

Институт государства, права и демократии Туркменистана

Региональная программа
Германского общества по международному сотрудничеству (GIZ)
«Содействие правовой государственности в странах Центральной Азии»
по поручению Федерального министерства экономического сотрудничества и развития (BMZ)

Научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Туркменистана

ТОМ IV
Часть II
(статьи 775-1051)

Ашхабад
Туркменская государственная издательская служба
2018

УДК
Н

Научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Туркменистана. Том IV Часть II (статьи 775-1051). – А.:

Туркменская государственная издательская служба, 2018.

Научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Туркменистана. Том IV, часть I (статьи 775-1051). – А.: Туркменская государственная издательская служба, 2018.

Настоящий научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Туркменистана является результатом работы авторского коллектива. Комментарии подготовлены в сотрудничестве с международными экспертами Региональной программы Германского общества по международному сотрудничеству (GIZ) «Содействие правовой государственности в странах Центральной Азии». В подготовке комментариев участвовали ученые и специалисты-юристы. Авторы выражают надежду, что комментарий послужит полезным пособием для освоения теоретических и практических вопросов реализации Гражданского кодекса Туркменистана.

Мнения, высказанные в комментариях, отражают только авторскую точку зрения и не могут рассматриваться как отражение политики GIZ. Все ссылки на законодательство Туркменистана сделаны по состоянию на 1 июля 2018 года. Постатейные комментарии основываются на исследовании законов и других нормативных правовых актов Туркменистана, которые охватываются сферой действия Гражданского кодекса Туркменистана.

Комментарий рассчитан на судей, сотрудников органов прокуратуры, адвокатов, специалистов правовых служб, аспирантов, студентов и преподавателей юридических и экономических ВУЗов, а также граждан, интересующихся вопросами гражданского права.

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

ГКПТ №

ББК

© Институт государства, права
и демократии Туркменистана, 2018.

Авторский коллектив:

Атаева Айсолтан Гурдовна, Министерство адалат
Туркменистана, ст.ст. 783-793

Аразназаров Батыр, Торгово-промышленная палата
Туркменистана, ст. ст. 898-930, 946-949

Бердиев Алламырат, Комитет по охране государственных тайн в печати и других средствах массовой информации
при Кабинете Министров Туркменистана, ст. ст. 950-992

Гурбанназарова Яздурсун, Уполномоченный представитель
по правам человека в Туркменистане – Омбудсмен,

Мамедкурбанова Аразтувак, Министерство адалат Туркменистана, ст. ст. 993-1026 **Клычханов Клычхан**,
Коллегия адвокатов г.Ашхабада, ст.
ст. 756-782, 838-897, 931-945

Нурыев Ягмыр Мамижикович, Институт Государства, права и демократии Туркменистана, доктор юридических
наук, ст. ст. 819-837

Сарыева Майса, Главный консультант аппарата
Омбудсмена, ст. 1027-1051

Аннамырадов Дурды, кандидат юридических наук, ст. 794-
818

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 гор. Берлин.

Ладо Чантурия, профессор, доктор юридических наук, научный советник рабочей группы по поручению
Германского общества по международному сотрудничеству (GIZ).

Ганс-Йоахим Шрамм, профессор, доктор юридических наук, Университет гор. Висмар, международный эксперт
GIZ.

Редактор:

Халлыев Гылычмурад, председатель Верховного суда
Туркменистана.

Глава 17. Торговый представитель Статья 775. Понятие

Статья 776. Обязанности торгового представителя

Статья 777. Уплата вознаграждения

Статья 778. Размеры вознаграждения

Статья 779. Особое вознаграждение

Статья 780. Оговорка о конкуренции

Статья 781. Действие договора

Статья 782. Право на компенсацию

Глава 18. Комиссионер

Статья 783. Комиссионер

Статья 784. Обязанности комиссионера

Статья 785. Указания комитента

Статья 786. Пределы цены

Статья 787. Выгодное заключение

Статья 788. Поврежденный или имеющий недостатки комиссионный товар

Статья 789. Ответственность комиссионера за товар

Статья 790. Аванс. Кредит

Статья 792. Подобные сделки

Статья 793. Применимость норм

Глава 19. Публичное обещание награды. Конкурс

Статья 794. Понятие

Статья 795. Отмена

Статья 796. Требование награды несколькими лицами

Статья 797. Конкурс

Статья 798. Недопустимость изменения условий конкурса

Статья 799. Определение победителя

Статья 800. Победа в конкурсе нескольких лиц

Статья 801. Право собственности на выполненные работы

Глава 20. Хранение

Статья 802. Понятие

Статья 803. Безвозмездность хранения

Статья 804. Обязанность хранителя при безвозмездном хранении

Статья 805. Передача на хранение третьему лицу
Статья 806. Недопустимость пользования сданной на хранение вещью
Статья 807. Изменение порядка хранения вещи
Статья 808. Возмещение вреда, причиненного свойствами вещи
Статья 809. Срок возврата сданной на хранение вещи
Статья 810. Требование хранителя о принятии вещи обратно
Статья 811. Место возвращения сданной на хранение вещи
Статья 812. Обязанность передачи плодов сданной на хранение вещи
Статья 813. Ответственность хранителя за умысел или грубую неосторожность
Статья 814. Обязанность выплаты вознаграждения
Статья 815. Право удержания сданной на хранение вещи
Статья 816. Особенности сдачи на хранение родовых вещей
Статья 817. Особенности сдачи на хранение в гостиницах
Статья 818. Освобождение от ответственности при непреодолимой силе

Глава 21. Сдача на хранение на товарный склад

Статья 819. Понятие
Статья 820. Обязанность добросовестного исполнения обязательств по хранению
Статья 821. Проверка хранителем количества товара
Статья 822. Право осмотра сданного на хранение товара
Статья 823. Обязанность сообщения
Статья 824. Обязанность возмещения вреда
Статья 825. Особенности хранения родовых вещей
Статья 826. Продажа сданного на хранение товара
Статья 827. Складское свидетельство
Статья 828. Реквизиты складского свидетельства
Статья 829. Варрант
Статья 830. Ордерское складское свидетельство
Статья 831. Ответственность за индоссированное складское свидетельство
Статья 832. Презумпция правильности индоссамент
Статья 833. Утеря складского свидетельства
Статья 834. Залог сданного на хранение товара
Статья 835. Переход права залога к новому владельцу складского свидетельства
Статья 836. Недопустимость требования забрать обратно сданный на хранение товар
Статья 837. Назначение дополнительного срока

Глава 22. Страхование

I. Общие положения

Статья 838. Понятие
Статья 839. Обязанность заключения договора страхования
Статья 840. Обязательное страхование
Статья 841. Страховой договор (страховое свидетельство-полис)
Статья 842. Договор перестрахования
Статья 843. Последствия утери страхового свидетельства
Статья 844. Права страхового агента
Статья 845. Начало страхования
Статья 846. Последствия увеличения страхового взноса
Статья 847. Обязанность предоставления информации
Статья 848. Последствия сообщения неправильных данных
Статья 849. Расторжение договора страхования вследствие непредоставления информации
Статья 850. Срок расторжения договора вследствие непредоставления информации
Статья 851. Расторжение договора после наступления страхового случая
Статья 852. Обязанность сообщения информации о повышенной опасности
Статья 853. Обязанность сообщения о наступлении страхового случая
Статья 854. Обязанность внесения страхового взноса
Статья 855. Первый страховой взнос
Статья 856. Несвоевременная уплата страхового взноса
Статья 857. Расторжение договора вследствие несвоевременной уплаты страхового взноса
Статья 858. Прекращение уплаты страхового взноса
Статья 859. Обязанность возмещения вреда деньгами
Статья 860. Пределы возмещения вреда
Статья 861. Страховое сравнение

Статья 862. Особенности страхования имущества
Статья 863. Страхование упущенной выгоды
Статья 864. Страхование совокупности вещей
Статья 865. Размер страхового возмещения
Статья 866. Сокращенное или неполное страхование. Двойное страхование
Статья 867. Недействительность двойного страхования
Статья 868. Вина страхователя при наступлении страхового случая
Статья 869. Обязанность выполнения указаний страховщика
Статья 870. Страхование вреда, вызванного действием непреодолимой силы
Статья 871. Требование возмещения вреда третьим лицом
Статья 872. Последствия отчуждения застрахованного имущества
Статья 873. Обязанность сообщения об отчуждении застрахованного имущества
Статья 874. Прекращение страхования при отчуждении застрахованного имущества
Статья 875. Заключение договора страхования в пользу другого лица
Статья 876. Право другого лица в договоре страхования
Статья 877. Права страхователя

1. Страхование гражданско-правовой ответственности Статья 878. Понятие

Статья 879. Требование непосредственного возмещения вреда
Статья 880. Судебные и внесудебные расходы
Статья 881. Освобождение страховщика от ответственности
Статья 882. Ответственность при обязательном государственном страховании

2. Страхование жизни

Статья 883. Понятие
Статья 884. Недопустимость отказа от заключения договора
Статья 885. Расторжение договора при периодичности уплаты страховых взносов
Статья 886. Передача права на возмещение третьему лицу
Статья 887. Ненадлежащее третье лицо
Статья 888. Освобождение страховщика от обязанности возмещения вреда
Статья 889. Освобождение от возмещения при самоубийстве
Статья 890. Изменение договора страхования
Статья 891. Вычеты при прекращении договора
Статья 892. Последствия принудительного исполнения
Статья 893. Понятие
Статья 894. Последствия причинения вреда здоровью
Статья 895. Последствия умышленного вызова несчастного случая
Статья 896. Обязанность сообщения о несчастном случае
Статья 897. Недопустимость права регресса

Глава 23. Банковское обслуживание

§ 1. Расчеты

Статья 898. Понятие
Статья 899. Обязанность выдачи выписок из счета
Статья 900. Списание со счета денежных средств
Статья 901. Последствия отмены поручения владельца счета
Статья 902. Обязанность хранения тайны
Статья 903. Прекращение договора
Статья 904. Выплата на основании чека
Статья 905. Инкассация чека

§ 2. Банковский кредит

Статья 906. Понятие
Статья 907. Процентные ставки по банковскому кредиту
Статья 908. Процентные ставки, установленные законом
Статья 909. Применение дополнительного обеспечения
Статья 910. Прекращение договора
Статья 911. Возмещение вреда при досрочном возвращении кредита
Статья 912. Прекращение кредитных отношений при возвращении кредита по частям

§ 3. Вклад

Статья 913. Понятие
Статья 914. Ответственность руководителей кредитных учреждений
Статья 915. Сберегательная книжка

§ 4. Документарный (товарный) аккредитив.

Документарное инкассо

Статья 916. Понятие
Статья 917. Инкассовое поручение

Статья 918. Обычаи международного права

§ 5. Банковская гарантия

Статья 919. Понятие

Статья 920. Вознаграждение за банковскую гарантию Статья 921. Независимость обязательства гаранта от основного обязательства

Статья 922. Недопустимость отзыва банковской гарантии Статья 923. Недопустимость передачи другому лицу требования,

принадлежащего бенефициару

Статья 924. Вступление в силу банковской гарантии

Статья 925. Форма предъявления требования

Статья 926. Обязанность гаранта по получении требования бенефициара

Статья 927. Отказ гаранта в удовлетворении требования бенефициара

Статья 928. Пределы обязательства гаранта

Статья 929. Основания прекращения обязательства гаранта

Статья 930. Право регресса

Глава 24. Поручительство

Статья 931. Понятие

Статья 932. Письменная форма

Статья 933. Объем обязательства поручителя

Статья 934. Отказ поручителя

Статья 935. Солидарная ответственность поручителя

Статья 936. Несколько поручителей

Статья 937. Ответственность за обязательства, взятые предыдущими кредиторами

Статья 938. Пределы ответственности поручителя

О пределах ответственности поручителя

Последствия отсутствия иного соглашения

Статья 939. Возражения поручителя

Статья 940. Возражения со ссылкой на оспоримость и возможность зачета

Статья 941. Уменьшение ответственности поручителя

Статья 942. Последствия просрочки выплаты главным должником

Статья 943. Прекращение договора при бессрочном поручительстве

Статья 944. Требования поручителя об освобождении

Статья 945. Переход требования к поручителю

Глава 25. Контокоррент (текущий счет)

Статья 946. Понятие. Содержание

Статья 947. Отмена контокоррента

Статья 948. Проценты по осуществленным платежам Статья 949. Личное или вещное обеспечение внесенного в контокоррент требования

Глава 26. Долговые обязательства

§ 1. Долговое обязательство на предъявителя

Статья 950. Понятие

Статья 951. Возражения лица, выдавшего документ

Статья 952. Правила перехода прав

Статья 953. Претензии к предъявителю

Статья 954. Обязанности лица, выдавшего документ

Статья 955. Преобразование в именной документ

Статья 956. Повторная выдача

Статья 957. Признание документа утратившим силу

Статья 958. Последствия признания документа утратившим силу

Статья 959. Срок давности

Статья 960. Долговые обязательства на предъявителя без указания кредитора

§ 2. Ордерные долговые обязательства

Статья 961. Понятие Статья 962. Индоссамент

Статья 963. Переход прав

Статья 964. Требование исполнения

Статья 965. Последствия уплаты неуполномоченному лицу

Статья 966. Замена документа и утрата им силы

Статья 967. Срок давности требований

§ 3. Личные долговые обязательства Статья 968. Понятие

Статья 969. Условия действительности сделки и платежа **Глава 27. Совместная деятельность (товарищество)**

Статья 970. Понятие

Статья 971. Договор о совместной деятельности
Статья 972. Вклады участников
Статья 973. Общее имущество участников
Статья 974. Недопустимость передачи доли третьему лицу
Статья 975. Ведение дел
Статья 976. Участие в прибыли и убытках
Статья 977. Непередаваемость прав участника
Статья 978. Отказ от договора о совместной деятельности
Статья 979. Основания прекращения совместной деятельности
Статья 980. Порядок прекращения совместной деятельности

Глава 28. Пожизненное содержание

Статья 981. Понятие
Статья 982. Форма договора
Статья 983. Размер содержания
Статья 984. Периодичность предоставления содержания
Статья 985. Недопустимость отчуждения переданного имущества
Статья 986. Оспаривание договора о пожизненном содержании
Статья 987. Риск случайной гибели или повреждения переданного имущества
Статья 988. Отказ от договора пожизненного содержания
Статья 989. Последствия смерти кормильца

Глава 29. Игры. Пари

Статья 990. Отсутствие обязательства
Статья 991. Лотерея и розыгрыш
Статья 992. Сделка на разницу

Раздел 3. Обязательственные отношения по закону

Глава 1. Общие права

Статья 993. Понятие
Статья 994. Равенство долей
Статья 995. Право на плоды
Статья 996. Управление общим предметом
Статья 997. Принятие решения при управлении общим предметом
Статья 998. Распространение правил управления общим предметом на правопреемника
Статья 999. Порядок распоряжения общим предметом
Статья 1000. Расходы по содержанию общего предмета
Статья 1001. Отмена общего права
Статья 1002. Соглашение об отмене общего права
Статья 1003. Отмена общего права при делении в натуре
Статья 1004. Отмена общего права отчуждением
Статья 1005. Солидарная ответственность долевых собственников
Статья 1006. Удовлетворение требования в отношении сособственников
Статья 1007. Ответственность долевых собственников при прекращении общего права
Статья 1008. Срок давности требования отмены общего права

Глава 2. Ведение чужих дел без поручения

Статья 1009. Обязанности ведущего чужие дела
Статья 1010. Ведение дел с целью предотвращения опасности
Статья 1011. Обязанность уведомления
Статья 1012. Представление отчета о выполненной работе
Статья 1013. Возмещение расходов
Статья 1014. Недопустимость возмещения понесенных расходов
Статья 1015. Предположение об исполнении своих дел

Глава 3. Неосновательное обогащение

Статья 1016. Обязанность возврата
Статья 1017. Невозможность требования возврата
Статья 1018. Не достижение результата
Статья 1019. Возвращение неосновательного обогащения в натуре
Статья 1020. Возмещение стоимости неосновательного обогащения
Статья 1021. Последствия неосновательной передачи права другому лицу
Статья 1022. Возмещение потерпевшему неполученных доходов
Статья 1023. Возмещение затрат на имущество, подлежащее возврату
Статья 1024. Повышенная ответственность при известном отсутствии правового основания
Статья 1025. Распоряжение неправомочного лица
Статья 1026. Исполнение в нарушение закона или добрых нравов

Раздел 4. Деликтные обязательства

Глава 1. Общие положения

Статья 1027. Понятие

Статья 1028. Последствия распространения сведений, наносящих вред

Статья 1029. Ответственность несовершеннолетнего за нанесенный вред

Статья 1030. Возмещение вреда, причиненного душевнобольным

Статья 1031. Возмещение вреда, причиненного в состоянии временного душевного расстройства

Статья 1032. Возмещение вреда, причиненного при исполнении служебных обязанностей

Статья 1033. Солидарная ответственность за причинение вреда

Статья 1034. Возмещение вреда, наступившего в результате эксплуатации транспортных средств

Статья 1035. Ответственность за вред, причиненный опасностью, исходящей из строения

Статья 1036. Возмещение вреда, возникшего при тушении пожара Статья 1037. Недопустимость исключения обязанности возмещения вреда

Статья 1038. Возмещение вреда, причиненного животным

Статья 1039. Возмещение вреда, причиненного обвалом строения Статья 1040. Ответственность государства за вред, причиненный государственным служащим

Статья 1041. Возмещение вреда в случае смерти потерпевшего Статья 1042. Возмещение вреда, причиненного медицинским учреждением

Статья 1043. Срок исковой давности

Глава 2. Ответственность за вред, вызванный некачественным продуктом

Статья 1044. Ответственность изготовителя некачественного продукта

Статья 1045. Понятие некачественного продукта

Статья 1046. Понятие продукта

Статья 1047. Бремя доказывания

Статья 1048. Солидарная ответственность

Статья 1049. Возмещение вреда, причиненного повреждением здоровья

Статья 1050. Срок исковой давности

Статья 1051. Недопустимость исключения ответственности

Глава 17. Торговый представитель

Статья 775. Понятие

Торговым представителем является лицо, которому как самостоятельно занимающемуся промыслом поручено постоянно посредничать для другого предпринимателя (предпринимателей) в сделках или заключать их от его имени. Самостоятельным является тот, кто в основном свободно может организовать свою деятельность и определять свое рабочее время.

1. Согласно ст. 775 ГКТ торговым представителем является лицо, которому, как самостоятельно занимающемуся предпринимательской деятельностью лицу, поручено постоянно посредничать для другого предпринимателя в сделках или заключать их от его имени. Таким образом, понятие торгового представителя характеризуется следующими признаками: (1) лицо, самостоятельно занимающееся промыслом (предпринимательской деятельностью), (2) постоянно посредничающее в сделках или заключающее сделки с третьими лицами (3) для другого предпринимателя, (4) имеющее постоянное поручение. Поскольку торговый представитель сам является предпринимателем, то ст. 775 ГКТ в скобках определяет лицо, являющееся заказчиком торгового представителя, как предпринимателя.

2. Торговый представитель может быть, как физическим, так и юридическим лицом, занимающимся предпринимательской деятельностью. Согласно предложению, второму ч. 3 ст. 2 ГКТ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение, прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицам. Торговый представитель является самостоятельным предпринимателем (предприятием), как и то предприятие, в качестве представителя

которого он выступает, который осуществляет самостоятельную предпринимательскую деятельность в экономической сфере, на возмездной основе, направленную на совершение множества сделок и проявляемую в отношениях с третьими лицами. Самостоятельным является, согласно второму предложению ст. 775 ГКТ лицо, которое в основном свободно может организовать свою деятельность и самостоятельно определять свое рабочее время.

Решающим фактором для этого является правовая, а не экономическая свобода. Таким образом, чисто фактическая зависимость от определенных требований заказчиков не имеет решающего значения. Согласно этому, определяющим фактором является возможность самостоятельно организовывать и определять свою деятельность, возможность чего у лиц, работающих по трудовому договору, нет. Наоборот, против самостоятельности говорят такие факторы, как договоренность о твердо установленной ставке вознаграждения, отсутствие собственных помещений для осуществления деятельности и т.д.

Следующим условием промысла является возмездность, что не требует особого разъяснения. Намерение получить прибыль не является обязательным условием. Достаточно, чтобы услуги предлагались на рынке за определенный эквивалент, т.е. чтобы не было чистой благотворительности. Следовательно, это может относиться и к государственным предприятиям, которые работают только на покрытие издержек, а не с намерением получить прибыль. Кроме того, предпринимательская деятельность должна быть направлена на неопределенное количество сделок. При этом решающим фактором является наличие воли к осуществлению непрерывной деятельности и сезонные перерывы в деятельности не являются препятствием, поскольку имеется воля к продолжению деятельности. Деятельность должна проявляться в отношениях с третьими лицами. То есть речь не должна идти об экономической деятельности в чисто личной сфере (например, управление личным имуществом). Наконец, это должна быть деятельность в экономической области. Поэтому в этом качестве не может быть рассмотрена творческая деятельность в области искусства, науки, а также и свободные профессии, например, профессию врача.

Другой предприниматель (заказчик-предприниматель) также должен отвечать условиям понятия предпринимателя (см. выше). Как и сам торговый представитель он может быть физическим или юридическим лицом. Деятельность торгового представителя направлена на заключение сделок между предпринимателем и третьим лицом путем оказания воздействия на третье лицо. Это больше, чем только реклама или указание возможности заключить договор. Согласно ст. 775 ГКТ следует различать два варианта: посредническую деятельность торгового представителя и заключение сделок торговым представителем.

При посреднической деятельности торгового представителя требуется, чтобы сделка, посредником в которой выступает торговый представитель, состоялась непосредственно между предпринимателем и третьим лицом. При заключении сделок торговым представителем сделка на основании представительства заключается торговым представителем между предпринимателем и третьим лицом. Согласно общим правилам осуществления представительства для этого требуются действия от имени предпринимателя и наличие полномочий на представительство (ст. ст. 128-139 ГКТ). Таким образом, лицо, заключающее сделки от своего имени, не является торговым представителем по смыслу ст. 775 ГКТ. Например, от своего имени заключают договоры с третьими лицами комиссионер (ст. ст. 783-793 ГКТ) франчайзополучатель (ст. ст. 629-636 ГКТ). О постоянном поручении речь может идти тогда, когда деятельность направлена на заключение не определенного множества сделок для предпринимателя, так что обе стороны планируют долгосрочные связи. Согласно этому, договор о деятельности торгового представителя является долгосрочным обязательственным отношением.

