны подписали акт сверки взаиморасчетов, по которому ответчик подтвердил долг перед истцом на сумму 1 600 000 000 манатов.

В августе 2008 года истец обратился в Арбитражный суд с иском о взыскании уплаченной суммы товара, штрафа и расходов по оплате госпошлины.

В судебном заседании представитель ответчика требования ответчика о взыскании основного долга признал, требования в части взыскания штрафа не признал в связи с пропуском срока исковой давности.

Суд, ссылаясь на ст.156 ГК, пришел к выводу о том, что с подписанием сторонами акта сверки от 15.12.2005 года имеется перерыв течения срока исковой давности по предъявленным требованиям. После 15.03.2005 года начинает течь новый срок исковой давности. Следовательно, к дню предъявления иска (август 2008 г.) трехлетний срок исковой давности не истек.

Судебная коллегия по арбитражным делам Верховного суда, рассмотрев кассационную жалобу ответчика, пришла к выводу об отмене решения суда в части взыскания штрафа в связи с пропуском истцом сроков исковой давности. Свой вывод коллегия обосновала тем, что актом сверки от 15.12.2005 года ответчик подтвердил задолженность по основному долгу, а по оплате штрафа не подтвердил. В связи с тем сроки исковой давности по требованию истца в части взыскания штрафа с подписанием акта сверки от 15.03.2005 года не прерывается и ко дню предъявления иска трехлетний срок исковой давности истекает.



# **Статья 165. Недействительность соглашения об изменении сроков исковой давности**

**Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон.**

В данном случае имеется в виду, что стороны не могут по взаимному согласию установить иные сроки исковой давности, чем установлено в ГКТ и изменить порядок их исчисления.

Участники правоотношений не вправе своим соглашением договориться об ином, чем указано в законе, в отношении применения положений закона о давности, исключить действие, удлинить или сократить сроки давности, установленные законом, т.е. исключить действие давности, удлинить или сократить сроки давности, установленные законом, или определить иной порядок их исчисления, чем предусмотрено в гл.2 раздела 4 ГКТ.

Распространяется бесплатно.

УДК 347  
Н 34

**Научно-практический комментарий к гражданскому кодексу Туркменистана.** - А.: Туркменская государственная издательская служба, 2013 г.

ГКНТ № 133: 2013.

ББК 67.99 (2 Ту) 3

© Туркменский национальный институт демократии и прав человека при  
Президенте Туркменистана, и др., 2013 Туркменский национальный  
институт демократии и прав человека при Президенте Туркменистана

Региональная программа GIZ «Содействие  
Правовой государственности в странах Центральной  
Азии» по поручению Федерального министерства  
Экономического сотрудничества и развития  
Германии (BMZ)

Научно - практический комментарий к гражданскому кодексу Туркменистана

ТОМ I (статьи 1-165)

Редактор Х. Атаев  
Тех. редактор О. Нуриядыева

A-74547  
TDNG № 43 2013

Подписано в печать 13.05.2013. Формат 60x84 1/16. Печатный лист 22,0. Тираж 1000. Заказ № 000.

Туркменская государственная издательская служба 744000, Ашхабад, Гарашсызлык шаелы, 100.

В дальнейшем в тексте будут использованы или «Гражданский кодекс Туркменистана» или «ГКТ»

Далее в тексте сокращенно «п».

См.: комментарий к статьям 9 и 11 ГКТ.

См.: комментарий МТП к Инкотермс -2000. Толкование и практическое применение. Публикация международной торговой палаты. № 620. М., 2001; Унифицированные правила и обычаи для документальных аккредитивов (редакция 1993 г.). Публикации международной торговой палаты. № 500. М. 1994 ; Унифицированные правила по инкассо (редакция 1995 г.). Публикации международной торговой палаты. № 522 М.; 1996.

См. Большой энциклопедический экономико-юридический словарь, Казань, 2007 стр. 39.

Следует понять, что эти действия не предусмотрены в Уставах или других учредительных документах этих юридических лиц.

См.: комментарий к статьям 427-430 ГКТ.

Юридическая энциклопедия, под общей редакцией Тихомирова М.Ю., Москва, 1998 г., с. 476.

Принят Меджлисом Туркменистана 25.10.04, введен в действие 01.11.04.

П. 1 ст. 1095 ГКТ – пунктом 4 ст. 1 Закона Туркменистана «О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Туркменистана Сапармурата Туркменбаши» от 10.01.2012 г. изменена нумерация статей Кодекса, статьи 1128-1318 соответственно считаются статьями 1070-1260.

Ратифицирована Постановлением Меджлиса Туркменистана № 970-XII от 23.09.94 г.

Staudinger/Habermann (2004). § 12. Rn. 30.

Ратифицирован постановлением Меджлиса Туркменистана № 190-1 от 2012.96 г.

Часть первая статьи 26 Конституции Туркменистана.