Статья 776. Обязанности торгового представителя

Торговый представитель должен предоставлять финансовый отчет предпринимателю, для которого он работает. Он обязан в согласованные сроки, а если сроки не согласованы, - в течение десяти дней по окончании каждого квартала в письменном виде предоставлять предпринимателю данные о всех совершенных сделках и расчеты вознаграждения за услуги.

В ст. 776 ГКТ регулируются обязанности торгового представителя, которые не могут быть отменены условиями договора. Однако договором о деятельности торгового представителя на торгового представителя могут быть возложены еще и другие обязанности. В этом отношении туркменское право предоставляет сторонам договора большую свободу. Но в этой связи важно, что по смыслу ст. 775 и ст. 776 ГКТ следует, что на торгового представителя возлагается обязанность совершения действия. Следовательно, он должен прилагать усилия для заключения сделок или для посредничества с целью их заключения. Эта обязанность, принципиально вытекающая из ст. 775 ГКТ, может, конечно, быть более детально предусмотрена в договоре.

Статья 777. Уплата вознаграждения

1. Торговый представитель имеет право на вознаграждение, если предприниматель совершил сделку.

2. Если ясно определено, что третье лицо не произведет исполнение, то право на вознаграждение недействительно; уже полученные суммы должны быть возвращены.

3. Торговый представитель имеет право на вознаграждение и в случае, если ясно определено, что предприниматель не совершил сделку полностью или частично или совершает ее не так, как она была согласована. Право на вознаграждение недействительно в случае не совершения сделки, если это основывается на обстоятельствах, не зависящих от предпринимателя.

4. Предприниматель выплачивает вознаграждение торговому представителю в конце того месяца, в котором заключено соглашение.

5. Не допускается отступление от правил настоящей статьи в ущерб торговому представителю.

Ст. 777 ГКТ является правоохранительной нормой в пользу торгового представителя и не может быть в ущерб ему изменена условиями договора полностью или частично. Она регулирует право торгового представителя на вознаграждение за заключение сделки, и это право распространяется на все сделки, заключенные в течение срока действия договора о деятельности торгового представителя. Сделки должны быть заключены в результате его деятельности. Причинная связь между деятельностью торгового представителя и совершением сделки может присутствовать и тогда, когда третье лицо ранее уже планировало заключить такую сделку, но для совершения сделки обращается теперь к торговому представителю.

Право торгового представителя на вознаграждение возникает согласно п 1, если и поскольку предприниматель исполнил сделку. Это право на вознаграждение недействительно согласно ч. 2, если третье лицо не исполнит сделку. Уже выплаченные суммы должны быть в этом случае возвращены. Правда, это неисполнение третьим лицом должно основываться на объективных критериях. Такие критерии отсутствуют, если предпринимателя можно принудить к исполнению с помощью иска, а в случае необходимости – и путем принудительного исполнения судебного решения. Это право недействительно также и тогда, когда предприниматель не исполняет сделку по обстоятельствам, не зависящим от предпринимателя (предложение 2 ч. 3 ст. 777 ГКТ). Напротив, это право действует, если предприниматель сам не исполняет сделку или исполняет ее не так, как она была согласована (предложение первое ч. 3 ст. 777 ГКТ), на что он, разумеется, имеет право (принцип свободы отказа от исполнения договора).

При этом понятие необходимости осуществлять представительство следует понимать шире, чем понятие виновности. Здесь достаточно уже наличия рисков, которые могут быть отнесены на счет предпринимателя. Таким образом, можно заключить, что право на получение вознаграждения существует, если:

1. был заключен действительный договор о деятельности торгового представителя,
2. во время срока действия договора о деятельности торгового представителя была заключена сделка между предпринимателем и третьим лицом,
3. причиной заключения сделки является деятельность торгового представителя,
4. предприниматель или третье лицо производит исполнение (ч. 2 ст. 777 ГКТ) или предприниматель не исполняет сделку полностью или частично, если это основывается на не зависящих от него обстоятельствах (ч. 3 ст. 777 ГКТ).

Статья 778. Размеры вознаграждения

1. Если сумма вознаграждения не согласована, то считается согласованной обычная в этой сфере деятельности ставка.

2. Вознаграждение рассчитывается исходя из суммы, которую предприниматель или третье лицо должны выплатить. Скидки при платеже наличными не предоставляются; то же самое действует в отношении дополнительных расходов, а именно: на перевозку, упаковку, таможенную, налоги, если только дополнительные расходы не включены особо в счет третьему лицу.

3. В случае заключения договоров о передаче в пользование и договоров пользования с определенной продолжительностью вознаграждение рассчитывается исходя из величины суммы на момент, когда третье лицо впервые может расторгнуть договор: торговый представитель имеет право на дальнейшее соответственно рассчитанное вознаграждение, если договор будет продолжать действовать.

4. В случае заключения договора страхования вознаграждение рассчитывается из застрахованной суммы. Если эта сумма не определена, то вознаграждение рассчитывается пропорционально страховому взносу.

Исходя из того, что договор о деятельности торгового представителя носит характер договора личных услуг, ч. 1 ст. 778 ГКТ устанавливает, что действует обычная ставка, если стороны не договаривались о конкретной сумме вознаграждения. Согласно, ч. 4 ст. 777 ГКТ выплата вознаграждения производится в конце месяца. Согласно ч. 2 ст.

778 ГКТ основой для расчета вознаграждения всегда является договорная стоимость заключенной при посредничестве торгового представителя сделки, при этом недопустимы скидки при платеже наличными и иные скидки. В части 3 и 4 предусмотрены специальные правила в отношении особых видов договоров.

Статья 779. Особое вознаграждение

- 1. Если торговый представитель обязуется поручиться за исполнение обязательств по сделке, то он может претендовать на особое вознаграждение; это право не может быть исключено на будущее. Обязательство может быть взято только по определенной сделке или по таким сделкам с определенными третьими лицами, при которых торговый представитель посредничает или которые он заключает. Принятие обязательства требует письменной формы.**
- 2. Право на особое вознаграждение возникает с заключением сделки.**

Торговый представитель, как правило, не несет ответственности за исполнение договора контрагентом. Правда, вследствие свободы заключения договоров он может путем особого соглашения с предпринимателем взять на себя ответственность за исполнение договора третьим лицом (так называется соглашение о делькредере). Это может быть в форме поручительства или в форме принятия на себя чужого обязательства совместно с должником. С целью защиты торгового представителя ст. 779 ГКТ предусматривает, что в этих особенно рискованных случаях необходимо заранее точно определить сделку, за исполнение которой торговый представитель должен будет нести ответственность, или же речь должна идти о заранее определенном виде сделок с третьими лицами. Кроме того, такого рода соглашения о делькредере всегда требуют письменной формы (предложение второе ч. 1 ст. 779 ГКТ). Согласно ч. 2 ст. 779 ГКТ право на получение особого вознаграждения по делькредере возникает с заключением сделки.

Статья 780. Оговорка о конкуренции

- 1. Торговый представитель не вправе без согласия предпринимателя действовать вне территории или круга клиентов, или сферы, в пределах которых торговый представитель осуществляет для предпринимателя посредничество или заключение сделок, либо прямо или косвенно участвовать в деятельности конкурирующего предпринимателя (оговорка о конкуренции), кроме случаев финансового участия в другом предприятии. Согласие на участие в деятельности конкурирующего предпринимателя считается выданным, если при вступлении в договорные отношения предпринимателю было известно о факте такого участия.**
- 2. В случае нарушения торговым представителем этого обязательства, предприниматель может потребовать возмещения ущерба; кроме того, предприниматель может потребовать от торгового представителя передачи ему заключенных для конкурирующего предпринимателя сделок, возвращения полученной от этих сделок прибыли или отказа от требования прибыли.**
- 3. Если договором предусмотрено, что оговорка о конкуренции действует и по окончании договорных отношений, то такая оговорка действительна лишь в случае, если предприниматель выплачивает за это компенсацию, которая исчисляется по правилам статьи 782 настоящего Кодекса. Такое соглашение допустимо сроком не более чем на один год.**

Торговый представитель, уже на основании обязанности соблюдать договорную дисциплину, должен следовать указаниям предпринимателя. Из этой обязанности следует, естественно, также и обязанность не ущемлять интересы предпринимателя. Конкретно это устанавливается в ст. 780 ГКТ оговоркой о конкуренции. Согласно ей торговый представитель обычно не вправе прямо или косвенно поддерживать конкурирующего предпринимателя, если только не имеется согласия предпринимателя, с которым он находится в договорных отношениях. Согласно предложению второму ч. 1 ст. 780 ГКТ такое согласие считается выданным, если предприниматель-контрагент торгового представителя при заключении договора о деятельности торгового представителя знал об участии торгового представителя в деятельности конкурирующего предпринимателя. Эта законодательная презумпция является опровержимой, при необходимости бремя ее доказывания несет предприниматель. В ч. 2 ст. 780 ГКТ предусмотрено право предпринимателя потребовать возмещения ущерба в случае недобросовестной конкуренции. Дополнительно к этому пострадавший предприниматель может потребовать от торгового представителя также и передачи ему заключенных для конкурирующего предпринимателя сделок или полученной от этих сделок прибыли или отказа его от названных сделок. Торговый представитель и предприниматель могут подписать оговорку о конкуренции, которая будет действовать и какое-то время по окончании договорных отношений. Однако согласно, ч. 3 ст. 780 ГКТ для того, чтобы такая оговорка имела силу, требуется подписать соглашение о выплате торговому представителю компенсации согласно, ст. 982 и 782 ГКТ.

Статья 781. Действие договора

- 1. Договор с торговым представителем заключается сроком на один год, если иное не предусмотрено договором. Если ни одна из сторон за три месяца до истечения срока действия договора не заявит о его расторжении, то действие договора считается продленным еще на один год.**
- 2. Немедленное прекращение договорных отношений возможно при наличии существенных для этого обстоятельств.**

Если стороны не согласовали иного, то договор о деятельности торгового представителя считается заключенным на один год и считается продленным автоматически еще на один год, если за три месяца до истечения срока действия договора не будет заявлено (в надлежащем порядке) о его расторжении (ч. 1 ст. 781 ГКТ). Для расторжения договора, заявленного одной из сторон, применяются общие правила ГКТ. Напротив, немедленное расторжение

договора возможно (для обеих сторон) только при наличии важной причины, что установлено в ч. 2 ст. 781 ГК. По смыслу этой нормы важная причина имеется всегда в тех случаях, когда нельзя ожидать, что прекращающая договорные отношения сторона способна надлежащим образом продолжать исполнение договора вплоть до истечения срока его действия. В частности, это происходит при серьезных нарушениях договорных обязанностей, что разрушает доверительные отношения между обеими сторонами.

Важным примером такого разрушения доверительных отношений является нарушение запрета на участие в деятельности конкурента-предпринимателя, устанавливаемого ст. 780 ГК. Кроме того, учитываются обстоятельства, создающие угрозу для возможности реализации цели договора, например, (возможная) несостоятельность торгового представителя.

Статья 782. Право на компенсацию

1. Торговый представитель может требовать от предпринимателя по окончании договорных отношений соразмерной компенсации, если и поскольку:

а) предприниматель и после окончания договорных отношений имеет значительные выгоды из деловой связи с новыми клиентами, которых подыскал торговый представитель;

б) торговый представитель вследствие окончания договорных отношений утрачивает право на вознаграждение, которое он имел бы при продолжении таковых с уже заключенных или осуществимых в будущем сделок с подысканными им клиентами.

2. К подысканию клиента приравнивается столь существенное расширение торговым представителем деловых связей с клиентом, что это в хозяйственном отношении соответствует подысканию нового клиента.

3. Максимальная компенсация составляет вознаграждение за год, рассчитанное по средней величине за последние пять лет деятельности торгового представителя. При более короткой продолжительности договорных отношений определяющей является средняя величина вознаграждения за период деятельности.

4. Право на компенсацию не возникает, если:

а) торговый представитель расторг договорные отношения, если только обоснованный повод для этого не дало поведение предпринимателя или если торгового представителя нельзя считать способным продолжать свою деятельность по возрасту или вследствие болезни;

б) предприниматель расторг договорные отношения вследствие вины торгового представителя;

в) на основе соглашения между предпринимателем и торговым представителем вместо торгового представителя в договорные отношения вступает третье лицо; соглашение не может быть заключено до окончания договорных отношений.

г) право на требование компенсации не может быть исключено на будущее. Это требование можно предъявить в течение года после окончания договорных отношений.

В ст. 782 ГК ТМ предусматривается право торгового представителя потребовать от предпринимателя компенсацию в различных случаях, при этом ч. 4 устанавливает причины, по которым право на компенсацию не возникает.

Глава 18. Комиссионер

Статья 783. Комиссионер

Комиссионером является лицо, которое в порядке промысла принимает на себя покупку или продажу от своего имени товаров или ценных бумаг за счет другого лица (комитента).

1. Общие положения

Договора комиссии - это соглашение в силу которого комиссионер обязуется по поручению комитента за вознаграждение совершить для последнего одну или несколько дозволенных законом сделок от своего имени. Сторонами договора комиссии (субъектами комиссионного правоотношения) выступают комитент - лицо, дающее поручение о заключении соответствующих гражданско-правовых сделок, и комиссионер - лицо, исполняющее принятые поручения. Ст. 783 содержит определение понятия комиссионера, согласно которому комиссионер - это (1) лицо, (2) в порядке предпринимательской деятельности (промысла), (3) от своего имени (4) осуществляет покупку или продажу товаров или ценных бумаг (5) за счет комитента (заказчика). Комиссионером может быть как физическое так и юридическое лицо. Например, комиссионный магазин может существовать как в форме индивидуального предпринимателя, так и юридического лица. Аналогично торговому представителю комиссионер осуществляет также предпринимательскую деятельность и в порядке промысла осуществляет покупку или продажу товаров или ценных бумаг. В отличие от торгового представителя комиссионер в отношениях с третьими лицами участвует от своего имени. Например, когда комиссионный магазин продает товар, он не называет собственника этого товара и покупатель заключает договор с комиссионным магазином. Вознаграждение за выполненную работу комиссионер получает от заказчика - комитента.

2. Содержание договора комиссии

Из определения видно, что комиссионное соглашение представляет собой возмездный, консенсуальный, взаимный договор. Для него характерно, что услуги комиссионера осуществляются за плату. Комиссионер обязуется совершить для своего контрагента одну или несколько гражданско-правовых сделок. Комиссионерство, в основном, связано с оказанием торговых услуг путем совершения купли-продажи одним лицом для другого. Действия по хранению, транспортировке, страхованию материальных ценностей самостоятельного значения не имеют. Для заключения договора комиссии ГК не предусматривает специальную форму. Поэтому он может быть заключен и устно.

Статья 784. Обязанности комиссионера

1. **Комиссионер обязан исполнить принятую на себя сделку с заботливостью порядочного коммерсанта; при этом он соблюдает интересы комитента и следует его указаниям.**
2. **Комиссионер предоставляет комитенту требующиеся сведения, в частности незамедлительно сообщает об исполнении комиссии; он обязан представить комитенту отчет о сделке и передать ему то, что тот затребовал из совершения сделки.**
3. **Комиссионер отвечает перед комитентом за исполнение сделки, если он одновременно с сообщением о выполнении сделки не указывает третье лицо, с которым он заключил сделку.**

Особенность комиссии заключается в том, что комиссионер выполняет поручение комитента самостоятельно, выступая в гражданском обороте от собственного имени и отвечая перед третьим лицом за совершаемую сделку. Поэтому согласно ч. 1 ст. 784

ГКТ комиссионер обязан исполнить свою обязанность «заботливостью порядочного коммерсанта». Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на условиях, наиболее выгодных для комитента. Под условиями, наиболее выгодными для комитента, понимается не только сама купля-продажа имущества, но и вся его деятельность, направленная на достижение указанной цели: установление справедливой цены, выбор способа хранения, транспортировка, упаковка и т.п. Комиссионер во всех случаях обязан действовать со всей необходимой заботливостью и осмотрительностью. Хотя комиссионер обязан следовать указаниям комитента, комиссионер вправе выйти за рамки поручения. Так, отступить от условий договора комиссионер вправе лишь, если в силу изменившихся обстоятельств это необходимо в интересах комитента, снести с которым невозможно, либо ответ от которого на сделанный запрос своевременно не получен. В отдельных видах договора комиссии этот срок конкретизируется. Независимо от причин, по которым не состоялось предварительное уведомление комитента, комиссионер обязан сообщить доверителю о допущенных отступлениях, как только уведомление станет возможным. Неполучение в установленный срок ответа комитента на запрос комиссионера не лишает последнего возможности действовать самостоятельно, в том числе и с отступлением от условий договора, но не освобождает от обязанности в любом случае уведомить комитента обо всех уже совершенных поступках. Что касается отступлений комиссионера, вызванных необходимостью защиты интересов комитента, то здесь налицо объективная необходимость принятия оперативных мер по реализации его имущества, например: по ценам ниже обусловленных, но с целью предотвращения ещё больших убытков комитента. Это возможно в связи с изменением конъюнктуры рынка, снижением цен, порчей товара и т.п. что особенно часто встречается при реализации скоропортящихся продуктов. Комиссионер освобождается от возмещения убытков, если докажет, что не было возможности продать имущество по назначенной цене и продажа по низшей цене предупредила ещё большие убытки.

Согласно ч. 2 комментируемой статьи по исполнению поручения комиссионер обязан представить комитенту отчет и передать ему всё полученное по договору комиссии. При разовой сделке отчет сводится к передаче полученной суммы денег или вещи, с указанием размера удержанной суммы комиссионного вознаграждения и возмещения за дополнительные расходы и услуги. Комитент, имеющий возражения по отчету, должен незамедлительно сообщить о них комиссионеру. В противном случае отчет при отсутствии иного соглашения считается принятым. Общим правилом - независимо от характера договора - является требование, чтобы одновременно с отчетом комиссионер передал комитенту не только все полученное по исполненному поручению в натуре, но и все права в отношении третьего лица, вытекающие из сделки, совершенной комиссионером с этим лицом (например, гарантийное обязательство на реализованный автомобиль, права арендатора имущества и другие). Комиссионер обязан лично выполнить заключенную сделку, поскольку в отношениях с третьими лицами комиссионер выступает от собственного имени. Он должен исполнить все обязанности и осуществить все права, вытекающие из сделки, заключенной им с этими лицами. Поскольку третьи лица не находятся в правоотношениях с комитентом, часть третья комментируемой статьи требует, чтобы в случае нарушения ими сделки, заключенной с комиссионером, последний без промедления должен уведомить об этом комитента, собрать и обеспечить необходимые доказательства. Комитент, извещенный комиссионером о неправомерном поведении третьего лица, вправе потребовать передачи ему всех претензий, имеющихся у комиссионера к контрагенту по заключенной сделке.

Статья 785. Указания комитента

Если комиссионер действует не в соответствии с указаниями комитента, то он обязан возместить последнему убытки; комитент же не обязан признавать действие сделки в отношении себя.

При заключении и при исполнении договора комиссии возникает правовая цепочка из трех звеньев: комитент, комиссионер, третье лицо. Комиссионер – посредник между комитентом и покупателем. Особенность комиссии в том, что комиссионер выполняет поручение комитента самостоятельно, выступая в гражданском обороте от собственного имени и отвечая перед третьим лицом за совершаемую сделку. Однако если комиссионер нарушает указания комитента, например, продает врученный товар по низкой цене, чем это было предложено комитентом, и в результате этого у комитента возникли убытки, комиссионер обязан возместить ему эти убытки (см. ст. 786 ГКТ). С другой стороны, возникает вопрос о правовых последствиях сделки, совершенной комиссионером для комитента. Согласно ст. 785 ГКТ комитент же не обязан признавать действие сделки в отношении себя.

Статья 786. Пределы цены

1. **Если комиссионер совершил продажу по цене, ниже установленной, или же превысил установленную ему для покупки цену, то комитент, если хочет отклонить сделку как совершенную не за его счет, должен заявить об этом незамедлительно после сообщения о выполнении сделки; в противном случае отклонение от определенной цены считается одобренным.**

2. Если комиссионер одновременно с сообщением о выполнении сделки вызывается покрыть разницу в цене, то комитент не имеет права на отклонение сделки. Право комитента на возмещение убытков, превышающих разницу в цене, остается не затронутым.

Ч. 1 комментируемой статьи закрепляет право комитента отклонить сделку, совершенную комиссионером с третьим лицом, если при совершении сделки комиссионер нарушил пределы цены, предложенной им комиссионеру. Для осуществления этого права комитент должен заявить об отклонении незамедлительно после сообщения о выполнении сделки. По общему правилу, основания, допускающие исполнение договора не в соответствии с его первоначальными условиями, являются исключением из требования точного соблюдения комиссионером всех пунктов соглашения. В отдельных случаях законодатель прямо устанавливает последствия «самоволия» комиссионера. Прежде всего это соответствие договорных и фактических продажных цен. Так, если сделка будет заключена на условиях более выгодных, чем было предусмотрено договором, то вся выгода поступает комитенту, а комиссионер в этом случае получит лишь большее вознаграждение. Если комиссионер нарушает указания комитента и продает вещь по стоимости, ниже обусловленной, хотя для этого нет указанных в законе уважительных причин, то он обязан возместить причиненные убытки в виде разницы в ценах, то есть рассчитаться с комитентом по первоначальной, а не по фактической продажной цене. Во всех случаях отступление комиссионера от указаний комитента не влияют на права третьих лиц, для которых он остается самостоятельным торговым партнером. Комиссионер не вправе предъявлять к ним какие-то требования о возмещении потерь, понесенных им из-за нарушения условий договора. Если комиссионер приобретет для комитента имущество, но сделка будет заключена по цене, выше назначенной, то в этом случае закон возлагает на комитента обязанность выразить комиссионеру несогласие с условиями такой сделки. Правовым последствием молчания комитента будет признание им сделки, заключенной на новых условиях. Возражения необходимо сделать без промедления после получения от комиссионера известия. Комиссионер может принять разницу в цене на свой счет. В этом случае комитент не может отказаться от принятия исполненного. Комиссионер обязан заключить только обусловленную в получении сделку и только на условиях, наиболее выгодных для комитента. В противном случае он несет ответственность за все неблагоприятные результаты своего посредничества. Отступление от указаний комитента могут иметь место исключение и только в его интересах. Согласно ч. 2 ст. 786 ГКТ комитент теряет право отклонения совершенной сделки, если комиссионер согласен возместить комитенту разницу в цене. В таком случае комитент не имеет права на отклонение сделки. Например, если комиссионер был обязан продать автомашину комитента за 10 тысяч манатов, а продал только за 9 тысяч, но согласен возместить разницу комитенту, комитент не может отклонить совершенную сделку.

Статья 787. Выгодное заключение

Если комиссионер заключает сделку на более выгодных условиях, чем установлено ему комитентом, то это идет в пользу комитента.

Это действует, в частности, если цена, по которой комиссионер продал, превышает определенную комитентом самую низкую цену, либо если цена, по которой он купил, не достигает определенной комитентом высшей цены.

Отступление от указаний комитента в лучшую для него сторону возможно без каких бы то ни было ограничений и условий. Что касается отступления от примерных указаний комитента в худшую для него сторону, то оно, как правило, допускается только при соблюдении условий, что это необходимо в интересах комитента, либо комиссионер не мог предварительно запросить комитента или не получил в разумный срок ответ на свой запрос. Экономический интерес комитента сосредоточен прежде всего в продажной цене сдаваемой на комиссию вещи. Вместе с тем в законодательстве о комиссионной торговле общей нормы о порядке установления и изменения цены нет, эти вопросы регулируются договором. Согласно ч. 1 комментируемой статьи, если комиссионер совершает сделку на более выгодных условиях, чем это было определено комитентом, преимущества, полученные от этой сделки, передаются комитенту и они не остаются у комиссионера, если договором не предусмотрено иное. В ч. 2 назван конкретный случай применения предусмотренного в ч. 1 права комитента.

Статья 788. Поврежденный или имеющий недостатки комиссионный товар

Если товар, подлежащий отсылке комиссионеру, находится при отправке в поврежденном или имеющем недостатки состоянии, которое обнаруживается при осмотре, то комиссионер по отношению к перевозчику или комитенту обязан позаботиться о доказательстве состояния товара и незамедлительно предоставить сведения комитенту; если он этого не сделает, то обязан возместить убытки.

Несмотря на установление в законе договорного принципа определения и изменения цены более активную роль в этом, несомненно, играет комиссионер, выступающий в качестве специалиста. Он должен осмотреть имущество, определить степень его годности, зафиксировать все явные недостатки. Если при этом выявится факт недостачи или повреждения имущества, то комиссионер обязан принять меры к охране прав комитента, собрать необходимые доказательства и обо всем немедленно известить комитента. Эта традиционная обязанность комиссионера. Закон не уточняет, какие именно меры должен принять комиссионер для защиты интересов комитента. На практике речь идет об установлении личности причинителя вреда, составлении акта о порче, документальном фиксировании обстоятельств, дающих право на предъявление требований к виновным третьим лицам. В качестве таких лиц могут выступать перевозчик, покупатель, продавец, хранитель либо любое лицо, причинившее вред. В обязанности комиссионера, по общему правилу, не входит предъявление претензий и исков к третьим лицам. Его поведение в правовом смысле будет безупречным, если он ограничится собиранием доказательств для обеспечения успеха подобного обращения самого комитента - собственника. Однако комиссионер, хотя и не собственник, но он – законный владелец имущества, вследствие чего вправе заявлять и самостоятельные требования, вытекающие из

факта владения. Так, комиссионер может истребовать вещь, вывезшую от него без правового основания (например, похищенную из магазина), от недобросовестного приобретателя. Комиссионер обязан немедленно известить комитента о фактическом состоянии имущества, о принятых мерах по охране его прав и для получения от контрагента указаний относительно дальнейшей судьбы вещи. Невыполнение данной обязанности может привести к ответственности комиссионера за убытки. Закон возлагает такую обязанность только в отношении явных недостатков вещи.

Статья 789. Ответственность комиссионера за товар

1. **Комиссионер несет ответственность за утрату и повреждение товара, находящегося у него на хранении, если только утрата или повреждение не основываются на обстоятельствах, которые не могут быть предотвращены заботливостью порядочного коммерсанта.**
2. **Комиссионер несет ответственность за отсутствие страхования товара лишь в том случае, если комитентом ему было указано осуществить страхование.**

Закон возлагает обязанность комиссионера нести ответственность за утрату и повреждение товара только в отношении явных недостатков вещи. За наличие скрытых недостатков, то есть таких, которые не могут быть обнаружены при обычном осмотре и выявляются лишь в процессе пользования вещью, комиссионер ответственности не несет. Указанное обстоятельство, отличает комиссионную торговлю от обычной розничной государственной и кооперативной торговли, в которой продавец отвечает за любые недостатки. Для определения того, когда возникли недостатки, какова их природа, проводятся экспертизы (технологическая, товароведческая, комплексная и др.) Например: Л. купил в комиссионном магазине отрез ткани, в которой затем обнаружил пятна и поперечные полосы. Экспертиза эти дефекты скрытыми не признала, так как они могли быть обнаружены специалистом при внимательном осмотре в момент заключения договора. Суд удовлетворил иск покупателя о приведении сторон в первоначальное положение, указав, что комиссионер не отметил в квитанции имеющиеся недостатки и продал вещь ненадлежащего качества. В другом случае М. сдал на комиссию женскую шубу-дубленку, но магазин вскоре потребовал расторжения договора из-за непригодности вещи. Суд отклонил встречный иск комитента о взыскании стоимости шубы по той причине, что обнаруженные недостатки (отслаивание кожи, появление разрывов) носят скрытый характер, они - следствие химической чистки изделия, которое подобной обработке подвергаться не должно. Важной обязанностью комиссионера является создание всех условий для ограждения принятого имущества от порчи и утраты. Комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошло не по его вине. Здесь установлены основания и пределы ответственности комиссионера, а именно: обязанность возместить убытки наступает только при наличии его вины, а доказывать свою невиновность должен сам комиссионер. В данном случае действует так называемая презумпция виновности комиссионера, пока не будет доказано обратное. Последнее обстоятельство призвано заставить комиссионера вести дело добросовестным образом. Как и в случаях установления ненадлежащего качества принятого имущества, комиссионер, обнаружив факт утраты, повреждения, обязан принять все меры к охране прав комитента, собрать необходимые доказательства и обо всем без промедления известить комитента. Подобное извещение важно не только в смысле выполнения договорной обязанности перед комитентом, но имеет значение и для комиссионера, так как он тем самым ограждает себя от возможных претензий, когда ущерб причиняется по вине третьих лиц. Доказательства, представляемые комиссионером в подтверждение своей невиновности, могут быть самыми различными. Принцип ответственности комиссионера только за вину облегчает и решение вопроса о том, кто же возмещает убытки при случайном причинении вреда. По общему правилу, такие убытки несет сам комитент - собственник имущества.

Статья 790. Аванс. Кредит

1. **Если комиссионер без согласия комитента предоставил третьему лицу аванс или выдал кредит, то комиссионер действует на свой риск.**
2. **Если местные правила предусматривают предоставление отсрочки в уплате покупной цены, то при отсутствии иного указания со стороны комитента право на это имеет и комиссионер.**
3. **Если комиссионер, не имея на это полномочий, продает в кредит, то он обязан незамедлительно в качестве должника уплатить комитенту покупную цену, если при продаже за наличные цена была бы ниже, то комиссионер возмещает лишь более низкую цену и, если последняя ниже, чем установленная ему цена, - также разницу согласно статье 786 настоящего Кодекса.**

1. Хотя комиссионер имеет возможность по своему усмотрению действовать при выполнении поручения комитента, выплата аванса или предоставление кредита третьему лицу он может только при согласии на это со стороны комитента (ч. 1 ст. 790). Если аванс выплачен или кредит выдан без предварительного или последующего согласия комитента, риск возмещения убытков, наступивших из этих действий несет сам комиссионер.

2. Если комиссионер продает порученный ему товар комитента в рассрочку без предварительного согласия на это, он обязан заплатить цену товара комитенту и не имеет права платить комитенту только после полной оплаты товара покупателем (ч. 3 ст. 790 ГК).

Статья 791. Комиссионные комиссионера. Возмещение расходов

Комиссионер может требовать комиссионные, если сделка исполнена. Если сделка не исполнена, он тем не менее имеет право на сдаточные комиссионные, если таковые приняты местными правилами; он также может потребовать комиссионные, если исполнение заключенной им сделки не осуществилось по причинам, связанным с личностью комитента.

Комиссионер имеет право на вознаграждение только после исполнения договора. Из этого правила есть исключения: во-первых, если комиссионер откажется от исполнения принятого поручения вследствие нарушения договора комиссии комитентом, во-вторых: если комитент отменит данное им комиссионеру поручение в целом или в части до заключения последним соответствующих сделок. В первом случае комиссионер получит вознаграждение полностью, во втором – частично: пропорционально цене исполненных сделок.

Указанное правило служит защите интересов комиссионера, который не выполнил поручение не по своей вине, а из-за действий комитента, нарушившего условия договора или отменившего его в ходе исполнения. Комитент обязан произвести с комиссионером полный расчет. Расчет складывается из уплаты вознаграждения за посредничество и возмещения дополнительных расходов. Размер комиссионного вознаграждения определяется соглашением сторон. Во внутреннем обороте размер платы обычно фиксируется специальными правилами применительно к конкретным видам договора. Она исчисляется либо в твердом процентном отношении к цене (а иногда и к сроку) реализации имущества, либо по особым ставкам в рублях в зависимости от объема и характера проданных ценностей. Сверх уплаты комиссионного вознаграждения комитент обязан возместить комиссионеру все понесенные им при выполнении поручения расходы. Они складываются из оплаты экспертиз, выезда оценщика к месту нахождения имущества, страхования имущества, оплаты приобретенного для комитента предмета, хранения и т.п.

Статья 792. Подобные сделки

1. **Правила настоящей главы применяются и в том случае, если комиссионер при занятии своим торговым промыслом берет на себя заключение за счет других от собственного имени сделки иного вида, нежели означенного в статье 783 настоящего Кодекса. То же самое действует, если коммерсант, не являющийся комиссионером, при занятии своим торговым промыслом принимает на себя заключение сделки означенным образом.**

2. **Комиссией по купле и продаже в смысле положений настоящей главы считается также комиссия, имеющая своим предметом поставку движимой незаемимой вещи, произведенной из материала, приобретаемого предпринимателем.**

Хотя основным предметом комиссии является купля-продажа товаров или ценных бумаг, договор комиссии может быть заключен и на другие виды деятельности. Например, когда издательство от своего имени, но за счет автора издает книгу, чаще всего речь идет о договоре комиссии. Договор комиссии заключается при сдаче помещения в наем от имени комиссионера, но за счет собственника помещения. Во всех этих случаях, согласно ч. 1 ст. 792 ГКТ применяются нормы о договоре комиссии.

Ч.2 ст. 792 ГКТ регулирует конкретный случай применения договора комиссии при поставке незаемимой вещи, которая производится из материала, приобретаемого комитентом.

Статья 793. Применимость норм

К деятельности комиссионера в вопросах, не урегулированных настоящей главой, применяются правила о торговом представителе.

Данная норма закона указывает на то, что если в главе 18 ГКТ не отрегулирован какой-либо вопрос относительно той или иной части деятельности комиссионера, то следует применять правила о торговом представительстве, поскольку они являются сходными отношениями. Такой принцип, в применении норм права, согласовывается с требованиями статьи 6 ГКТ, которые определяют возможность применения в гражданско-правовых отношениях сходных отношений (аналогии закона).

Глава 19. Публичное обещание награды. Конкурс Статья 794. Понятие

Лицо, сделавшее публичное заявление о назначении награды за совершение какого-либо действия, в частности за достижение определенного результата, обязано выплатить награду тому, кто совершил указанное действие, даже если это лицо действовало без учета публично обещанной награды.

Согласно комментируемой статье публичное обещание награды порождает обязательство сделавшего его лица выплатить обещанное вознаграждение, тому, кто совершил какое либо действие. В данном случае основанием возникновения обязательства является односторонняя сделка, поскольку в каждом из указанных действий происходит выражение воли только одной стороны, а не согласование встречных волеизъявлений, поэтому она относится к числу условных сделок совершенных под отлагательным условием (ст.121 ГКТ).

Лицо, сделавшее публичное заявление в каждом случае назначает условия, определяет порядок выполнения данных условий для определенного или чаще неопределенного круга лиц, которые после выполнения ими названных условий (или при наступлении обусловленных обстоятельств) имеют право на получение вознаграждения. Обещание награды должно быть публичным, то есть сообщенным и адресованным неопределенному кругу лиц. В случаях, если обещание награды сообщено одному или нескольким лицам или адресовано конкретному лицу, хотя бы и в форме доступной для всеобщего сведения, то его нельзя рассматривать как публичное обещание награды. Такое обещание представляет собой предложение заключить договор (оферта) (ст. 343 ГКТ). Публичное обещание должно быть направлено на достижение определенного результата. Он может выражаться или в создании новой вещи, произведения, или в оказании услуг (например, находка потерянной вещи) и т.д. Заявление лица о заинтересованности в совершении определенных действий и обещание награды являются предпосылкой возникновения правоотношения. Лишь после того, как лицо совершит предусмотренные в заявлении действия, у него возникает право требования в отношении лица сделавшего публичное заявление по поводу выплаты обещанного вознаграждения. Комментируемая статья устанавливает обязанность выплатить награду и в том случае, тому, кто совершил указанное действие, даже если это лицо действовало без учета публично обещанной награды, то есть не знало об этом в момент совершения обусловленных действий. Уполномоченное лицо имеет право потребовать

от лица, сделавшего обещание, выплаты обещанной награды. Награда может выражаться как в денежной форме, так и в форме передачи определенной вещи или в оказании услуги и т.д. Вид и размер вознаграждения в комментируемой статье не указан, так как определение вида и размера обещанного вознаграждения определяется лицом сделавшем заявление. Однако если размер награды не указан в обещании, то он определяется по соглашению между лицом сделавшем заявление и лицом, совершившим действие. Данное правило в основном применяется к действиям, совершенным в связи с исполнением профессиональных обязанностей или случайно, например, если при проведении поисковых работ обнаружено лицо, за отыскание которого установлена награда, или случайно задержано безнадзорное животное.

Статья 795. Отмена

- 1. Публичное обещание награды может быть отменено только до исполнения объявленного действия. Отмена публичного обещания действительна в случае, если о ней будет объявлено тем же способом, что и обещание награды, или если последует особое уведомление.**
- 2. В публичном обещании награды может быть указано на отказ от права его отмены; при наличии сомнения такой отказ подразумевается, если определен срок для исполнения действия.**

Публичное обещание награды согласно части 1 комментируемой статьи может быть отменено только до исполнения объявленного действия. Тем самым, охраняет интересы лиц, приступивших к выполнению действия, за которое объявлена награда, ограничивая право объявившего о награде отказаться от выплаты награды. Отказ от данного обещания до исполнения объявленного действия должен быть произведен в той же форме, что и обещание о награде. Применительно к публичному объявлению под формой понимается не письменная или устная форма сделки, а форма, в которой сделано заявление (помещен в том же средстве массовой информации, напечатан в периодическом печатном издании на той же полосе и тем же шрифтом, или сообщен в той же передаче и в то же эфирное время, или вывешен на той же доске объявлений, что и объявление о награде).

Согласно части 2 комментируемой статьи в публичном обещании награды может быть указано на отказ от права его отмены; при наличии сомнения такой отказ подразумевается, если определен срок для исполнения действия. Например, если в заявлении указано выполнение обещанного действия в до определенного срока, с истечением этого срока обещание считается отмененным.

Срок действительности обещания может быть определен непосредственно в заявлении. С отменой обещания награды лица, приступившие к выполнению указанного в обещании действия, могут утратить возможность возместить за счет награды свои расходы, понесенные в связи с совершением указанного в объявлении действия. Поэтому отмена публичного обещания награды не нарушает прав указанных лиц, и они не могут требовать возмещения убытков, предусмотренных статьей 14 ГК

Туркменистана.

Статья 796. Требование награды несколькими лицами

- 1. Если действие, за которое была назначена награда, было совершено разными лицами, то право на награду имеет тот, кто первым совершил действие.**
- 2. Если действие совершено несколькими лицами одновременно, то каждый имеет право на равную часть награды. Если награда по своим свойствам не может быть разделена или если в соответствии с публичным обещанием его должно получить только одно лицо, то лицо, которое получит награду, определяется посредством жребия.**

Поскольку обещание награды является публичным и не адресовано конкретному лицу, то возможны варианты, когда не одно, а несколько разных лиц выступают в качестве совершивших действие. В этом случае согласно части 1 комментируемой статьи правом на получение награды обладает тот из них, который совершил обусловленные действия первым.

Согласно части 2 комментируемой статьи в случае если не представляется возможным установить приоритет среди нескольких лиц, совершивших действие одновременно, награда делится между ними поровну. В случае если несколько лиц совершили действие и при этом, награда по своим свойствам не может быть разделена или в соответствии с публичным обещанием его должно получить только одно лицо, то лицо, которое получит награду, определяется посредством жребия.

Статья 797. Конкурс

Публичное обещание награды, в основе которого лежит установление премии за лучшее выполнение работы, действительно только тогда, когда при объявлении конкурса определен срок для выполнения работы.

Конкурсы преследуют цель наилучшего разрешения определенных задач, стоящих в сферах духовной жизни и материального производства. Конкурс в той или иной области человеческой деятельности предполагает обращение к неопределенному количеству людей, его открытость. Конкурс означает соревнование, состязание. В результате проведенного конкурса первенство отдается лучшему. В зависимости от характера конкурса речь может идти о выявлении лучшего участника или работы. По своей юридической природе конкурс представляет собой одностороннюю сделку, для которой характерно изъявление воли одной стороны. Объявление конкурса - односторонняя сделка, ибо для ее возникновения достаточно изъявления воли устроителя конкурса. Представление лицом выполненной согласно условиям конкурса работы - тоже односторонняя сделка, поскольку выражается желание лица участвовать в соревновании без предварительного согласования вопросов, относящихся к конкурсу. Конкурс условно проходит несколько стадий, как-то: а) объявление конкурса, б) представление работы, выполненной согласно условиям конкурса, в) сравнительная оценка работ, г) принятие оценочного решения, д) выплата награды. Каждая стадия конкурса порождает для его участников соответствующие права и обязанности.

Субъектами конкурса выступают лица, объявившие публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды, а также участники конкурса, т.е. лица, выполнившие и представившие на смотр определенную работу. В качестве организатора конкурса выступает лицо, публично объявившее о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной премии. Организаторами конкурса могут быть как физические, так и юридические лица.

Право проведения юридическими лицами конкурса может быть оговорено в учредительных документах, уставах, положениях творческих союзов, научно-технических обществ, редакций газет, журналов и др. В то же время той или иной организации право проведения конкурса может быть предоставлено гражданским законодательством и иными законодательными актами Туркменистана. Участвующими в конкурсе могут быть как физические, так и юридические лица. Дополнительные условия участия в конкурсе (возраст, квалификация и т.д.) определяется организатором конкурса.

Граждане могут участвовать в конкурсе единолично или коллективно. Участниками конкурса могут быть иностранные граждане, а также лица без гражданства, правоспособность которых определена гражданским законодательством Туркменистана. В качестве соискателей могут выступать юридические лица. Если конкурс объявляется на лучшее решение технической задачи, то в ее разработке вправе участвовать научно-исследовательские институты, конструкторские бюро, технические общества и т.д.

Из содержания объявления о конкурсе должно быть видно, кто приглашается к участию в нем: либо только граждане (например, артисты-исполнители), либо только организации (самодельные коллективы). Так, например, ежегодно в средствах массовой информации дается объявление о проведении творческого конкурса между работниками культуры, искусства, литературы, молодыми исполнителями и одаренными детьми.

Обещание вознаграждения за выполнение определенной работы, как правило, должно быть публичным. Это предполагает обращение к неопределенному кругу лиц. Обещаемое вознаграждение - это специально установленная премия или иная награда, которая выплачивается победителю конкурса за достигнутый результат. Получение победителем награды не исключает его права на получение других видов вознаграждения за свой труд. Конкурсное вознаграждение может быть в денежном выражении или в виде конкретной вещи (автомашина, компьютер, телевизор и т.д.). Иные формы поощрения победителя конкурса (грамоты, дипломы, медали и другие отличительные знаки) могут сочетаться с выплатой премии.

Конкурс является видом публичного обещания награды, объединяет эти виды публичного обещания награды то, что в обоих случаях публично обещается награда за совершение правомерных действий в определенный срок. Но между публичным обещанием награды и конкурсом есть различия. У них разные цели. Публичное обещание награды связано с совершением любого правомерного действия (например, обнаружение потерянной вещи, животного, сообщение лицу необходимых сведений и т.д.). Конкурс предполагает достижение лучшего результата в выполнении творческой работы лицом, пожелавшим участвовать в конкурсе. Кроме того, конкурсу присущ характер соревнования и состязательности, что отсутствует при публичном обещании награды.

Если в конкурсе всегда должен быть определен победитель, то при публичном обещании награды он не устанавливается, хотя действие, указанное в заявлении, может быть совершено двумя или более лицами одновременно. В этом случае усилия лиц, принявших участие в совершении названного выше любого правомерного действия, вознаграждаются поровну.

В сфере трудовых правоотношений конкурс связан с подбором кадров и регулируется нормами трудового законодательства. Конкурс позволяет выявить высококвалифицированных специалистов, способных эффективно участвовать в решении задач, стоящих перед организатором конкурса.

В настоящее время в условиях рыночных отношений конкурс как гражданско-правовой институт применяется при купле-продаже, подряде, в строительстве и т.д.

Так, например согласно статьи 8 Закона Туркменистана «О разгосударствлении и приватизации государственного имущества», принятого 18 декабря 2013 года разгосударствление осуществляется в формах:

преобразование государственного предприятия в акционерное общество или предприятие иной организационно-правовой формы;

внесение государственного имущества в качестве вклада в уставной капитал акционерного общества или предприятия иной организационно-правовой формы, а приватизация государственного имущества осуществляется в формах:

1. продажа на инвестиционном конкурсе;
2. продажа на аукционе;
3. продажа акций, находящихся в государственной собственности, на фондовых биржах;
4. прямая (адресная) продажа объекта приватизации;
5. продажа объекта, используемого на условиях аренды, арендатору этого объекта, за исключением объектов торгового, бытового и административного назначения.

Конкретная форма разгосударствления и приватизации государственного имущества по каждому объекту разгосударствления и приватизации устанавливается уполномоченным органом по согласованию с Кабинетом Министров Туркменистана.

Для конкурсов, конечной целью которых является получение разрешения на пользование чем-либо, права приобретения, характерна состязательность с элементом конкуренции. Здесь определяется не лучший участник, не победитель, а тот, кто обеспечит наиболее рациональное использование чего-то, экономическую выгоду от приобретения чего-либо.