Часть 3 статьи 78 Семейного кодекса Туркменистана

Часть 4 статьи 89 Семейного кодекса Туркменистана.

П.6 статьи 41 Кодекса Туркменистана о социальном обеспечении

(17.03.07, вступил в действие с 01.07.07)

Чантурия Л.Л. Введение в общую часть гражданского права, (сравнительно-правовое исследование с учетом некоторых особенностей постсоветского права), Москва, «Статут», 2006, с.147.

Конституция Туркменистана, 18.05.92г., нов.ред. 26.09.08 г., ст. 18

Закон Туркменистана «О психиатрической помощи», 1993 г., ст. 6

Гражданский процессуальный кодекс Туркменистана, 1963 г., главы 24<sup>1</sup> и 24<sup>2</sup>

Л.Л.Чантурия – Введение в общую часть гражданского права (сравнительно-правовое исследование с учетом некоторых особенностей постсоветского права), Москва, 2006 г., стр. 115-120

Трудовой кодекс Туркменистана, 2009 г., ст.23

Закон Туркменистана «О психиатрической помощи», 1993 г., ст. 18

Гражданский процессуальный кодекс Туркменистана, 1963 г., ст.

Гражданский процессуальный кодекс Туркменистана, 1963 г., ст. 265

Конституция Туркменистана, 18.05.92г., нов.ред. 26.09.08 г., ст. 10

Закон Туркменистана «О предпринимательской деятельности», 1993 г., статья 9

Гражданский процессуальный кодекс Туркменистана, 1963 г., приложение №1

Закон Туркменистана «О банкротстве», 1993 г., ст. 2

Закон Туркменистана «О банкротстве», 1993 г., ст. 8

Закон Туркменистана «О банкротстве», 1993 г., ст. 9

Семейный кодекс Туркменистана, 2012 г., глава 16

Конституция Туркменистана, 18.05.92г., нов.ред. 26.09.08 г., ст. 84 <sup>36</sup> Закон Туркменистана «О Генгешии», 2005 г.

Закон Туркменистана «О местной исполнительной власти», 2010 г.

Семейный кодекс Туркменистана, 2012 г., ст.132

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, 1993 г., ратифицирована Туркменистаном, 1994 г.

Жилищный кодекс Туркменистана, 1983 г., ст.ст. 66, 74.

Гражданский процессуальный кодекс Туркменистана, 1963 г., ст.254

Семейный кодекс Туркменистана, 2012 г., ст. 29

Л.Л.Чантурия – Введение в общую часть гражданского права (сравнительно-правовое исследование с учетом некоторых особенностей постсоветского права), Москва, 2006 г., стр.124

Семейный кодекс Туркменистана, 2012 г., ст.ст.183-193

Семейный кодекс Туркменистана, 2012 г., ст.25

Более подробно о правоспособности юридического лица было указано в ранее комментируемых статьях ГК Туркменистана.

См. Комментарий к статьям 93-96.

См. Комментарий к ст. 97-114 ГКТ.

См. П. 1 ст. 166 ГК РФ.

См. Комментарий к ст. 104, 109, 114 ГКТ <sup>51</sup> См. ст. 88 ГКТ.

Более подробно о недействительных сделках см.: *Чантурия*, Введение в общую часть гражданского права, стр. 296-306.

Аналогичную норму содержит ст. 180 ГК РФ. Гражданское право. Том 1.

Учебник. 2-ое изд. Под ред. профессора Е.А. Суханова. С. 373.

См.: *Чантурия*, Введение в общую часть гражданского права, стр. 299-301.

Гражданское право. Учебник. Часть первая. 3-е изд. Под ред. А.П.

Сергеева, Ю.К. Толстого. С. 237.

Сложную нотариальную форму сделок предусматривают ГК всех постсоветских государств и содержание норм, регулирующих её, фактически идентично. См. ст. 163 ГК РФ.

Л.Л.Чантурия. Введение в общую часть гражданского права, стр.292.

Гражданское право: учебник, под ред. Проф. Е.А. Суханова, 1998, т. 1, С. 370.

Например, обязанность добросовестности прямо предусмотрена в отношении руководителей юридических лиц в ГКТ: Юридические лица совершают сделки через свои органы (ст. 54 ГКТ ) и представителей (ст. 128 ГКТ). Органы и участники выступают от имени юридического лица в силу закона или учредительных документов. Согласно ч.2 ст.54 ГКТ лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно.

См. Л.Л.Чантурия. Введение в общую часть гражданского права. С.

Основаниями прекращения доверенности являются: отказ доверенного лица; отмена доверенности лицом, выдавшим ее; смерть лица, выдавшего доверенность, или наступлением его недееспособности, если не установлено иное; исполнение; истечением срока, на который была выдана доверенность. (ст. 134 ГКТ).

См.: Л.Л.Чантурия. Введение в общую часть гражданского права. С. 311.