Конкурс сочетает в себе материальные и моральные стимулы к достижению общественно полезной цели. Он порождает деятельность его участников, которая должна носить творческий характер. Итогом этой деятельности становится произведение литературы и искусства или решение иных задач, содействующих культурному и техническому прогрессу.

Лицо, объявившее о публичном конкурсе, обращается к неопределенному кругу лиц. Число его участников может быть достаточно широким, а может ограничиваться работниками одной организации или одной профессии. Конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. Открытый конкурс предполагает обращение ко всем желающим участвовать в нем. Сообщение об объявлении конкурса дается в средствах массовой информации (печати, передается по радио, телевидению). Соответствующие объявления могут быть размещены в общественных местах. При проведении открытого конкурса его организаторы вправе заранее производить отбор участников, желающих принять в нем участие. Это связано с предварительной оценкой квалификации участников (например, артистов-исполнителей, музыкантов). При проведении закрытого конкурса выбор участников производится организатором конкурса, а предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц. Если конкурс проводится среди строго определенного круга специально приглашенных лиц, он характеризуется сочетанием элементов конкурса и авторских договоров. По сути, такой конкурс представляет собой заказ конкретным лицам на выполнение определенного задания. Выплата вознаграждения производится тому, чье произведение будет отвечать условиям задания. Отношения, связанные с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства, регулируются нормами авторского права. Для конкурсного отбора лучших произведений создается жюри, авторам выплачиваются установленные премии, тем самым здесь применимы нормы о конкурсе.

Статья 797 ГК Туркменистана предусматривает только одно условие действительности объявления конкурса: определение срока для выполнения работы. Срок для выполнения работы или реализации конкурсного задания должен быть такой продолжительности, чтобы участник имел реальную возможность выполнить его. Время, для этого отведенное, может определяться соответствующим периодом (например, с 20 мая по 20 октября 2012 года, то есть, в течение 6 месяцев со дня объявления конкурса) либо точно зафиксированной календарной датой. Могут устанавливаться окончательные и промежуточные сроки, например, промежуточный срок предварительного просмотра или прослушивания исполнителей; срок представления проспектов выполнения конкурсного задания.

Статья 798. Недопустимость изменения условий конкурса

Недопустимо внесение в конкурсные условия изменений, которые могут повредить участникам конкурса.

Объявление о конкурсе должно содержать ряд условий. Одни из них являются обязательными, другие – факультативными. К обязательным условиям относятся: существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений; место, срок и процедура их представления; размер и форма награды; порядок и сроки объявления результатов конкурса.

Отказ в приеме работы на конкурс может иметь место только по мотиву несоответствия ее условиям конкурса либо нарушения порядка и сроков ее представления.

Число премий и их размеры устанавливаются организаторами конкурса в пределах средств, отведенных на эти цели.

Ситуации, связанные с внесением в конкурсные условия изменений, неизбежно влекут ущемление интересов участников конкурса. Изменение существа конкурса практически приводит к его отмене. Иное изложение условий конкурса может затрагивать интересы потенциальных участников, которые приступили к выполнению означенного задания. Поэтому согласно комментируемой статье действия организатора конкурса по изменению условий конкурса являются недопустимыми.

Статья 799. Определение победителя

Решение о том, какая из представленных работ заслуживает предпочтения, принимается лицом, указанным при объявлении конкурса, а при отсутствии последнего – лицом, назначившим награду. Такое решение обязательно для всех участников.

Определение результатов конкурса вытекает из оценки представленных работ. Срок объявления результата дается в сообщении о конкурсе.

Объявление о конкурсе в числе обязательных должно содержать условие о порядке и сроке выплаты награды. Решение о выплате награды доводится до сведения участников конкурса. Делаться это должно своевременно и с соблюдением порядка и срока выплаты награды.

При подведении итогов организатор конкурса, исходя из количества наград, может принять одно из следующих решений: а) о выплате награды согласно их числу по каждому призовому месту; б) об отказе в выплате награды, за отдельные призовые места (при объявлении нескольких); в) о выплате награды вообще, если ни одна из представленных работ не признана быть отмеченной или ни одна из них не отвечает требованиям, изложенным в условиях конкурса.

Оценка конкурсных работ может осуществляться самим организатором конкурса или может быть поручена другим организациям либо специально созданной конкурсной комиссией или жюри из высококвалифицированных специалистов в данной области деятельности. Об образовании конкурсной комиссии (жюри) сообщается в объявлении, но состав ее с поименным перечислением не указывается. Конкурсная комиссия или жюри оценивает представленные работы и определяет победителей. Присуждение премий производит организатор конкурса. Победителями конкурса признаются только лица, которым присуждены премии за призовые места.

Статья 800. Победа в конкурсе нескольких лиц

При представлении работ равного достоинства премия выдается по правилам, предусмотренным пунктом 2 статьи 796 настоящего Кодекса.

Работа, представленная на конкурс, может быть выполнена двумя или более лицами. В случае присуждения награды авторскому коллективу сумма премии не увеличивается. Она распределяется между участниками, выполнившими работу в соответствии с достигнутым ими соглашением. При отсутствии такого соглашения порядок распределения награды определяется судом. Решение выплатить награду участникам конкурса, чьи работы премированы, доводится до них путем письменного извещения, а также публикации результатов конкурса в печати или оглашения в других

средствах массовой информации. В случае представления работ равного достоинства выдача премии осуществляется в соответствии с частью 2 статьи 796 ГК Туркменистана.

Статья 801. Право собственности на выполненные работы

Лицо, назначившее награду, может требовать передачи ему права собственности на выполненную работу только в том случае, если оно при публичном обещании награды указало, что такая передача должна быть произведена

Согласно комментируемой статье лицо назначившее награду, имеет право требовать передачи права собственности за выполненную работу и такая передача должна быть произведена в том случае, если при публичном обещании награды лицо назначившее награду, объявило об этом. Вопросы, связанные с передачей права собственности регулируются статьей 209 ГКТ.

В случае если лицо, назначившее награду, при публичном обещании награды не указало, что такая передача должна быть произведена, то в соответствии с действующим законодательством Туркменистана, оно имеет право обратиться к автору выполненной работы, с предложением о заключении авторского договора.

Глава 20. Хранение

Статья 802. Понятие

По договору хранения хранитель обязуется хранить движимую вещь, переданную ему поклажедателем.

В комментируемой статье закреплено определение договора хранения, которое содержит в себе следующие признаки: во-первых, на хранение может быть передана только движимая вещь, которую можно передать для размещения в помещениях хранителя, на территории, находящейся в его пользовании и т.п.; во-вторых, хранитель обязан сохранить переданную ему вещь; в-третьих, хранитель не имеет право пользоваться переданной вещью; в-четвертых, вещь, переданная на хранение, подлежит возврату поклажедателю. Предметом договора хранения могут быть обычно индивидуально определенные вещи или индивидуализируемые по какому-то признаку вещи, или совокупность (партия) вещей. Предметом хранения также могут быть животные. Сторонами договора хранения (хранителем и поклажедателем) могут быть как физические так и юридические лица.

По общему правилу, ГКТ предусматривает свободу формы договора хранения. Специальную форму для заключения договора хранения ГКТ не закрепляет. Договор хранения заключается, как правило, на определенный срок, по истечении которого поклажедатель обязан забрать хранимую вещь.

По договору хранения к хранителю переходит только право владения имуществом. Переход к хранителю права пользования возможен, однако, лишь в случае включения этого условия в договор. Поклажедатель остается собственником переданного на хранение имущества.

Договор хранения является, по общему правилу, консенсуальным договором, права и обязанности сторон возникают с момента заключения договора, а не после сдачи подлежащих хранению вещей хранителю. Как правило, момент заключения договора и момент передачи вещи на хранение совпадают друг с другом.

Обязанности сторон делятся на основные и дополнительные.

Основной обязанностью хранителя является хранение движимой вещи, переданной поклажедателем.

Основной обязанностью поклажедателя является выплата вознаграждения за хранение переданной вещи (ст. 814 ГКТ).

Кроме основных на сторон возлагается множество дополнительных обязанностей. Некоторые можно здесь назвать.

Хранитель обязан проводить целый комплекс действий и мер, применять специальные технические средства, способы, аппаратуру для создания условий, исключающих утрату, порчу или недостачу имущества. Он обязан обеспечить сохранение внутренних и внешних свойств вещей. Из процесса хранения имущество должно выйти таким, каким оно было принято на хранение.

Хранитель обязан совершать действия, направленные на то, чтобы свести к минимуму снижение свойств и качеств предметов хранения. Так, например, статья 66 Таможенного кодекса Туркменистана предусматривает требования к обустройству и месту расположения складов временного хранения, помещения и (или) открытые площадки, предназначенные для использования в качестве склада временного хранения, должны быть обустроены таким образом, чтобы обеспечить сохранность товаров, исключить доступ к ним посторонних лиц (не являющихся работниками склада, не обладающих полномочиями в отношении товаров либо не являющихся представителями лиц, обладающих такими полномочиями), а также обеспечить возможность проведения в отношении этих товаров таможенного контроля. Склады временного хранения должны располагаться в разумной близости от транспортных узлов и транспортных магистралей. А также, согласно статьи 176 Таможенного кодекса Туркменистана помещения и (или) открытые площадки, предназначенные для использования в качестве таможенного склада, должны быть обустроены таким образом, чтобы обеспечить сохранность товаров, исключить доступ к ним посторонних лиц (лиц, не являющихся работниками склада, не обладающих полномочиями в отношении товаров либо не являющихся представителями лиц, обладающих такими полномочиями), а также обеспечить возможность проведения в отношении этих товаров таможенного контроля. Место расположения таможенных складов определяется с учётом интересов торговых организаций и иных заинтересованных лиц. Уполномоченный государственный орган в области таможенного дела устанавливает обязательные требования к обустройству и месту расположения помещений и (или) открытых площадок, предназначенных для использования в качестве таможенного склада.

Кроме этого, хранитель обязан соблюдать специальные правила о порядке хранения имущества. Например, особые

требования, предъявляемые к условиям хранения огнеопасных и взрывоопасных веществ. В этих случаях поклажедатель обязан возместить убытки в соответствии со ст. 14 ГК Туркменистана, которая предусматривает возмещение, наряду с другими убытками, так и упущенной выгоды.

Хранитель также обязан принять вещь от поклажедателя в срок предусмотренный в договоре. Однако если иное не предусмотрено договором хранения, хранитель освобождается от этой обязанности в случае, когда в обусловленный договором срок вещь не будет ему передана.

Статья 803. Безвозмездность хранения

1. **Хранение осуществляется безвозмездно, если соглашением не установлено иное. Если хранитель осуществляет хранение в пределах предпринимательской деятельности, то вознаграждение считается условленным и при молчании об этом.**

2. **Если размер вознаграждения не определен, то при наличии тарифов согласованной считается тарифная ставка, а при отсутствии тарифов - обычное вознаграждение.**

Договор хранения может быть возмездным и безвозмездным.

Согласно ч. 1 комментируемой статьи хранение

осуществляется безвозмездно, если в договоре не установлено иное. При безвозмездном хранении поклажедатель обязан возместить только фактически произведенные расходы хранителя, реально необходимые для сохранения вещи.

При безвозмездном хранении обязанностью хранителя является отношение к хранимым вещам, как к своим, то есть по крайней мере не хуже, чем к своим (см. ст. 804 ГКТ). Например, гибель сданных на хранение вещей при сохранении аналогичных собственных вещей хранителя может повлечь его ответственность за утрату вещи, если только он не докажет, что спасение вещи, сданной на хранение, было невозможно, в частности, в связи со случайностью гибели и т.д.

Хранитель по безвозмездному договору вправе требовать возмещения необходимых для сохранения имущества расходов и т.п. Поклажедатель при безвозмездном хранении обязан возместить расходы, необходимые для сохранения имущества, принять обратно переданное на хранение имущество и т.д.

Даже в тех случаях, когда поклажедатель по безвозмездному договору возмещает хранителю необходимые для сохранения имущества расходы, договор не превращается в возмездный, поскольку хранитель восстанавливает лишь прежнее положение.

В соответствии с частью 2 комментируемой статьи размер вознаграждения, по общему правилу, определяется по соглашению сторон при заключении договора хранения. В предусмотренных законодательными актами случаях для отдельных видов хранения либо отдельных субъектов имущественного оборота, осуществляющих хранение как вид предпринимательской деятельности или осуществляющих хранение в ходе своей предпринимательской деятельности, размер вознаграждения может устанавливаться или регулироваться уполномоченными на то государственными органами в виде тарифов и т.д.

Необходимо отметить, что по общему правилу цена в возмездном договоре не является существенным условием, в том числе и вознаграждение по договору хранения. Отсутствие в договоре размера вознаграждения не влияет, как правило, на действительность договора. Размер вознаграждения в последнем случае определяется как вознаграждение, обычно взимаемое при сравнимых обстоятельствах иными хранителями по аналогичным видам хранения.

По общему правилу, вознаграждение выплачивается по окончании договора хранения. Договором или законодательными актами для отдельных видов хранения может быть предусмотрен иной порядок оплаты вознаграждения - по истечении определенных периодов (например, поквартально), предоплата 100% при заключении договора и т.д.

Статья 804. Обязанность хранителя при безвозмездном хранении

Если вещь принята на хранение безвозмездно, то хранитель обязан проявить такую осмотрительность, с которой он обычно относится к своим собственным делам.

Комментируемая статья вменяет хранителю, если вещь принята на хранение безвозмездно, в обязанность проявление такой осмотрительности, с которой он обычно относится к своим собственным делам. Таким образом, он обязан принять для сохранения вещи, переданной ему по договору, меры, предупреждающие её утрату, недостачу, повреждение (понижение качества).

Добросовестность хранителя определяется его отношением к вещам, принятым на хранение. Если хранитель заботится о переданном ему на хранение имуществе как о своем собственном того же назначения, то признается, что он добросовестно выполняет договорную обязанность.

При этом бесхозяйственное отношение хранителя к своим вещам не освобождает его от ответственности перед поклажедателем за несохранность имущества при подобном (бесхозяйственном) отношении его к принятому на хранение имуществу.

Статья 805. Передача на хранение третьему лицу

1. **Хранитель не вправе без согласия поклажедателя передавать вещь на хранение третьему лицу.**

2. **Если передача на хранение третьему лицу произведена с согласия поклажедателя, то хранитель несет ответственность только за вину, которая лежит на нем в выборе третьего лица и места хранения.**

Согласно части 1 комментируемой статьи, хранитель может передать имущество на хранение другому лицу только с согласия поклажедателя.

Без согласия поклажедателя хранитель вправе передать другому лицу хранимые вещи, если какие-либо обстоятельства будут угрожать целостности имущества, а хранитель имеющимися в его распоряжении средствами не в состоянии предотвратить угрозу и лишен возможности запросить согласие поклажедателя. Хранитель действует здесь в интересах последнего с целью сохранения его вещей.

В соответствии с частью 2 данной статьи передача имущества на хранение третьему лицу с согласия поклажедателя меняет структуру ответственности хранителя. Он отвечает перед поклажедателем не за нарушение обязанности хранения вещи, сданной на хранение, а за подбор третьего лица и места хранения. Это объясняется тем, что обязанность хранения лежит на третье лицо, а не на него.

Статья 806. Недопустимость пользования сданной на хранение вещью

Хранитель не вправе пользоваться сданной ему на хранение вещью без согласия поклажедателя, кроме случаев, когда пользование вещью необходимо.

В соответствии с комментируемой статьей хранитель не имеет права пользоваться имуществом, переданным ему на хранение, без согласия поклажедателя. Даже в тех случаях, когда использование имущества не повлечет особых изменений внешнего вида, ухудшения его состояния (например, при чтении принятых на хранение книг), на это необходимо согласие поклажедателя.

По договору хранения имущество передается хранителю во временное владение, а не в пользование.

Комментируемая статья устанавливает право пользования хранимой вещью в качестве исключения в том случае, если это необходимо для обеспечения ее сохранности, т.е. речь идет о действиях в интересах поклажедателя.

Статья 807. Изменение порядка хранения вещи

Хранитель вправе при необходимости изменить порядок хранения вещи. Об этом он должен сообщить поклажедателю. Хранитель также обязан сообщить ему о требованиях третьих лиц на сданную на хранение вещь.

Способ, место, срок хранения, температурный режим хранения и иные условия, необходимы для осуществления хранения. Эти условия оговариваются или подразумеваются при заключении договора хранения, и, по общему правилу, изменение хранителем условий хранения является нарушением последним договорных обязательств. Однако согласно комментируемой статье хранитель вправе при необходимости изменить порядок хранения вещи в интересах поклажедателя, если это необходимо для обеспечения надлежащей сохранности вещей, переданных поклажедателем, или вызвано объективными обстоятельствами. Хранитель обязан незамедлительно уведомить поклажедателя, дождаться ответа последнего на свое уведомление и только после этого предпринимать действия по изменению условий хранения.

В то же время исключением из этого могут быть случаи, когда в виду опасности утраты или повреждения вещи, сданной на хранение, хранитель в целях выполнения основной обязанности по договору сохранения вещи, - обязан действовать незамедлительно и не дожидаясь ответа поклажедателя. В частности, этими случаями могут быть как внешние неблагоприятные обстоятельства (например, пожар или стихийное бедствие), требующие для сохранения вещи ее перемещения в другое место, так и обстоятельства, связанные с личностью хранителя, например, болезнь или иные обстоятельства, препятствующие личному исполнению договора и требующие передачи вещи на хранение третьему лицу.

Необходимость самостоятельного принятия решения об изменении условий хранения может быть продиктована и невозможностью получения ответа либо неполучением ответа в разумный срок, например, в связи с отсутствием поклажедателя.

Необходимость самостоятельного принятия решения об изменении условий договора хранения может быть продиктована и свойствами вещи, изменением ее состояния. В случае порчи хранимой вещи или невозможности обеспечить ее сохранность в той или иной ситуации, требующей принятия срочных мер и невозможность получения ответа от поклажедателя либо неполучение ответа в разумный срок, хранитель вправе реализовать вещь.

Единственным критерием добросовестности действий хранителя в этой ситуации является разумность его действий по защите интересов поклажедателя - объективная невозможность сохранения вещи, требующей ее реализации и сохранения вырученной стоимости. При реализации вещи хранитель обязан передать вырученную сумму поклажедателю, удержав с этой суммы расходы по хранению и реализации.

Безусловно, любое одностороннее изменение условий договора, произведенное с соблюдением вышерассмотренных требований, в том числе и передача вещи на хранение третьему лицу, возлагает на хранителя обязанность немедленно уведомить об этом поклажедателя. В случае же передачи вещи на хранение третьему лицу, первоначальный хранитель несет за действия последнего ответственность перед поклажедателем как за свои собственные.

Статья 808. Возмещение вреда, причиненного свойствами вещи

Поклажедатель должен возместить хранителю вред, причиненный хранением сданной ему на хранение вещи, кроме случаев, когда он не знал и не мог знать об опасных свойствах вещи.

Опасные свойства вещи могут явиться причиной убытков, причиненных хранителю, и, в соответствующем случае, основанием ответственности поклажедателя. Согласно комментируемой статье на поклажедателя возлагается ответственность за убытки, причиненные свойствами вещи хранителю, если только поклажедатель не предупредил хранителя об опасных свойствах вещи, а хранитель, принимая вещь на хранение, не знал и не должен был знать об этих свойствах. Безусловно, поклажедатель, сдавая зерно на хранение на элеватор, не обязан предупреждать элеватор - профессионального хранителя о возможности ее возгорания. В то же время существует множество ситуаций, когда поклажедатель обязан предупредить, но не предупреждает о каких-то опасных свойствах вещи или скрывает сведения о запрете к принятию предмета хранения. Например, пересылка по почте запрещенных к пересылке легковоспламеняющихся веществ и причинение этим убытков, безусловно, является основанием гражданско-правовой, а в соответствующих случаях - и иной (уголовной либо административной), ответственности поклажедателя. Размер ответственности поклажедателя определяется по общим правилам, установленным в статьях 14 и 405 ГК Туркменистана.

Обязанность поклажедателя возместить хранителю убытки, причиненные свойствами сданного им на хранение имущества, зависит от того, знал или не знал сам поклажедатель о свойствах этого имущества, способных причинить вред.

Хранитель освобождается от ответственности в случае, когда докажет, что утрата, недостача или повреждение имущества произошли в силу свойств имущества, о которых он не знал и не должен был знать.

Статья 809. Срок возврата сданной на хранение вещи

Поклажедатель может в любое время потребовать возврата этой вещи и в том случае, если был установлен срок хранения.

Договор хранения заключается, как правило, на определенный срок, по истечении которого поклажедатель обязан забрать хранимую вещь. Срок устанавливается в интересах поклажедателя. Хранитель обязан в течение установленного срока сохранять переданное ему на хранение имущество и не вправе досрочно вернуть переданное ему имущество. Поклажедатель вправе в любое время требовать возврата переданного на хранение имущества независимо от срока договора.

Вещь должна быть возвращена именно тому лицу, которое отдало ее хранителю на хранение, или тому, от имени которого она была отдана, или же лицу, уполномоченному по договору получить вещь.

Вещь должна быть возвращена в таком состоянии, в каком она находится в момент предъявленного требования, предполагая, что она не претерпела ухудшений по вине хранителя. Если вещь повредилась вследствие естественных ее свойств или от случайных причин, то возмещение убытков возлагается на поклажедателя. Если же повреждение произошло от невнимания хранителя, соответственно он несет ответственность.

Если переданное на хранение имущество сохранилось, и хранитель отказывается исполнить обязанность по возврату данного имущества, поклажедатель может требовать его принудительного изъятия у хранителя.

Тем не менее возвращение имущества должно последовать по первому требованию поклажедателя, хотя бы в договоре установлен был срок, потому что он назначен исключительно в интересах поклажедателя. Не возвративший имущество по первому требованию обязан сверх возвращения самой вещи, отданной ему на хранение, заплатить за все понесенные поклажедателем вследствие задержания вещей убытки. Кроме того, последствием отказа возвратить вещь является ответственность хранителя даже за ее случайные повреждения и гибель, если они наступили после этого момента.

Статья 810. Требование хранителя о принятии вещи обратно

1. **Хранитель вещи может в любое время потребовать от поклажедателя забрать вещь себе, если срок хранения не был определен.**

2. **Хранитель может осуществить это право только таким образом, чтобы поклажедатель смог другим образом хранить вещь, кроме случаев, когда существует важное основание для возвращения сданной на хранение вещи.**

Согласно части 1 комментируемой статьи, если срок хранения не был определен хранитель может требовать, чтобы поклажедатель забрал вещь, сданную на хранение.

В соответствии с ч. 2 комментируемой статьи хранитель может потребовать от поклажедателя взять вещь обратно только в том случае, если поклажедатель имеет возможность, хранить вещь у другого хранителя или в другом месте.

Поклажедатель обязан взять вещь обратно у хранителя, если возникли серьезные основания для возвращения сданной вещи. Например, в связи с аварией на теплотрассе, стало невозможным соблюдать температурный режим хранения вещи.

Статья 811. Место возвращения сданной на хранение вещи

Возвращение вещи должно произойти в указанном договором месте, кроме случаев, если достигнуто соглашение о другом месте возвращения. Расходы по транспортировке возлагаются на поклажедателя.

Согласно комментируемой статье вещь, принятая на хранение хранителем может быть возвращена поклажедателю только в том месте, которое будет указано в договоре. Однако хранитель и поклажедатель могут изменить место возвращения вещи если будет достигнуто соответствующее соглашение между ними.

В том, и другом случае расходы по транспортировке вещи к месту, где она может быть возвращена ложатся на поклажедателя.

Статья 812. Обязанность передачи плодов сданной на хранение вещи

1. **Хранитель обязан передать поклажедателю плоды, полученные за время хранения.**

2. **Поклажедатель обязан возместить хранителю необходимые расходы по хранению вещи.**

Согласно части 1 комментируемой статьи в договоре хранения необходимо предусмотреть возможность получения плодов во время хранения. Если вещь, переданная на хранение, приносила плоды, то они должны быть переданы поклажедателю в натуре, если договором не установлено иное. Тем самым, хранитель несет обязанность передать поклажедателю плоды, полученные за время хранения вещи.

По смыслу части 2 данной статьи возмещение хранителю необходимых расходов, произведенных им в целях обеспечения сохранности плодов, полученных за время хранения также, принадлежит к числу обязанностей поклажедателя.

Статья 813. Ответственность хранителя за умысел или грубую неосторожность

Если для возврата сданной на хранение вещи установлен срок, то после наступления этого срока хранитель несет ответственность только за умысел или грубую неосторожность.

Комментируемая статья, предусматривая ответственность хранителя, отсылает к основаниям ответственности за нарушение обязательств, предусмотренным ст. 403 ГК Туркменистана. То есть, за утрату (включая хищение), порчу или повреждение вещей, после наступления срока их возврата хранитель несет ответственность при наличии вины в форме умысла или неосторожности, кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные случаи ответственности. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. К повреждениям имущества, за которое отвечает хранитель, относится и понижение его качества.

Статья 814. Обязанность выплаты вознаграждения

Если хранение осуществлялось на возмездной основе, то поклажедатель обязан при прекращении договора уплатить хранителю оговоренное вознаграждение.

В ст. 814 ГК Туркменистана закреплена основная обязанность поклажедателя по уплате вознаграждения за хранение. Вознаграждение за хранение по возмездному договору хранения определяется соглашением сторон при заключении договора или утвержденными сборами, ставками, тарифами. Оно зависит от стоимости и количества передаваемого на хранение имущества и от продолжительности хранения.

Так, согласно статье 297 Таможенного кодекса Туркменистана за хранение товаров и транспортных средств на складе временного хранения установлен таможенный сбор. Для целей исчисления суммы таможенного сбора за хранение применяется ставка, действующая в период хранения товаров на складе временного хранения или на таможенном складе таможенного органа (статья 300 Таможенного кодекса). Ставки таможенных сборов устанавливаются Кабинетом Министров Туркменистана (статья 306 Таможенного кодекса).

Если же хранение досрочно прекращается по обстоятельствам, за которые хранитель несет ответственность, то хранитель не только утрачивает право на вознаграждение, но и обязан вернуть поклажедателью полученные в счет договора хранения суммы, если договором хранения не предусмотрено иное.

Статья 815. Право удержания сданной на хранение вещи

До получения полагающегося вознаграждения и возмещения понесенных в связи с хранением расходов хранитель может отказаться от передачи сданной на хранение вещи.

Ст. 815 ГК Туркменистана предоставляет хранителю право удержания сданной на хранение вещи, если поклажедатель не выполняет свою обязанность по уплате вознаграждения и возмещения расходов.

Право удержания отличается от залогового права тем, что хранитель не имеет право реализации данной вещи, что при залоге у залогодержателя имеется.

Статья 816. Особенности сдачи на хранение родовых вещей

Если родовые вещи сданы на хранение таким образом, что собственность должна перейти к хранителю, а хранитель обязан вернуть вещи того же рода, качества и количества, применяются соответствующие правила договора ссуды.

Поскольку по договору хранения независимо от оснований его возникновения хранитель обязан возвратить в сохранности те же самые, а не другие вещи, предметом этого договора, как правило, является индивидуально определенное имущество. Но согласно комментируемой статье в ряде случаев оно может определяться родовыми признаками. Тогда при установлении конкретных отношений имущество не выделяется из массы однородных вещей, а определяется только весом, мерой, количеством. Такое имущество является заменимым. Имущество становится родовым в связи с обезличением его хранителем, помещающим вещи среди имущества

того же рода и качества. Например, сдача зерна элеватору для хранения или цемента на цементной базе не означает, что хранитель должен вернуть именно то зерно или тот цемент, который был сдан на хранение. То же самое касается и хранения топлива. Подобное хранение осуществляется только в случаях, прямо предусмотренных договором.

Установление права собственности хранителя на вещи, сданные на хранение с обезличением, возможно на основании соглашения между хранителем и поклажедателем. Хранитель считается собственником при хранении вещей. Хранитель обязан вернуть поклажедателью равное или обусловленное ими количество вещей того же рода и качества. В данном случае может применяться соответствующие правила договора ссуды предусмотренные главой 8 раздела 2 части 3 ГК Туркменистана.

Статья 817. Особенности сдачи на хранение в гостиницах

Гостиницы, санатории и дома отдыха несут ответственность за вред, причиненный гостю утратой, уничтожением или повреждением вещи, которую он имел с собой. Это правило не распространяется в отношении денег и драгоценностей, если они не были сданы особо.

Согласно комментируемой статье гостиница, санатории и дома отдыха отвечают как хранитель и без особого о том соглашения за утрату, уничтожение или повреждение вещей, если вред причинен их работниками или посторонними лицами в их помещении. Гостиница, санатории, дома отдыха не могут освободиться от обязанности по хранению вещей гостей, внесенных ими в помещение гостиницы, санатория, дома отдыха, и, соответственно, не могут быть освобождены от ответственности за их несохранность путем объявления, например, о том, что они не принимают на себя обязанности по хранению вещей гостей, а принимает обязанность по хранению только определенного

количества вещей, ограниченного перечня вещей или не несет ответственности за их утрату, уничтожение или повреждение.

Указанный вид хранения распространяется на все вещи гостей гостиницы, санатория, дома отдыха за исключением денег и драгоценностей, за утерю которых они отвечают только в случае принятия их на хранение по прямому соглашению сторон.

Как правило, деньги и драгоценности, размещаются гостиницей, санаторием, домами отдыха на хранение в камеру хранения, кассу или сдаются ими в специальные организации, осуществляющие хранение ценностей, например, в банки. Обязанностью гостя при обнаружении пропажи, уничтожения или повреждения вещи является немедленное извещение об этом хранителя. В противном случае хранитель освобождается от ответственности за несохранность вещей.

Статья 818. Освобождение от ответственности при непреодолимой силе

Ответственность исключается, если вред причинен

действием непреодолимой силы, гостем или лицом, сопровождающим гостя, либо свойствами самой вещи.

Обязанность возмещения вреда не распространяется на автомашину и оставленные в ней вещи.

Согласно части 1 комментируемой статьи ответственность хранителя исключается если утрата, уничтожение или повреждением вещи, произошли вследствие непреодолимой силы, по вине самого гостя или лицом сопровождающим гостя.

Хранитель освобождается от ответственности также в случае, когда докажет, что утрата, недостача или повреждение вещи произошли в силу свойств самой вещи, о которых он не знал и не должен был знать. Например, поклажедатель своевременно не предупредил хранителя об опасных свойствах вещи (как легкая воспламеняемость и взрывоопасность) принятой на хранение. Хранитель, узнав об опасных свойствах вещи, принимает меры к их обезвреживанию или уничтожению. При этом хранитель не возмещает поклажедателю убытки за повреждение или уничтожение такого имущества в процессе его обезвреживания. Поклажедатель также, несмотря на то что хранитель нанес ущерб его имуществу или уничтожил его, обязан выплатить хранителю обусловленное договором вознаграждение за хранение в полном объеме.

Согласно части 2 комментируемой статьи хранитель принявший на хранение автомашину, не несет обязанности по возмещению вреда автомашине и утрате оставленных в ней вещей в случае, если ущерб нанесен вследствие непреодолимой силы, при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия (наводнение, пожар), техногенных катастроф).

Глава 21. Сдача на хранение на товарный склад

Статья 819. Понятие

В отношении договора сдачи на хранение на товарный склад применяются соответствующие положения о договоре хранения, если в настоящей главе не предусмотрено иное.

Данная разновидность договора хранения имеет важное значение в условиях рыночных отношений, так как его специфика складывалась в течение многих лет путем синтеза национальных правовых систем и обычаев международной торговли. ГКТ впервые на законодательном уровне ввел правовое регулирование и в этих нормах нашли отражение универсальные принципы договора хранения на товарном складе. Такая тенденция представляется прогрессивной в рамках развивающегося процесса унификации норм торговли.

Как гласит статья 819, в отношении договора сдачи на хранение на товарный склад применяются соответствующие положения о договоре хранения, если в настоящей главе не предусмотрено иное. Общий анализ статей главы 21 ГКТ позволяет характеризовать данную разновидность обязательства как отношение особого рода, то есть с точки зрения субъектов и особого характера формализации договора.

Рассматриваемый договор является консенсуальным договором, который вступает в силу с момента заключения не зависимо от фактической сдачи товара на хранение.

Статья 820. Обязанность добросовестного исполнения обязательств по хранению

Складской хранитель должен с благоразумием добросовестного хозяйственника исполнять обязательства по хранению сданного ему на хранение товара.

Смысл данной нормы заключается в установлении масштаба ответственности складского хранителя. Товарный склад, как субъект предпринимательской деятельности, как правило, представляет собой юридическое лицо (либо индивидуального предпринимателя), которое в виде направления своей коммерческой деятельности осуществляет комплекс услуг по хранению товаров.

Как показывает практика, различают собственно товарный склад и склад общего пользования. Склад общего пользования также является товарным складом, но его деятельность осуществляется в режиме обязательства заключения договора (ч.2 ст. 333 ГКТ), то есть он обязан оказывать услуги по хранению товаров любому обратившемуся на типовых условиях. Как правило, в области складского хранения применяются стандартные условия договоров (ст. 356-362 ГКТ).

Норма статьи 820 ГКТ исходит из принципа добросовестного исполнения и благоразумия в обязательственных отношениях, то есть складской хранитель должен с благоразумием добросовестного хозяйственника исполнять обязательства по хранению сданного ему на хранение товара. Согласно данной норме, складской хранитель обязан обратиться к сданным на хранение товарам также, как к собственному имуществу, и предотвратить порчу сданных на хранение вещей.

Статья 821. Проверка хранителем количества товара

1. **Хранитель не обязан при принятии товара на хранение проверять его количество, размеры, вес, вид, качество и иные свойства, если из правил настоящей главы не вытекает иное.**

2. **Если товар, переданный хранителю на хранение, при передаче окажется поврежденным или некомплектованным, что заметно и при наружном осмотре, то хранитель обязан немедленно сообщить об этом поклажедателю; если он не исполнит эту обязанность, то тогда он должен возместить вред.**

В комментируемой статье рассмотрены права и обязанности хранителя при принятии товара на хранение.

Как известно, по общим правилам договорного права, хранитель обязан принять вещь на хранение, хранить вещь, предпринимать действия, направленные на сохранение вещи. Согласно части 1 статьи 821 ГКТ при принятии товара на хранение хранитель не обязан проверять его количество, размеры, вес, вид, качество и иные свойства, если из правил настоящей главы не вытекает иное.

В некоторых случаях на хранителя возлагается обязанность сообщения о недостатках сдаваемого на хранение товара. Если же товар, переданный хранителю на хранение, при передаче окажется поврежденным или некомплектованным, что заметно и при наружном осмотре, то хранитель обязан немедленно сообщить об этом поклажедателю (ч.2 ст. 821 ГКТ). При нарушении этой обязанности на хранителя возлагается возмещение причиненного вреда.

В данной норме, исходя из того, что хранение является профессиональной деятельностью хранителя, законодатель руководствуется принципом взаимного доверия сторон договора. А обязанность по обеспечению сохранности вещей является составной частью договорного обязательства.

Статья 822. Право осмотра сданного на хранение товара

Хранитель обязан разрешить в течение рабочего времени поклажедателю осмотреть сданный товар, взять образцы или осуществить необходимые мероприятия.

Данная статья закрепляет обязанность хранителя в течение рабочего времени предоставить возможность поклажедателю осмотреть сданный товар, взять образцы или осуществить другие необходимые мероприятия.

Данная норма направлена на обеспечение прав товаровладельца, чтобы он мог периодически осматривать находящиеся на складе товары, брать пробы и со своей стороны принимать необходимые меры для обеспечения сохранности и дальнейшей реализации товара. Таким образом, конкретизация прав и обязанностей сторон направлена на профилактику возникновения спорных вопросов в ходе исполнения договора хранения на товарном складе.

Статья 823. Обязанность сообщения

Хранитель обязан немедленно сообщить поклажедателю о том, что переносит сданный на хранение товар на другой склад, или если обнаружит, что свойства товара изменились или есть опасность этого. Он должен сообщить об этом известному ему последнему обладателю складского свидетельства. При невыполнении этой обязанности он обязан возместить наступивший вред.

Закрепленная в статье 823 ГКТ обязанность хранителя о немедленном сообщении, возникает в следующих случаях: во-первых, в случае перенесения сданного на хранение товара на другой склад; во-вторых, при обнаружении ухудшения свойств товара или опасности порчи товара.

Статья 823 ГКТ направлена на обеспечение сохранности сданного на хранение вещей и конкретизирует условия наступления обязанностей возмещения вреда. Тем самым повышает чувство ответственности хранителя за сданный на хранение товар.

При нарушении обязанности сообщения хранитель обязан возместить наступивший вред. Бремя доказывания не нарушения обязанности лежит на хранителе.

Статья 824. Обязанность возмещения вреда

Хранитель несет ответственность за вред, причиненный утратой или повреждением переданного ему на хранение товара, кроме случаев, когда предотвратить это не смог бы и добросовестный хранитель.

По общему правилу, хранитель несет ответственность за вред, причиненный утратой или повреждением переданного ему на хранение товара. Ответственность же хранителя возникает и без вины. Хранитель освобождается от ответственности за несохранность вещи только в случаях, когда повреждение вещи, сданной на хранение, вызваны непреодолимой силой или свойствами самой вещи. В данной норме закреплены общие основания ответственности хранителя за утрату, недостачу или повреждение вещей.

Вместе с тем, товарный склад как хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, если не докажет, что это произошло вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойства вещей, о которых хранитель не знал или не должен был знать.

Статья 825. Особенности хранения родовых вещей

1. **При хранении родовых вещей хранитель только тогда имеет право смешать их с вещами того же вида и свойства, если на это имеется разрешение.**

2. **На образовавшийся в результате такого смешивания товар поклажедатель имеет право общей собственности. Доля каждого поклажедателя определяется соответственно количеству сданного ими товара.**

3. **Хранитель обязан вернуть товар каждому поклажедателю соответственно причитавшейся ему доле, не испрашивая согласия остальных поклажедателей.**

Как известно, объектом обязательства хранения на товарном складе могут быть как индивидуально-определенные вещи, так и вещи, определенные родовыми признаками. К примеру, это бывает при хранении зерна на элеваторах, овощей в овощехранилищах и т.д. В таких случаях, имущество переходит в распоряжение хранителя, и он возвращает лицу, сдавшему имущество на хранение, равное или обусловленное сторонами количество вещей того

же рода и качества. Однако, могут быть случаи, когда собственник заинтересован в получении именно того имущества, которое он сдал на хранение, хотя оно и определено родовыми признаками. Например, сортовой семенной материал. В таком случае, стороны должны специально обусловить это в договоре. В нем могут быть предусмотрены и дополнительные признаки имущества, которые дают возможность отделить его от остального имущества того же самого рода.

Статья 825 ГКТ закрепляет хранение родовых вещей, особенностью которых представляет их заменимость. Такие вещи отличаются от индивидуально-определенных вещей тем, что поклажедателю возвращаются не сданные на хранение вещи, а другие вещи того же количества и качества. Например, когда на хранение сдается цемент, поклажедателю возвращается не тот самый цемент, а цемент такого же качества и количества.

При хранении родовых вещей, например цемента, они могут быть смешаны с другими родовыми вещами, находящимися на складе. Часть 1 комментируемой статьи предусматривает именно такой случай, и подобное смешивание допускает только при наличии разрешения на это.

При наличии разрешения поклажедателя на смешивание сданных на хранение родовых вещей с находящимися на складе другими вещами возникает проблема разграничения права собственности на эти вещи. Часть 2 комментируемой статьи регулирует этот вопрос таким образом, что образовавшийся в результате такого смешивания товар поклажедателю принадлежит на праве общей собственности.

Доля каждого поклажедателя определяется соответственно количеству сданного ими товара. Исходя из этого, на хранителя возлагается обязанность возвращения каждому поклажедателю товара, соответственно причитавшейся ему доле (ч. 3 ст. 825 ГКТ).

Части 2 и 3 комментируемой статьи содержат законодательное определение образования общей собственности поклажедателей, и их согласие на это или достижение специальной договоренности не требуется.

Статья 826. Продажа сданного на хранение товара

Если сданный на хранение товар портится и изменяется настолько, что он может обесцениться, и у хранителя не остается времени для сообщения или он не может сообщить об этом правомочному лицу, то он правомочен продать товар. Вырученные от продажи товара суммы за вычетом расходов по хранению и продаже передаются поклажедателю.

Нормы ГКТ, регламентируя обязанности хранителя по обеспечению сохранности товаров и его полезных свойств, одновременно предоставляют ему определенные полномочия по распоряжению сданных на хранение товаров для тех случаев, если сданный на хранение товар портится и изменяется настолько, что он может обесцениться, и у хранителя не остается времени для сообщения или он не может сообщить об этом правомочному лицу, то он правомочен продать товар (ст. 826 ГКТ).

Вырученные от продажи товара суммы, за вычетом расходов по хранению и продаже, передаются поклажедателю. При рассмотрении этих норм ГКТ проявляются, во-первых, возможность возмещения понесенных хранителем необходимых расходов, связанных с оказанием услуг по хранению, во-вторых, предотвращение потерь поклажедателя, связанных с порчей и обесцениванием товара.

Статья 827. Складское свидетельство

При принятии товара хранитель обязан выдать поклажедателю складское свидетельство.

Складское свидетельство представляет собой особую разновидность ценных бумаг, которая удостоверяет заключение договора складского хранения между товарным складом и поклажедателем. По своей сути оно является доказательством письменного заключения договора хранения. Заключение договора подтверждается выдачей складского свидетельства. При вручении складского свидетельства осуществляется передача прав, удостоверенных в нем. Такая передача подлежит регистрации в реестре складских свидетельств. Складское свидетельство является документом, в котором хранитель берет на себя обязательство выдачи сданного на хранение товара лицу, предъявившему складское свидетельство.

Как правило, на практике применяются ордерские складские свидетельства. В этом случае право требования передачи сданного на хранение товара принадлежит владельцу складского свидетельства (ст. 830 ГКТ), имя которого обозначено на обратной стороне складского свидетельства.

Статья 828. Реквизиты складского свидетельства 1. В складском свидетельстве должны быть указаны:

- а) дата выдачи складского удостоверения и регистрационный номер;**
- б) наименование (имя) сторон и адрес;**
- в) место хранения товара;**
- г) описание подлежащего хранению товара (количество, размеры или вес) и его качество; при наличии упаковки - описание упаковки;**
- д) размер вознаграждения и иных необходимых расходов;**
- е) цена страховки, если сданный на хранение товар подлежит страхованию;**
- ж) срок действия договора;**
- з) подпись хранителя, заверенная соответствующей печатью.**

2. Если условия, указанные в настоящей статье, не полностью отражены в складском свидетельстве, то это не освобождает стороны от ответственности. Стороны вправе внести в складское свидетельство и другие условия.

Статья 828 ГКТ содержит подробное содержание складского свидетельства, которое по своему назначению удостоверяет: во-первых, факт заключения договора хранения на товарном складе в письменной форме; во-вторых, факт принятия товара на хранение товарным складом; в-третьих, право товаровладельца на получение товара по истечении срока хранения или по первому требованию. Таким образом, ГКТ устанавливает требование к содержанию реквизитов складского свидетельства. В части 2 статьи 828 ГКТ указано, что если условия, указанные в настоящей статье, не полностью отражены в складском свидетельстве, то это не освобождает сторон от ответственности. Однако, указанные реквизиты не являются исчерпывающими. Стороны вправе внести в складское свидетельство и другие условия, которые уточняют, конкретизируют указанные реквизиты.

Статья 829. Варрант

Обладатель складского свидетельства может посредством удостоверения о залоге заложить сданный на хранение товар в обеспечение другого обязательства таким образом, что товар не будет вынесен из склада (гарантий). Термин «Варрант» применяется в двух значениях. В одном случае, он используется для обозначения складского свидетельства, а в другом, он представляет собой опционную ценную бумагу, которая предоставляет её владельцу право требования закрепленного в этой бумаге исполнения.

Статья 829 ГКТ предусматривает случай использования складского свидетельства в качестве предмета залога (заклада) без физической передачи товара залогодержателю. Путем передачи залогодержателю складского свидетельства на него переходит право требования получения товара, сданного на хранение, если должник (в данном случае – поклажедатель) не исполнит свое обязательство. Например, предприятие взяло кредит в банке, для обеспечения которого оно заложило свое складское свидетельство на 1000 тонн зерна, которое хранится на элеваторе «Б». Если предприятие в оговоренное время не вернет кредит банку, банк получит право реализации зерна для удовлетворения своего требования. Таким образом, статья 829 ГКТ использует «Варрант» для обозначения складского свидетельства в качестве предмета залога.

Обладателю складского свидетельства предоставляется разнообразные возможности в торговом обороте, например, товаровладелец решил продать хранящуюся на складе партию товара по цене 1 млн. манат. Покупатель имеет возможность заплатить сразу только половину этой цены. В сложившейся ситуации стороны

могут совершить куплю-продажу всей партии товара, произведя передачу товара следующим образом: товаровладелец (продавец) передает покупателю двойное складское свидетельство (с неразъединенными частями) на товар с передаточной надписью на складском свидетельстве, а покупатель (новый товаровладелец) платит продавцу (бывшему товаровладельцу) имеющиеся у него 500 000 манат, и в счет недостающей суммы возвращает продавцу залоговое свидетельство на купленный товар с первой передаточной надписью на нем, содержащей обязательство покупателя 500 000 манат с процентами. При получении полного платежа по займу держатель залогового свидетельства обязан возвратить залоговое свидетельство товаровладельцу с учиненной на нем распиской в получении платежа.

Статья 830. Ордерское складское свидетельство

Если хранитель выдает ордерское складское свидетельство, то оно может быть передано третьему лицу посредством индоссамента.

Как известно, индоссамент (от итальянского In dosso – на спине) понимается как передаточная надпись на складском свидетельстве с целью передачи прав требования по этому документу от одного лица (индоссанта) другому лицу (индоссату).

Таким образом, ордерское складское свидетельство является ценной бумагой на предъявителя. Передача ордерского складского свидетельства другому лицу с целью передачи ему товара, хранящегося на складе по этому свидетельству, осуществляется путем вручения свидетельства этому лицу.

Индоссамент не может быть частичным, он переносит на приобретателя все содержащиеся в данном документе права. Словосочетание ордерское складское свидетельство в данном случае

означает, что в нем указывается лицо к которому передается документ.

Статья 831. Ответственность за индоссированное складское свидетельство

1. Если складское удостоверение выдано посредством индоссамента, хранитель несет ответственность перед обладателем этого свидетельства за достоверность указанных в нем сведений, за исключением случаев, если в свидетельстве явно указано, что эти данные основываются на информации поклажедателя или третьего лица.

2. Если хранитель знал о недостоверности данных, он несет ответственность и в том случае, если он сделал отметку, указанную в пункте 1 настоящей статьи.

3. При смешанном хранении хранитель не вправе сделать отметку, указанную в пункте 1 настоящей статьи.

Статья 831 ГКТ конкретизирует условия ответственности за индоссированное складское свидетельство. В данной статье подробно регламентированы различные варианты этих условий.

Во-первых, часть 1 усиливает ответственность хранителя, указывая, что хранитель несет ответственность перед обладателем этого свидетельства за достоверность указанных в нем сведений, за исключением случаев, если в свидетельстве явно указано, что эти данные основываются на информации поклажедателя или третьего лица. Поскольку первоначально складское удостоверение выдано самим хранителем.

Во-вторых, нормы статьи 831 ГКТ акцентируют на то, что, если хранитель знал о недостоверности данных, он несет ответственность и в том случае, если он сделал отметку, указанную в части 1 настоящей статьи. А при смешанном хранении хранитель не вправе сделать отметку, указанную в части 1 настоящей статьи.

Статья 832. Презумпция правильности индоссамента

1. **Хранитель, выдавший ордерское складское свидетельство, обязан возвратить сданный на хранение товар только законному владельцу складского свидетельства.**

2. **Если выдано залоговое складское свидетельство, хранитель должен потребовать его возврата.**

3. **Хранитель не обязан проверить правильность индоссамента. Передача удостоверяется соответствующей надписью на складском свидетельстве.**

Согласно части 1 комментируемой статьи обязательство возвращения сданного на хранение товара у хранителя возникает перед законным владельцем складского свидетельства. Таким образом, предпосылкой возникновения обязательства по возвращению товара является правомерность владения складского свидетельства лицом, требующим передачи товара.

Поскольку, согласно части 3 статьи 832 ГКТ, хранитель не обязан проверять правильность индоссамента, предполагается, что индоссамент является правомерным и лицо, обозначенное на складском свидетельстве, имеет право на требование получения товара.

Таким образом, благодаря презумпции правильности индоссамента, законным владельцем складского свидетельства (ч. 1) считается лицо, имя которого зафиксировано соответствующей надписью на складском свидетельстве (ч. 3). Соответственно этому, обязательство возвращения у хранителя возникает перед этим лицом. Возвращение товара уполномоченному лицу, согласно части 1, автоматически не освобождает хранителя от обязанности передачи товара залогодержателю поклажедателя, если складское свидетельство было использовано для обеспечения обязательства поклажедателя в качестве предмета залога (ст. 829 ГКТ).

С целью предотвращения возникновения двойной обязанности у хранителя часть 2 комментируемой статьи обязывает его потребовать возврата выданного залогового складского свидетельства.

Невыполнение предусмотренной в части 2 обязанности хранителя может послужить основанием возникновения обязанности возмещения вреда, причиненного кредитору поклажедателя.

Статья 833. Утеря складского свидетельства

1. **При утере или уничтожении складского свидетельства или свидетельства о залоге их законный владелец вправе обратиться с заявлением в суд и потребовать признания недействительным утерянного документа и выдачи взамен него нового свидетельства. Суд рассматривает заявление в порядке особого производства.**

2. **На основании решения суда хранитель выдает повторное складское свидетельство и свидетельство о залоге.**

Статья 833 ГКТ подробно регламентирует порядок восстановления утерянного или уничтоженного складского свидетельства или свидетельства о залоге в судебном порядке. Данные нормы свидетельствуют о том, что насколько придается значение складскому свидетельству и свидетельству о залоге как к ценным бумагам. Таким образом, ГКТ предусматривает возможность восстановления товарораспорядительных документов. Заявление заинтересованного лица в суде рассматривается не на основе искового производства, а в порядке особого производства (ч. 1 ст. 833 ГКТ). Решение суда об удовлетворении заявления не заменяет складское свидетельство или свидетельство о залоге. На основе судебного решения хранитель обязан выдать повторные свидетельства.

Статья 834. Залог сданного на хранение товара

1. **Для залога товара, сданного на склад для хранения, собственник должен сделать на свидетельстве о залоге специальную надпись и так произвести его передачу.**

2. **Индоссамент должен предусматривать данные о личности поклажедателя и кредитора и объем обязательства.**

3. **О передаче свидетельства о сдаче на хранение сообщается хранителю, который делает соответствующую отметку.**

Статья 834 ГКТ предусматривает порядок залога товара, сданного на хранение, при выдаче ордерского складского свидетельства. Согласно части 1 комментируемой статьи залог товара осуществляется путем специальной надписи о залоге на складском свидетельстве.

Часть 2 закрепляет обязательные реквизиты индоссамента при залоге. В частности, в индоссаменте должны быть отмечены данные о личности поклажедателя и кредитора (залогодержателя), а также объем обеспеченного обязательства, например, объем кредита.

Следующим этапом процедуры залога товара является сообщение хранителю о совершаемом залоге, на основе которого хранитель делает соответствующую отметку (ч. 3 834 ГКТ).

Статья 835. Переход права залога к новому владельцу складского свидетельства

1. **В связи с расходами по хранению товара у хранителя возникает право залога товара до тех пор, пока он находится в его владении.**

2. **Если складское свидетельство выдано посредством индоссамента, право залога существует в отношении нового владельца.**

В статье 835 ГКТ предусмотрен один из случаев залога по закону. Согласно части 1 для обеспечения оплаты расходов, связанных с хранением товара у хранителя возникает право залога на товар, сданный на хранение.

Право залога у хранителя возникает при наличии двух предпосылок: во-первых, не уплата расходов по хранению товара и, во-вторых, нахождение товара во владении хранителя. С переходом товара во владение поклажедателя или третьих лиц у хранителя прекращается право залога.

Поскольку существенным для возникновения права залога является факт владения товаром у хранителя, право залога у него сохраняется независимо от смены собственника товара. Особенно важно это правило при передаче права собственности путем индоссамента. Именно этот случай предусмотрен в части 3 статьи 835 ГКТ.

Статья 836. Недопустимость требования забрать обратно сданный на хранение товар

Хранитель не вправе потребовать от поклажедателя забрать обратно сохраняемый товар до истечения установленного срока, а если такой срок не установлен, то до истечения трех месяцев после сдачи. Если срок хранения не определен или по истечении определенного срока хранитель оставляет у себя товар на складе, он может потребовать от поклажедателя забрать товар только по истечении одного месяца после прекращения договора.

Особое значение в отношениях между товаровладельцем и товарным складом имеют обязанности в процедуре исполнения договора хранения на товарном складе. Согласно статье 836 ГКТ, хранитель не вправе потребовать от поклажедателя забрать обратно сохраняемый товар до истечения установленного срока, а если такой срок не установлен, то до истечения трех месяцев после сдачи. Если срок хранения не определен или по истечении определенного срока хранитель оставляет у себя товар на складе, он может потребовать от поклажедателя забрать товар только по истечении одного месяца после прекращения договора. Данная норма направлена на защиту интересов поклажедателя и исходит из принципа недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств.

Статья 837. Назначение дополнительного срока

Если по истечении срока хранения обладатель складского удостоверения уклоняется от того, чтобы вынести товар из склада, хранитель должен назначить ему дополнительный двухнедельный срок. Если и в этот срок товар не будет забран, хранитель вправе продать его.

Сумма, вырученная от продажи, за вычетом причитающихся хранителю расходов передается обладателю складского удостоверения.

Как известно, одно из основных обязанностей обладателя складского удостоверения по договору хранения является принятие вещи, сданной на хранение обратно. Такая обязанность, по общему правилу, возникает при наступлении срока, предусмотренного договором хранения по истечении дополнительного двухнедельного срока предоставляемому обладателю складского удостоверения. Если в этот срок товар не будет забран, хранитель обязан назначить поклажедателя двухнедельный срок. После истечения этого срока, хранитель имеет право продать сданный на хранение товар (ч. 1 ст. 837 ГКТ). Часть 2 определяет порядок распределения выручки, полученной от реализации сданного для хранения товара.

Глава 22. Страхование

§1. Общие положения

Статья 838. Понятие

1. По договору страхования страховщик обязан возместить страхователю вред, причиненный наступлением страхового случая, в соответствии с условиями договора. При страховании на твердо установленную сумму страховщик обязан выплатить страховую сумму или совершить другое оговоренное действие.

1. Страхователь обязан уплатить страховой взнос (премию).

2. Договор страхования считается заключенным с момента уплаты страхового взноса (премии), если иное не предусмотрено законодательством Туркменистана и правилами страхования соответствующего вида страхования. (В ред. Закона Туркменистана от 22 декабря 2012 г. - Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., №3, ст. 109.)

Страхование, являющееся одной из разновидностей гражданско-правовых отношений, – есть двухсторонняя (многосторонняя) сделка, направленная на защиту имущественных и иных интересов физических и юридических лиц за счет уплачиваемых ими страховых взносов страховым организациям, образующим соответствующие фонды с целью выплаты страховых сумм и страховых возмещений на случай наступления определенных событий – страховых случаев.

Главная цель страхования заключается в обеспечении непрерывности производственной, иной общественно полезной деятельности на соответствующем уровне, а также приемлемых доходов, уровня и качества жизни людей при наступлении случайных событий, именуемых страховыми случаями. Если эту цель страхования рассматривать только с позиции интересов хозяйствующих субъектов, граждан, то она будет представляться не чем иным, как защитой их имущественных интересов от тех или иных непредвиденных, опасных или снижающих уровень жизни случайных событий (рисков).

Страховым риском является предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. При этом страховой риск должен обладать признаками вероятности и случайности.

Защита имущественных интересов выражается в возмещении (в соответствии с договором страхования) юридическим и физическим лицам ущерба, причиненного в результате страхового случая.

Договор страхования является обычным договором гражданско-правового характера, на основе которого его стороны – страховщик и страхователь – свободно устанавливают свои права и обязанности и определяют условия, не противоречащие требованиям закона. При этом, как правило, на страховщика возлагается

обязанность по возмещению страхователю вреда, причиненного в связи с наступлением страхового случая, а страхователь обязуется при заключении договора страхования уплатить обусловленный страховой взнос. Страховым случаем является совершившееся событие, предусмотренное договором страхования, в связи с наступлением которого у страховщика возникают обязательства по производству страхового возмещения. Например: гр-н А. застраховал свой автотранспорт на случай аварии. Таким образом, по данному договору страховым случаем может признаваться только дорожно-транспортное происшествие с участием застрахованной автомашины, а не какое-либо другое, не предусмотренное этим договором, событие, например, угон этой автомашины.

На основе этого примера можно сделать вывод: при заключении договора страхования между сторонами должен быть четко обозначен вид риска, то есть оговорен случай, при наступлении которого производится страховое возмещение.

Страховое возмещение – возмещение деньгами, в пределах установленной договором страхования суммы, которое страховщик в соответствии с договором страхования должен выплатить при наступлении страхового случая.

Страховое возмещение может заключаться и в принятии страховщиком на себя обязательства совершить другое оговоренное действие. Например, договором страхования страховщик принимает на себя обязательство на случай аварии произвести восстановительные работы автомашины.

Уплата страхового взноса (премии) является существенным условием договора страхования, именно поэтому ГКТ предусматривает нормы, согласно которым до своевременной уплаты первого или однократного страхового взноса страховщик свободен от своих обязанностей.

Многочисленные Правила добровольного страхования также предусматривают то, что ответственность страховщика наступает именно после уплаты страхователем страхового взноса.

Практика страховых организаций показывает: если договор страхования заключается сроком на один год, то страхователь может быть предоставлено право внесения страховой премии в два срока: 50% при заключении договора страхования, и 50% после его заключения, в сроки, установленные договором страхования. Если же договор страхования заключается на несколько лет, то уплата страхового взноса (премии) может быть произведена ежегодно.

Страховой взнос (премия) исчисляется исходя из стоимости объекта страхования, страхового тарифа и лимита ответственности по каждому риску. В каждом конкретном случае, при установлении размеров страховых взносов (премий) могут применяться повышающий или понижающий коэффициент.

При этом, необходимо исходить из реальной действительности, подтверждающей, что неблагоприятные события случайны, проявляются во времени и пространстве неравномерно, а их воздействию подвержена меньшая часть из всего круга участников данного вида страхования.

Вероятностный характер и особенности проявления таких опасных событий (рисков) диктуют необходимость заблаговременной защиты от их негативных последствий. Для этого страховщики, используя статистические данные о частоте таких событий, степени их воздействия на конкретные объекты страхования и о величине наносимого ими ущерба, устанавливают размер страховых взносов (страховой премии) для желающих застраховать свои имущественные интересы. Величина такого взноса есть не что иное, как вероятностная доля возможного ущерба от страхового случая, приходящаяся в среднем на каждого участника данного вида страхования (страхователя). Это плата за страховую защиту. И чем больше юридических и физических лиц участвует в данном виде страхования, тем меньше размер уплачиваемых каждым участником страховых взносов (премий).

На практике часто возникали вопросы с какого же времени считать заключенным договор страхования, с момента его фактического заключения, со дня оформления страхового свидетельства, со дня уплаты страховой премии и т.д. Этот пробел восполнен законодателем путем принятия комментируемой статьи в новой редакции от 22 декабря 2012 года.

В части 3 статьи 838 ГКТ в новой редакции четко сформулировано, что договор страхования считается заключенным с момента уплаты страхового взноса (премии), если иное не предусмотрено законодательством Туркменистана и правилами страхования соответствующего вида страхования.

Из этого следует, что, если договор страхования, например, фактически составлен и подписан сторонами 21 февраля 2015 года, а уплата страхового взноса страхователем имела место 1 марта 2015 года, следовательно, договор страхования в конкретном случае считается заключенным с 1 марта 2015 года. При этом, следует учесть, что законодатель допускает, что законодательством Туркменистана, а также правилами страхования могут быть предусмотрены иные условия и сроки, при наличии и по наступлении которых договор страхования считается заключенным. Может возникнуть вопрос, что же следует понимать под уплатой страхового взноса? Уплата страхового взноса предполагает собой факт внесения суммы страхового взноса наличными страховщику или же поступление этих средств на его банковский счет.

Статья 839. Обязанность заключения договора страхования
Страховщик, предложивший заключить договор страхования, обязан заключить этот договор, если для отказа в этом нет реальных оснований.

Разумеется, что предложение страховщика о заключении договора страхования, в правовом аспекте расценивается как оферта, в связи с чем, оно по содержанию должно соответствовать требованиям статьи 343 ГКТ (оферта). Комментируемая норма предусматривает, что если страховщиком сделано предложение о заключении договора страхования, то он обязан заключить этот договор. В то же время, в данной статье делается оговорка, согласно которой страховщик вправе отказать в заключении договора страхования, если существуют для этого реальные основания. Например, страховщик предложил гражданину «К» застраховать дом, находящийся в его собственности, который принял это предложение. Между тем при осмотре было установлено, что дом, принадлежащий гражданину «К», находится в аварийном состоянии и грозит обвалом. Такое состояние дома давало страховщику реальное основание для отказа от своих предложений в проведении страхования дома гражданина

«К». Согласно пункту 2.2. Правил «Добровольного страхования строений, принадлежащих гражданам», утвержденных приказом Генерального директора Государственной страховой организации Туркменистана от 10 августа 2004 года за № 70, аварийные строения не могут быть приняты на страхование.

Статья 840. Обязательное страхование

Законом может быть предусмотрено обязательное государственное страхование, в отношении которого применяются правила настоящей главы, если это не противоречит законодательству об обязательном страховании.

Предусмотренное комментируемой статьей, обязательное государственное страхование – это страхование, осуществляемое в силу закона Туркменистана «О страховании». Из этого следует, что страхователь и страховщик не самостоятельны в решении вопроса заключать или не заключать договор страхования, что характерно для добровольных видов страхования.

При обязательном государственном страховании у страховщика возникает обязанность заключить договор страхования, а у страховщика – принять на себя соответствующий объем страховой ответственности. В комментируемой статье содержится указание на то, что отношения по обязательному государственному страхованию регулируются правилами Главы 22 ГКТ. Следует иметь в виду, что законом может быть предусмотрено проведение обязательного государственного страхования, то есть определен вид страхования, который для тех или иных субъектов гражданскоправовых отношений является обязательным. Между тем, условия и порядок проведения обязательного государственного страхования могут определяться как законами, так и указами, и постановлениями Президента Туркменистана. Например, статьей 110 Воздушного кодекса Туркменистана установлено, что эксплуатанты воздушных судов обязаны страховать авиационный персонал, воздушные суда, зарегистрированные в государственном реестре гражданских воздушных судов Туркменистана, свою ответственность по возмещению ущерба, причиненных пассажирам, багажу, почте,

грузу, принятым к перевозке и при выполнении авиационных работ, а также по возмещению ущерба третьим лицам.

Эксплуатанты воздушных судов, ведомства, имеющие в своём ведении подразделения государственной авиации, несут ответственность за причинение вреда здоровью или смерть третьих лиц, а также вреда их имуществу на территории Туркменистана воздушным судном, находящимся в полёте, или предметом, выпавшим из него, если не докажут, что вред возник вследствие умысла потерпевшего. (Ст.113 Воздушного кодекса Туркменистана).

В то же время, порядок и условия проведения данного вида страхования Воздушным кодексом Туркменистана не определен, а регулируется Указом Президента Туркменистана от 27 сентября 1995 года № ПП-1646 «О государственном обязательном страховании пассажиров всех видов транспорта, членов экипажей воздушного транспорта и работников железнодорожного, морского, внутреннего водного и автомобильного транспорта» с последующими изменениями и дополнениями, внесенными Указом Президента Туркменистана от 02 января 2001 года за № ПП-3290 «О внесении изменений и дополнений в Указ Президента Туркменистана от 27 сентября 1995 года № ПП-1646».

Государственное обязательное личное страхование военнослужащих и военнообязанных лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Туркменистана, регулируется Постановлением Президента Туркменистана от 31 марта 2010 года № 11018 «О государственном обязательном личном страховании военнослужащих и военнообязанных лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Туркменистана», с учетом изменений и дополнений, внесенных Постановлением Президента Туркменистана от 04.06.2013 года № 13034.

Порядок и условия обязательного личного страхования работников, занятых в условиях производства повышенного риска, от несчастных случаев и профессиональных заболеваний определены

Положением «Об обязательном личном страховании работников, занятых в условиях производства повышенного риска, от несчастных случаев и профессиональных заболеваний», утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 31.01.2000 года № 4550. Государственное обязательное страхование гражданской ответственности владельцев (перевозчиков) автотранспортных средств перед третьими лицами, проводится в соответствии с Положением «О государственном обязательном страховании гражданской ответственности владельцев (перевозчиков) автотранспортных средств перед третьими лицами», утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 11.11.2016 г. № 14993. Проведение обязательного страхования в соответствии со статьей 5 - Закона Туркменистана «О страховании» возложено на Государственную страховую организацию Туркменистана, в связи с чем государство несет ответственность по обязательствам государственных страховых организаций по государственным обязательным видам страхования.

За необеспечение страховой защитой юридическими лицами объектов страхования, подлежащих государственному обязательному страхованию, наступает ответственность, предусмотренная Положением «О размерах штрафов и порядке их взыскания за нарушение страхового законодательства Туркменистана», утвержденным Постановлением Президента

Туркменистана за № 3192 от 9 июня 1997 года.

Статья 841. Страховой договор (страховое свидетельство-полис)

- 1. Страховщик обязан вручить страхователю подписанный документ о страховании - страховой договор (страховое свидетельство-полис).**
- 2. Страховое свидетельство должно содержать:**

а) данные о личности сторон и их местонахождении (месте жительства);

б) наименование (имя) застрахованного предмета или лица;

в) вид риска страхования;

г) начало и продолжительность страхования;

д) страховая сумма;

е) страховой взнос, место его уплаты и срок;

к) франшиза;

л) подписи сторон.

3. **Если предметом страхования является жизнь лица, необходимы следующие дополнительные данные:**

а) место расчета прибыли и участия в ней;

б) сумма выкупа, платежи, не представляющие собой взносы, и пределы, в которых гарантированы эти платежи. (В ред. Закона Туркменистана от 22 декабря 2012 г. - Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3, ст. 107).

Страховой договор – это договор, заключаемый между страховщиком и страхователем, в соответствии с которым устанавливаются порядок и условия защиты имущественных и других интересов физических и юридических лиц за счёт уплачиваемых ими страховых взносов (страховых премий) страховщикам с целью выплаты ими страховых сумм (страховых возмещений) либо выполнения иного оговорённого в договоре действия при наступлении определённых событий (страховых случаев). Страховое свидетельство – полис является документом, выдаваемым страховой организацией (страховщиком) страхователю в удостоверение договора страхования. Согласно комментируемой норме обязанность по вручению страхователю подписанного страхового свидетельства (полиса), являющегося документом о страховании, возлагается на страховщика. Из содержания части 1 статьи 841 ГКТ вытекает, что выдача страхового свидетельства (полиса) означает заключение договора страхования. Аналогичное положение также закреплено и в статье 20 Закона Туркменистана «О страховании», согласно которой договор страхования заключается в письменной форме путем составления договора страхования, либо вручения страховой организацией страхователю страхового свидетельства – полиса или иного документа, подтверждающего заключение договора страхования.

Договор в гражданском праве есть соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Следовательно, договор должен содержать данные о личности их заключивших, включить предмет договора, условия, форму оплаты, место исполнения и т.д., чтобы не вызвало двоякого толкования и сомнений при возникновении спора. Поскольку страховое свидетельство (полис) является документом, свидетельствующим о заключении договора страхования, то в комментируемой норме законодательно определено его содержание. Исходя из требований комментируемой статьи страховое свидетельство (полис) должно содержать:

1. данные о личности сторон и их местонахождении (месте жительства). Например: страховщик – Государственная страховая организация города Ашхабада и указывается местонахождение страховщика, то есть юридический адрес. Если страхователем является физическое лицо, то указывается фамилия, имя отчество и адрес его места жительства, а если страхователем выступает юридическое лицо, то указывается его полное наименование и юридический адрес.
2. наименование (имя) застрахованного предмета или лица. Например: если предметом страхования является транспортное средство, то указывается его марка, год выпуска, номера двигателя, кузова и шасси. Если страхование проводится в отношении жизни и здоровья физического лица, то указывается его фамилия, имя, отчество и год его рождения.
3. вид риска страхования. Например: если предметом страхования является строение, то оно может быть застраховано от риска, к примеру, от стихийных бедствий. Если же предметом страхования является жизнь и здоровье физического лица, страхование может быть произведено с выбором риска от несчастного случая.
4. начало и продолжительность страхования. Как правило, в страховом свидетельстве (полисе) указывается дата, с которого

исчисляется начало страхования и продолжительность, т. е. указывается «на один год» или «на шесть месяцев» и т.д.

5. страховая сумма. В страховом свидетельстве (полисе) указывается сумма, определенная договором страхования или установленная законом денежная сумма, исходя из которой устанавливаются размеры страхового взноса и страховой выплаты.
6. страховой взнос, место его уплаты и срок. Страховой взнос – плата за страхование, которую страхователь обязан внести страховщику, в связи с этим в полисе обязательно указывается размер страхового взноса, место его уплаты, а также определяется срок, в течение которого должен быть внесен страховой взнос.
7. франшиза, то есть часть общего вреда (ущерба), возмещение которого полностью остается на самостоятельной ответственности страхователя и определяется по соглашению сторон при заключении договора страхования в процентном отношении к страховой сумме или в абсолютной величине. При установлении условной франшизы страховщик освобождается от возмещения вреда (ущерба), размер которого не превышает размер франшизы, и возмещает вред (ущерб) полностью, если его размер превышает размер франшизы. При установлении безусловной франшизы ответственность страховщика определяется размером вреда (ущерба) за минусом франшизы.
8. подписи сторон, т.е. подписи страхователя и страховщика.

Исходя из особенностей данного вида страхования, законодатель предусмотрел, что если предметом страхования является жизнь лица, то страховое свидетельство (полис), помимо данных, указанных в части 2 данной статьи, должно содержать следующие дополнительные данные:

а) место расчета прибыли и участия в ней.

Прибыль, о которой идет речь в данной норме, исчисляется страховщиком по итогам года, и может быть выплачена страхователю как ежегодно, так и по окончании срока страхования. Местом расчета прибыли, как правило, является место нахождения страховой организации, а участие в расчете прибыли страхователя может заключаться в том, что он может получать у страховщика информацию о размере ежегодно начисленной прибыли, и получать эту сумму, как по результатам года, так и в суммарном выражении по окончании срока страхования.

б) сумма выкупа, платежи, не представляющие собой взносы, и пределы, в которых гарантированы эти платежи. В соответствии с Правилами «Добровольного страхования жизни» договоры заключаются сроком на 1 год 3, 5, 10, 15 и 20 лет с физическими лицами в возрасте от 16 до 77 лет, но не далее достижения ими 78-летнего возраста на момент окончания срока страхования. Если же договор страхования расторгается страхователем досрочно, то страховщиком ему выплачивается сумма выкупа. Выкупная сумма является суммой денег, которую страховщик по договорам страхования жизни готов выплатить страхователю, не желающему по любой причине продолжить действие договора страхования жизни. При этом страхователю возвращаются уплаченные им страховые взносы (премии) за минусом 7% расходов страховщика на ведение дела. Остальная часть подлежит возврату страхователю, что является предельно-гарантированной возвратной суммой, не представляющей собой страховые взносы.

Практика страховых организаций свидетельствует о том, что преимущественно выкупная сумма заранее определяется при выдаче полиса. Представляется, что это экономит время впоследствии и снижает переписку по поводу запросов страхователей о текущей выкупной стоимости их полисов на случай досрочного расторжения.

Статья 842. Договор перестрахования

Риски, принятые на себя страховщиком на основе договора страхования, могут быть полностью или частично перестрахованы на другого страховщика (страховщиков). При этом страховщик по договору страхования (основному договору), заключивший договор перестрахования, считается в этом последнем договоре страхователем.

Отношения между страховщиком и перестраховщиком регулируются договором перестрахования или в порядке, установленном законодательством Туркменистана. При этом обязательства страховщика перед страхователем полностью сохраняются. (В ред. Закона Туркменистана от 22 декабря 2012 г. - Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3. Ст. 107).

Договора перестрахования непокрытого риска, как правило, заключаются с крупными международными, хорошо зарекомендовавшими себя на мировом страховом рынке страховыми и перестраховочными компаниями, и тем самым, прежде всего, направлены на защиту интересов страхователя, поскольку в данном случае он приобретает как бы двойную защиту от возможного ущерба, который может быть причинен ему в результате наступления страхового случая.

На практике перестрахование в основном осуществляется в тех случаях, когда размер ответственности перед страхователем на случай наступления страхового события представляет риск и для самого страховщика, в связи с чем, следует признать, что перестрахование однозначно направлено также и для защиты интересов самого страховщика.

Следует иметь в виду, что для передачи на перестрахование риска, принятого страховщиком на себя, не требуется согласия страхователя, поскольку в любом случае его обязательства перед страхователем сохраняются в полном объеме, независимо от доли риска, переданного страховщиком на перестрахование.

В соответствии со статьями 12 Закона Туркменистана «О страховании» перестрахование является обязательным для страховщиков, не покрывающих принятые на себя страховые обязательства за счёт собственных средств и в основном подразделяется на пропорциональное и непропорциональное.

Пропорциональным является перестрахование, при котором перестраховщик принимает на себя обязательство произвести страховое возмещение при наступлении условий, предусмотренных соответствующим договором страхования, в размере, пропорциональном доле страховых обязательств, принятых от цедента по договору перестрахования. Непропорциональным является перестрахование, при котором перестраховщик принимает на себя обязательство произвести страховое возмещение при наступлении условий, предусмотренных соответствующим договором страхования, в размере превышения полной суммы убытков, подлежащих возмещению, над суммой собственного удержания цедента по договору перестрахования.

Статья 843. Последствия утери страхового свидетельства

Если договором определено, что страховщик должен исполнить свои обязанности только после представления страхового свидетельства, но свидетельство утеряно или

уничтожено, страхователь может потребовать исполнения только в том случае, если свидетельство объявлено утратившим силу с соблюдением особых правил.

При утере или уничтожении страхового свидетельства, страхователь может потребовать у страховщика дубликат. Расходы по выдаче дубликата несет страхователь.

Абсолютное большинство договоров страхования содержит условия, согласно которым при наступлении страхового случая страховщик приступает к исполнению своих договорных обязательств только после предъявления страхователем страхового свидетельства (полиса). Как же быть в том случае, если страховое свидетельство утеряно или уничтожено? Следует иметь в виду, что не существуют особых правил, которыми регулировались бы вопросы

признания утратившими силу страховых свидетельств (полисов). В связи с чем, в практической деятельности страховых организаций приемлемым представляется обращение страхователя к страховщику с письменным заявлением о признании утратившим силу утерянного или уничтоженного страхового свидетельства (полиса). В свою очередь, страховщик публикует в средствах печати объявление о признании страхового свидетельства (полиса), утратившим силу. После этого, если даже впоследствии утерянное страховое свидетельство (полис) будет обнаружено (найден), то по нему никаких выплат страховщиком не производится, поскольку оно уже не имеет силы. Кроме того, после объявления страхового свидетельства (полиса) утратившим силу, страховщиком страхователю выдается дубликат этого документа, по которому на случай наступления страхового события и производится страховое возмещение.

Во-первых, для выдачи дубликата должна быть соблюдена процедура, предусмотренная частью 1 настоящей статьи, т. е. утерянное или уничтоженное страховое свидетельство должно быть объявлено утратившим силу. Во-вторых, для выдачи дубликата страхователь должен обратиться с заявлением к страховщику. Комментируемой статьей однозначно установлено, что расходы страховщика по выдаче дубликата страхового свидетельства (полиса) возлагаются на страхователя, и это положение не может быть изменено соглашением сторон в договоре страхования.

Статья 844. Права страхового агента

1. **Полномочия страхового агента по осуществлению посреднической деятельности определяются соответствующими документами страховщика.**

2. **Страховой агент, выполняющий функции посредника при заключении договора страхования, вправе заключить такой договор.**

3. **Страховой агент, осуществляющий свою деятельность по поручению и от имени страховщика, имеет право на вознаграждение.** (В ред. Закона Туркменистана от 22 декабря 2012 г. - Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3. Ст. 107).

Страховые агенты – физические или юридические лица, действующие от имени страховщика и по его поручению в соответствии с предоставленными страховой компанией полномочиями.

Полномочия страхового агента, осуществляющего посредническую деятельность, оформляются соответствующими документами, каковыми, практически, могут быть договора, заключаемые страховщиком со страховыми агентами, доверенности, приказы и иные документы, выданные страховщиком. В практике страховых организаций страховые агенты выступают как отдельные юридические или физические лица, так и лица, находящиеся на службе страховой организации, т. е. работающие по трудовому договору. Основными функциями страховых агентов являются подготовительная работа и заключение договоров страхования от имени страховщика. Страховой агент несет ответственность по ведению операций перед страховщиком, которого он представляет, но и страховщик принимает на себя ответственность по всем договорам страхования, заключенным страховым агентом.

В соответствии с частью 1 статьи 844 ГКТ страховой агент, уполномоченный страховщиком на заключение договора страхования, одновременно приобретает полномочия изменять условия договора, продлевать срок страхового договора или расторгнуть его. Это вытекает из того, что в отношениях по страхованию страховой агент выступает поверенным страховщика и совершает порученные ему действия от имени и за счет страховщика.

О неразрывной связи в этом аспекте свидетельствует и норма, содержащаяся в статье 8 Закона Туркменистана «О страховании», в которой закреплено положение о том, что обязательства, принятые агентом в пределах полномочий, полученных от имени страховщика,

выполняются последним, как если бы они были приняты им самостоятельно.

Нередко на страховом рынке в качестве связующего звена между страхователем и страховщиком действуют страховые агенты и страховые брокеры как страховые посредники.

Когда страховые посредники представляют интересы страхователя, то их основная задача, например, заключается в оперативном реагировании на изменение рыночной конъюнктуры страховых услуг. Действуя же на страховом рынке в интересах страховщика, страховые агенты и брокеры занимаются именно продвижением страховых услуг как товара от страховщика к страхователю.

Представляется, что исходя из того, что использование страховых посредников в страховании позволяет повысить конкурентоспособность страховщиков, а следовательно, и улучшить качество обслуживания страхователей, частью 2 комментируемой нормы предусмотрено, что страховой агент, выполняющий функции посредника при заключении договора страхования, вправе заключить такой договор от имени и за счет страховщика.

Таким образом, страховой агент, действовавший в качестве посредника, занимает как бы место страховщика.

Вознаграждение страхового агента есть оплата его услуг

(труда), связанных с посреднической деятельностью по страхованию.

Оплата труда страховых агентов определяется договором между ним и страховщиком, размер оплаты зависит от достигнутых результатов его деятельности. Оплата труда страховых агентов за работу по проведению страхования осуществляется в форме комиссионного вознаграждения, которое устанавливается в процентах от сумм, поступивших страховых платежей, и начисляется после зачисления страховых платежей на расчетный счет страховщика.

Размер комиссионного вознаграждения по видам страхования определяется в соответствии с Положением о страховых агентах, утвержденным приказом Генерального директора Государственной страховой организации Туркменистана за № 8 от 30 января 2003 года.

Статья 845. Начало страхования

1. **Страхование начинается в 24 часа в день заключения договора и заканчивается в 24 часа в последний день срока, предусмотренного договором.**
2. **Если договор страхования заключен на срок свыше пяти лет, то каждая из сторон может расторгнуть договор по истечении трех месяцев после предупреждения об этом.**
3. **Соглашение о том, что отношения страхования будут продлены молчанием и они досрочно не прекратятся, недействительно, если договор продлевается на срок свыше одного года. Страхователь обязан всегда соблюдать трехмесячный срок расторжения договора.**

Подробные комментарии о применении правил исчисления сроков даны в комментариях к статьям 140-146 ГКТ. Как указано в комментируемой статье, договор страхования начинает действовать в 24 часа в день заключения договора и заканчивается в 24 часа в последний день срока, предусмотренного договором. Например, если договор страхования заключен 25 апреля 2011 года, сроком на один год, то страхование начинается в 24 часа этого же дня, т. е. практически оно начинает действовать уже с наступлением следующего дня – 26 апреля 2011 года, и заканчивается в 24 часа 25 апреля 2012 года. Допустим, гражданин «А» 20 января 2011 года заключил договор добровольного страхования жизни и здоровья, и в этот же день примерно в 21 час 30 минут с ним произошел несчастный случай. В данном случае страховое возмещение гражданину «А» не будет произведено, поскольку договор страхования действует только лишь с наступлением 21 января 2011 года. В то же время, исходя из принципа свободы договора, начало страхования может быть определено соглашением сторон. Например, при заключении 28 марта 2011 года договора страхования сроком на один год, стороны могут предусмотреть, что договор страхования заключается на период с 01 апреля 2011 года по 31 марта 2012 года включительно. Расторжение договора страхования является сделкой, направленной на прекращение прав и обязанностей сторон, вытекающих из данного правоотношения. Договоры страхования могут заключаться на различные сроки. Комментируемая норма предусматривает, что если договор страхования заключен сроком свыше пяти лет, то каждая из сторон может расторгнуть договор по истечении трех месяцев после предупреждения об этом. Например, страхователь изъявляет желание расторгнуть договор страхования, который был заключен сроком на десять лет. В данном случае он обязан предупредить об этом страховщика не менее чем за три месяца до начала предполагаемой даты расторжения договора страхования. Представляется, что намерение о расторжении договора страхования должно быть заявлено в письменной форме, поскольку оно связано со сроком (не менее трех месяцев), определенным законом, а также это вытекает из того, что сам договор страхования заключается в письменной форме.

Продолжение действия договора страхования сверх предусмотренного при его заключении срока действия в правовых отношениях именуется – пролонгацией. Во многих случаях условия о продлении включаются в текст договоров гражданско-правового характера и при этом обычно предусматривается, что если ни одна из сторон не заявит об отказе от договора за определенное время до истечения его срока, то договор автоматически считается продленным на указанный в нем срок. Таким образом, пролонгация договора наступает в результате молчания сторон. Договор страхования предусматривает некоторые исключения из этих общих правил, в частности, комментируемой нормой ГКТ предусмотрено, что соглашение сторон договора страхования о том, что отношения страхования будут продлены молчанием и они досрочно не прекратятся, недействительно, если договор страхования таким образом продлевается на срок свыше одного года.

Следовательно, если договор страхования заключается на срок не более одного года, то договором может быть предусмотрено, что отношения страхования будут продлены молчанием, и они досрочно не прекратятся, а если договор страхования заключается на срок свыше одного года, то такое соглашение исключается.

Следует также учесть, что в этой норме речь идет не только о пролонгации договора, но и о том, что стороны не могут предусмотреть в договоре соглашение о досрочном прекращении отношений страхования, если договор заключается на срок более чем на один год. Данной же нормой закона предусмотрено то, что именно страхователь обязан всегда соблюдать трехмесячный срок расторжения договора. Представляется, что речь идет о досрочном расторжении договора страхования по инициативе страхователя, а также о соблюдении им же трехмесячного срока расторжения договора страхования, заключенного на срок более одного года и до пяти лет. Следовательно, расторжение договора страхования, заключенного сроком от одного года до пяти лет, по инициативе страховщика может быть произведено с соблюдением общих требований. В то же время, по договору страхования, заключенного свыше пяти лет, не только страхователь, а каждая из сторон (т.е. и страховщик, и страхователь) должна соблюдать трехмесячный срок расторжения.

Статья 846. Последствия увеличения страхового взноса

Если страховщик увеличил страховой взнос, страхователь может с соблюдением месячного срока расторжения договора прекратить договор. Незначительное увеличение страхового взноса такого права не порождает.

В комментариях к предыдущим нормам данной главы отмечалось о том, что страховые взносы (премии) являются ценой страховых услуг, т.е. непосредственным инструментом экономической реализации и материализации страховых отношений между их субъектами.

В статье 17 Закона Туркменистана «О страховании» указано о том, что страховая организация вправе повысить размер страхового платежа (страховых премий) при увеличении риска наступления страхового события по застрахованному объекту по согласованию со страхователем.

Комментируемая же норма ГКТ предоставляет страхователю право расторжения договора страхования, если он не согласен с

действиями страховщика по увеличению страхового взноса (премии). При этом о своем намерении прекратить договор страхования страхователь обязан предупредить страховщика за один месяц до предполагаемой даты расторжения договора страхования.

Например, компания застраховала оборудование своего завода от пожара. При очередной проверке состояния застрахованного оборудования страховщик обнаружил, что в помещении завода, где эксплуатируется застрахованное оборудование, не ведутся противопожарные мероприятия, в связи с чем увеличилась степень риска. Это обстоятельство предоставляет страховщику право на увеличение страхового взноса (премии), и если страхователь не согласен с таким увеличением, то он вправе расторгнуть договор страхования. В то же время, в комментируемой норме предусмотрено, что незначительное увеличение страхового взноса такого права, то есть права на расторжение договора, не порождает.

Следует иметь в виду, что ГКТ не определяет конкретного размера незначительного увеличения страхового взноса. В практике страховых организаций под незначительным увеличением страхового взноса понимается увеличение страхового взноса в размерах, предусмотренных Правилами добровольного страхования. Например, в Правилах добровольного страхования имущества предприятий, утвержденных приказом Государственной страховой организации Туркменистана от 23 мая 2003 года за № 66, предусмотрено, что исходя из степени риска и страховой суммы в каждом случае, при установлении ставки страхового платежа (страхового взноса) возможно применение понижающего (от 0,6 до 1) и повышающего (от 1 до 5) коэффициентов.

Статья 847. Обязанность предоставления информации

1. **Страхователь при заключении договора должен сообщить страховщику все известные ему обстоятельства, имеющие существенное значение для наступления опасности или страхового случая. Существенными являются обстоятельства, которые могут оказать влияние на решение страховщика отказаться от договора или заключить его с измененным содержанием.**

2. **Существенным считается также обстоятельство, о котором страховщик письменно ясно и недвусмысленно запросит страхователя.**

3. **Если страховщику не было сообщено о существенных обстоятельствах, он может отказаться от договора. Такое же значение имеет и то, если страховщик преднамеренно уклоняется от сообщения о существенном обстоятельстве.**

4. **Прекращение договора недопустимо, если страховщик знал о скрытом обстоятельстве или страхователь не виновен в несообщении о таком обстоятельстве.**

В соответствии с комментируемой нормой при заключении договора страхования страхователь обязан сообщить страховщику все известные ему обстоятельства, имеющие существенное значение для наступления опасности или страхового случая. В связи с этим возникает вопрос, каким же образом происходит запрос и получение ответа об указанных в данной статье обстоятельствах.

Известно, что Правила добровольного страхования содержат в виде приложения разработанный страховщиком стандартный бланк заявления на страхование. Этот бланк заявления применительно к требованиям части 2 статьи 944 ГКТ имеет такое же значение, как и письменный запрос страховщика. Например, в стандартном бланке заявления имеется графа, согласно которой страхователь должен ответить на запрос о наличии или отсутствии охраны страхуемого объекта.

Следует иметь в виду, что в комментируемой норме речь идет лишь о тех сведениях, которые страховщику необходимы, чтобы определить вероятность наступления страхового случая и размера возможных убытков. Сведения же, предоставляемые страхователем по вышеуказанному бланкетному запросу, являются существенными обстоятельствами, позволяющими страховщику оценить степень риска объекта страхования. Уточнение этих обстоятельств при заключении договора страхования имеют существенное значение, поскольку они влияют на решение страховщика отказаться от договора или заключить его с измененным содержанием.

Предположим, что объектом страхования является перевозка морским транспортом сахара песка. При этом, данные о содержании влаги в грузе сахарного песка не являются сведениями, позволяющими страховщику оценить вероятность наступления страхового случая и размер убытков. В конкретном случае страховщик для оценки риска больше будет заинтересован в получении данных о том, где же будет размещен перевозимый страхуемый груз – в трюме или на палубе судна.

Если объектом страхования будет являться перевозимый хлопок-сырец, то данные о содержании влаги в грузе хлопка-сырца будут иметь для страховщика существенное значение, т.к. наличие сверх нормативной влаги в хлопке-сырце может вызывать самовозгорание. Таким образом, следует вывод: строгого критерия определения степени значимости упомянутых сведений нет, комментируемая норма предоставляет страховщику право самому определять круг обстоятельств, которые могут иметь существенное значение для суждения о степени риска.

Поскольку строгого критерия определения степени значимости упомянутых в части 1 настоящей статьи нет, то законодатель предоставляет страховщику право самому определять круг обстоятельств, которые могут иметь существенное значение для суждения о степени риска, путем стандартного бланкетного запроса, указанием об этом в договоре страхования или же запросить эти данные у страхователя. Например, в соответствии с пунктом 8.2. Правил добровольного страхования грузов, утвержденных приказом № 71 Генерального директора Государственной страховой организации Туркменистана от 10 августа 2004 года существенными, признаются обстоятельства, конкретно оговоренные в договоре страхования или в письменном запросе страховщика.

Согласно пункту 5.6. вышеуказанных Правил, страхователь обязан сообщить страховщику сведения о значительном замедлении отправки груза, отклонении от обусловленного в договоре страхования или обычного пути, задержек рейса, изменении пункта перегрузки, выгрузки или назначения груза, перегрузке на другое судно, изменении способа отправки и т.д. Эти обстоятельства также считаются существенными.

Обязанность страхователя сообщить страховщику перечисленные в комментируемой статье сведения является безусловной, если эти обстоятельства известны страхователю и в то же время не известны (и не должны быть известны) страховщику.

Если же страховщику не предоставляются сведения о существенных обстоятельствах, либо страхователь (в ГКТ указано «страховщик», видимо, это опечатка, т.к. обязанность сообщить сведения возлагается на страхователя) преднамеренно уклоняется от сообщения о существенном обстоятельстве, то страховщик вправе отказаться от договора. Например, в соответствии с пунктом 2.11. Правил добровольного страхования буровых работ, утвержденных приказом № 24 Генерального директора Государственной страховой организации Туркменистана от 06 марта 2006 года, страхователь обязан не допускать при бурении использование содержащих нефть, масла или азрированных смесей в качестве бурового раствора.

Следовательно, указанные обстоятельства являются существенными, и если страхователь не сообщает, либо умышленно скрывает факт использования подобных смесей в качестве бурового раствора, то страховщик вправе отказаться от договора.

В данной норме ГКТ речь идет о случаях, при которых прекращение договора страхования не допускается, а именно:

1. когда страховщику было известно о скрытом обстоятельстве;
2. когда страхователь не виновен в несообщении о таком обстоятельстве.

Например, при страховании сельскохозяйственных культур от засухи страхователь умолчал о том, что на реке Мургаб вода уменьшается из года в год. Об этом обстоятельстве страховщику должно быть известно по своей профессии, поскольку он на протяжении ряда лет занимался этим видом страхования и располагал статистическими данными об обычном состоянии реки Мургаб в определенное время года. Тем самым, не может быть вменено в вину страхователя то, что он скрыл обстоятельства, которые имели бы решающее значение при заключении данного договора страхования. Могут иметь место случаи, когда страховщик не знал об обстоятельствах риска, но в то же время и страхователь не виновен в том, что не сообщил страховщику об этих обстоятельствах. Например, при заключении договора страхования страхователь умолчал об известных ему обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения степени риска, которые не были и не должны были быть известны страховщику. Казалось бы, в данном случае налицо виновное поведение страхователя. В то же время, при возникновении об этом спора было установлено, что страхователь не сообщил страховщику о тех обстоятельствах, которые не были оговорены страховщиком ни в анкете-заявлении, ни в стандартной форме договора страхования, и ни в своем письменном запросе. При таких обстоятельствах страхователь не мог допустить того, что необходимо сообщать страховщику об обстоятельствах, которые им не запрашиваются, в связи с чем основания для прекращения договора страхования отсутствуют.

Статья 848. Последствия сообщения неправильных данных
Страховщик может отказаться от договора и в случае, если сообщение о существенном обстоятельстве содержит неправильные данные.

Отказ от договора недопустим, если неточность данных была известна страховщику и страхователь не виновен в предоставлении неверных данных. В течение одного месяца после сообщения об этих данных страховщик может расторгнуть договор.

Необходимо иметь в виду, что обязательным условием применения правил, содержащихся в части 1 статьи 848 ГКТ является наличие умысла страхователя, т.е. иными словами должно быть установлено, что при заключении договора страхователь знал или должен был знать о том, что сообщает страховщику заведомо ложные сведения. Действия страхователя, представившего неправильные данные о существенном обстоятельстве могут служить основанием для оспаривания страховщиком в соответствии с статьей 107 ГКТ договора страхования, как сделки, совершенной под влиянием обмана. Подобные сделки в силу Главы 4 ГКТ являются оспоримыми, т.е. они могут быть признаны недействительными только в судебном порядке. При этом следует иметь в виду, что правом требования признания договора недействительным страховщик пользуется по своему усмотрению и в суде его право подлежит защите, если будет установлен умысел страхователя в предоставлении неправильных данных.

Если неточность предоставленных данных была известна страховщику, то он в силу норм, содержащихся в части 2 статьи 848 ГКТ, не имеет права отказаться от договора. Например, страхователь в бланке заявления о добровольном страховании строения от пожара ошибочно указал о том, что здание, подлежащее страхованию, является железобетонным строением. В то же время, фактически, данное строение является каркасным зданием, что в страховом деле имеет немаловажное значение, поскольку каркасное строение больше подвергнуто риску, чем железобетонное строение. Страховщику же было известно о том, что это здание не железобетонной конструкции, поскольку данное строение он страховал уже не первый год, и тем более, страховая компания расположена в однотипном каркасном здании, расположенном по соседству со страхуемым зданием, принадлежащим страхователю. Страховщик лишен права отказа от договора и в том случае, если данные, имеющие существенное значение для наступления опасности или страхового случая, содержат неверные сведения не по вине страхователя. Например, для определения степени риска потребовалось экспертное заключение в отношении перевозимого груза, подлежащего страхованию. Страхователь представил страховщику требуемое заключение специалиста. Впоследствии, после заключения договора страхования и в процессе перевозки груза, выяснилось, что в отношении перевозимого груза дано неправильное экспертное заключение, и перевозимый груз, в силу своего химического состава и условий перевозки, подвергнут опасности более, чем указано в экспертном заключении. Однако, в связи с тем, что неверные данные о вероятности наступления страхового случая представлены не по вине страхователя, страховщик не вправе лишь по этим основаниям отказаться от договора и у него возникает право требовать увеличения страхового взноса. Из вышеуказанного складывается общий вывод о том, что бремя истребования и сбора информации о риске возлагается на страховщика, что подписанием договора страховщик признает достаточность предоставленных ему страхователем и собранных им самим в форме ответов на вопросы сведений, что стороны достигли соглашения о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование, и волеизъявление страховщика, выраженное в договоре, соответствует его действительной воле, и в силу всего этого, требования страховщика о расторжении договора страхования или признания его недействительным, окажутся необоснованными.

Статья 849. Расторжение договора страхования вследствие не предоставления информации

Если страхователь должен был ответить на письменные вопросы об обстоятельствах опасности, страховщик вправе расторгнуть договор из-за несообщения обстоятельств, о которых вопросы хотя и не ставились, однако страхователь преднамеренно умалчивал о них.

Под понятием страховой риск в страховой деятельности, практически, понимается ответственность страховщика за те конкретные опасности, от которых он обеспечивает страховую защиту объектов страхователя: пожар, авария, угон автомобиля и т.п.

Именно это обстоятельство и порождает у страховщика необходимость быть информированным обо всех обстоятельствах, имеющих существенное значение для наступления опасности или страхового случая. Разумеется, абсолютную часть сведений, необходимых для оценки риска, страховщик получает у страхователя. Об обязанностях страхователя сообщить страховщику обо всех известных ему обстоятельствах, имеющих существенное значение для наступления опасности или страхового случая, указано в статье 847 ГКТ, статье 25 Закона Туркменистана «О страховании», в соответствующих Правилах и в договорах о страховании.

В том случае, если страхователь, несмотря на письменный запрос страховщика, не сообщает ему об обстоятельствах опасности, то страховщик по этим основаниям вправе расторгнуть договор страхования, а если договор страхования еще не заключен, то заявить о своем отказе от заключения договора. Если существуют обстоятельства опасности и при их наличии вероятность наступления страхового случая очень велика, то применительно к требованиям комментируемой нормы страхователь обязан сообщить о них страховщику, даже если о них и не ставились вопросы. Если же страхователь преднамеренно умалчивал о таких обстоятельствах, то это обстоятельство также дает страховщику право на отказ от договора страхования.

Например, при страховании химического завода страхователь умышленно не поставил страховщика в известность о том, что техническое состояние одной из камер хранения химикатов экспертной комиссией признано неудовлетворительной и в течение одного месяца рекомендовалось произвести его капитальный ремонт. Это обстоятельство имело существенное значение для оценки риска и, тем самым, страховщик вправе был отказаться от договора или же заключить его с измененными условиями, например: исключить эту камеру из предмета договора страхования.

Статья 850. Срок расторжения договора вследствие не предоставления информации

1. В течение одного месяца после несообщения предусмотренных настоящей главой сведений страховщик может расторгнуть договор. Этот срок начинается с момента, когда страховщик узнал о нарушении обязанности сообщения.

2. Страхователю должно быть сообщено о расторжении договора.

В данной норме речь идет о сроках, в течение которых страховщик вправе расторгнуть договор страхования и о началах истечения этого срока. Например, при заключении договора страхования страховщик запросил у страхователя об

обстоятельствах наступления опасности или страхового случая, и в своем запросе указал дату, до истечения которой должны быть представлены запрашиваемые данные. Если к указанному времени страхователь не представил запрашиваемые сведения, то, начиная с этого момента и до истечения одного месяца, страховщик вправе расторгнуть договор страхования, а если к тому времени договор страхования не был заключен, то отказаться от заключения договора. Месячный срок, указанный в данной норме исчисляется применительно к требованиям статьи 149 ГКТ, и начинается с того момента, когда страховщику стало известно о нарушении страхователем своих обязанностей по представлению запрашиваемых сведений.

Если страховщик расторгает договор страхования из-за непредставления страхователем необходимых для оценки риска сведений, то он, в силу комментируемой нормы, обязан сообщить об этом страхователю. Разумеется, для исключения в дальнейшем каких-либо споров сообщение о расторжении договора страхования должно быть в письменном виде, и вручено страхователю нарочно, либо направлено в его адрес заказной корреспонденцией. Сообщение о расторжении договора о страхования, кроме того, должно быть аргументировано и содержать мотивы, по которым страховщик вынужден был прибегнуть к такому решению.

Статья 851. Расторжение договора после наступления страхового случая

Если страховщик расторгнет договор после наступления страхового случая, он не освобождается от исполнения своих обязанностей, если обстоятельство, обязанность сообщения о котором была нарушена, не влияет на наступление страхового случая и исполнение обязанностей страховщика.

Из смысла данной нормы ГКТ вытекает, что страховщик вправе расторгнуть договор страхования даже после наступления страхового события. Однако, само по себе расторжение договора страхования после наступления страхового случая не освобождает страховщика от обязанности страхового возмещения, если обстоятельство, обязанность сообщения о котором была нарушена страхователем, не влияют на наступление страхового случая и исполнение обязанностей страховщика.

Например: цементный завод был застрахован от стихийных бедствий и при заключении договора страхования страховщик запросил у страхователя данные о производственной мощности завода, краткую характеристику складированных помещений и т.п. Однако, до наступления срока предоставления запрашиваемых сведений, цементный завод пострадал от землетрясения. Страховщик, мотивируя тем, что страхователь не предоставил запрашиваемые сведения, заявил о расторжении им договора и отказал в выплате страхового возмещения. При указанных обстоятельствах действия страховщика необоснованно, поскольку непредставление страхователем запрашиваемых сведений никак не могло повлиять на факт наступления страхового случая и исполнение обязанностей страховщика.

Таким образом, законодатель прослеживает причинную связь между наступившим страховым случаем, запрашиваемыми страховщиком обстоятельствами, и неисполнением страхователем своих обязанностей по представлению об этом сведений.

Статья 852. Обязанность сообщения информации о повышенной опасности

1. **Страхователь обязан немедленно сообщить страховщику о повышении опасности, возникшем после заключении договора, если это оказало бы существенное влияние на заключение договора.**

2. **В таком случае страховщик вправе расторгнуть договор с соблюдением месячного срока или потребовать соответствующего увеличения страхового взноса. Если страхователь преднамеренно вызвал увеличение опасности, страховщик может расторгнуть договор, не соблюдая месячного срока.**

Прежде всего, необходимо учесть, что в данной норме речь идет не о повышенной опасности, а о повышении опасности после заключения договора страхования, которое оказало бы существенное влияние на решение страховщика заключать договор страхования на указанных условиях, либо же заключить договор страхования с измененным содержанием.

Например: обувная фабрика сроком на один год заключила договор страхования имущества предприятия от кражи со взломом. На период заключения договора страхования охрана здания и имущества обувной фабрики по соответствующему договору осуществлялась вневедомственной охраной управления полиции города Ашхабада.

Через четыре месяца после заключения договора страхования договор обувной фабрики с вневедомственной охраной об охране предприятия и его имущества был расторгнут в виду неплатежеспособности фабрики.

Обязанность сообщать страховщику указанные о повышении опасности у страхователя наступает лишь тогда, когда изменились обстоятельства, сообщенные страховщику при заключении договора, и эти изменения существенно влияют на вероятность наступления страхового случая. В отношении по страхованию обстоятельство, приведенное в вышеуказанном примере, является существенным условием, влияющим на решение страховщика, в связи с чем, в конкретном случае у страхователя – обувной фабрики, возникает обязанность сообщить страховщику о прекращении охраны объекта страхования.

Разумеется, вопрос о степени значимости тех или иных изменений в страховом риске может явиться предметом разногласий между страховщиком и страхователем, в связи с этим очень важно, чтобы перечень таких обстоятельств содержался в договоре или был приведен в стандартных правилах страхования, вследствие чего сообщение перечисленных в них сведений становится неременной обязанностью страхователя.

Например: в соответствии с пунктом 6.1. Правил добровольного страхования имущества предприятий движимое имущество считается застрахованным только в тех помещениях, которые указаны в договоре страхования (место страхования). Перемещение застрахованного имущества в другое помещение должно быть согласовано со страховщиком. Если же страхователь не получит письменного согласия страховщика на такое перемещение, то страховая защита в отношении этого имущества прекращается.

В случае получения сообщения о повышении опасности, например, после получения сведения о прекращении услуг по охране обувной фабрики, страховщик по своему усмотрению вправе принять решение об отказе от договора, либо о заключении договора страхования с применением повышающего коэффициента тарифной ставки, например 0,4% к страховой сумме.

На начало страхования объект страхования был охраняем, в связи с чем вероятность кражи со взломом сводилась к минимуму, и поэтому с учетом оценки риска, страховщик применил понижающий коэффициент, определив тарифную ставку в размере 0,2% к страховой сумме. Однако, в связи прекращением охраны объекта риск кражи со взломом существенно увеличился, и страховщик вправе был увеличить тарифную ставку в два раза.

Законодатель определил, что страховщик о принятом им решении расторгнуть договор страхования, либо о соответствующем увеличении страхового взноса обязан сообщить страхователю с соблюдением месячного срока. В соответствии с комментируемой нормой ГКТ в том случае, если страхователь преднамеренно вызвал увеличение опасности, страховщик вправе расторгнуть договор, не соблюдая месячного срока. Например, дайханское объединение застраховало урожай хлопка от засухи. Через некоторое время, предполагая, что план по выращиванию и сбору хлопка-сырца выполнен не будет, руководство дайханского объединения перестало поливать хлопчатник, чтобы искусственно вызвать засуху, и тем самым получить страховое возмещение. Когда об этом стало известно, страховщик незамедлительно принял решение о расторжении договора страхования. Действия страховщика в данной ситуации отвечали требованиям комментируемой нормы ГКТ и при возникновении спора по вопросу досрочного расторжения договора страхования признаны обоснованными.

Статья 853. Обязанность сообщения о наступлении страхового случая

1. **Узнав о наступлении страхового случая, страхователь обязан немедленно сообщить об этом страховщику.**

2. **Страховщик может при наступлении страхового случая потребовать у страхователя любые сведения, которые необходимы для установления страхового случая или объема обязанности.**

3. **Страховщик не может основываться на соглашении, согласно которому освобождается от своих обязанностей, если страхователь не выполнит обязанности сообщения и этим интересы страховщика существенно не нарушаются.**

4. **Страховщик должен исполнить свои обязанности после наступления страхового случая и определения размера платежей страховщика.**

Одним из основных условий договора страхования является обязанность страхователя незамедлительно сообщить страховщику о наступлении страхового случая. Представляется, что это вызвано тем, что после уведомления о наступлении страхового случая страховщик может принять необходимые и безотлагательные меры по уменьшению

убытка, спасению имущества своими средствами или дать соответствующие указания страхователю, например, организовать розыск пропавшего имущества, оказать содействие по продаже на выгодных условиях поврежденного имущества.

В пределах своей компетенции страховщик может своевременно организовать осмотр имущества, чтобы исключить из объема страхового возмещения сопутствующих убытков, не относящихся к данному страховому случаю.

Своевременное уведомление страховщика о наступлении страхового случая, повлекшего большие убытки, также дает страховщику возможность и основания принять соответствующие меры, например, по возмещению ущерба по линии перестрахования.

Комментируемой нормой ГКТ не установлен конкретный срок уведомления, но, соблюдая требования закона, страхователь обязан незамедлительно сообщить страховщику о наступлении страхового случая. В то же время, по соглашению сторон в договоре страхования может быть установлен срок уведомления страховщика. Этот срок может быть конкретизирован как в Правилах страхования, так и в самом страховом свидетельстве (полисе).

Необходимо учесть, что способ передачи информации страховщику о наступлении страхового случая законодательством также не определен, но в практической деятельности используются любые средства быстрой связи (телефон, факс, Интернет и т.д.). Не всегда имеется возможность оперативно и точно определить сумму ущерба, в связи с чем, на практике достаточным признается факт сообщения о страховом случае, в котором содержится краткая информация о характере наступившего страхового случая. В связи с этим, законодатель предоставляет страховщику право запрашивать у страхователя любые сведения, необходимые для установления страхового случая или объема обязанности. На практике нередки случаи, когда страхователь сообщает страховщику о наступлении страхового случая, но представить какие-либо сведения (доказательства) самостоятельно не может. Например, службы дорожного надзора полиции по дорожно-транспортным происшествиям представляют сведения только по запросам компетентных органов, и в таком случае, получив сообщение о страховом случае, страховщик вправе запросить органы службы дорожного надзора полиции об имевшем месте дорожно-транспортном происшествии.

Исходя из общего принципа о свободном определении в договорах гражданско-правового характера своих прав и обязательств страховщик и страхователь могут предусмотреть в договоре о том, что страховщик свободен от своих обязанностей, если страхователь не сообщит о наступлении страхового случая. Однако, не может быть признано действительным соглашение о том, что всякое несообщение страховщику о наступлении страхового случая, является основанием для освобождения его от своих обязанностей по выплате страхового возмещения. Законодатель в связи с этим предусмотрел то, что несообщение страховщику о страховом случае освобождает последнего от выполнения своих обязанностей, только в том случае, если этим существенно нарушаются интересы страховщика.

Например, если страховщику не сообщено о пожаре в текстильном комбинате, то это обстоятельство может быть признано существенным нарушением интересов страховщика, поскольку при своевременном сообщении страховщику о наступлении страхового случая, он мог бы принять соответствующие меры по уменьшению убытка, спасению имущества или же дать соответствующие указания страхователю, к примеру: сохранить пострадавшее имущество в том виде, в котором оно оказалось после страхового случая до осмотра его представителями страховщика.

Рассмотрим другой случай, когда страховщику не сообщено о пропаже велосипеда со двора, хотя по факту обнаружения кражи, страхователем на место происшествия вызваны сотрудники полиции. В конкретном случае, несообщение страховщику о страховом

случае не может быть признано существенным нарушением интересов страховщика, поскольку, во-первых: в силу незначительности ущерба, во-вторых: в связи с констатацией факта кражи и расследованием обстоятельств происшествия, уполномоченным на то органом – полицией, несообщение не препятствовало установлению причины наступления и характера обстоятельств, необходимых для признания события страховым случаем.

Страховщик занимает особое место в страховом правоотношении, поскольку именно с его действиями связано достижение основной цели, ради которой возникает страховое правоотношение, и в конечном счете, все обязанности страховщика сводятся к одной, на наш взгляд, главной – выплате денег. Выплата страховщиком предусмотренных договором сумм входит в содержание договора, а потому рассматривается исключительно как выполнение соответствующей стороной своих договорных обязательств. Согласно комментируемой норме, страховщик обязан исполнить свои договорные обязательства после того, как будет установлен факт наступления страхового случая и определен размер страховых выплат. К сбору доказательств, подтверждающих факт наступления страхового случая и определения размера ущерба, страховщик приступает после получения сообщения о страховом случае. С учетом особенностей каждого вида страхования порядок сбора доказательств, свидетельствующих о наступлении страхового случая, и определения размера ущерба в связи со страховым событием может быть различным.

§2. Страховой взнос

Статья 854. Обязанность внесения страхового взноса

1. Страхователь после уплаты страхового взноса получает страховой договор.

2. Если интерес в страховании утрачен, страховщик может потребовать часть страхового взноса, соответствующего продолжительности взятого на себя риска. Страховщик может потребовать вознаграждения, соответствующего оказанному обслуживанию. (В ред. Закона Туркменистана от 22 декабря 2012 г. - Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3. Ст. 107).

Страховой взнос является платой за страхование, которую страхователь обязан внести страховщику в соответствии с договором страхования или законом. Страховой взнос представляет собой основной, по существу и единственный, источник формирования соответствующих фондов, из которых страховщиком осуществляется выплата страхового возмещения, в связи с чем законодательно закреплено то, что страхователь получает страховой договор (полис) после уплаты страхового взноса. На практике внесение страхового взноса в основном осуществляется одновременно с выдачей страхователю страхового договора (полиса), а в некоторых случаях даже в процессе оформления договора страхования.

Договор страхования может быть прекращен до наступления срока, на который он был заключен, если возможность наступления страхового случая отпала, либо существование страхового риска прекратилось по обстоятельствам иным, чем страховой случай. Разумеется, что если интерес в страховании утрачен, и страхователь отказался от договора, то страховщик может потребовать часть страхового взноса, соответствующую продолжительности взятого на себя риска.

Например, в соответствии с пунктом 9.2.2. Правил добровольного страхования здоровья граждан, выезжающих за рубеж, утвержденных Приказом № 79 Генерального директора Государственной страховой организации Туркменистана от 29 сентября 2006 года, при досрочном прекращении договора страхования по требованию страхователя страховщик возвращает ему страховой взнос (премию) полностью за не истекший срок договора. В части 2 статьи 854 ГКТ предусмотрено также право страховщика на вознаграждение, соответствующего оказанному обслуживанию. На практике вознаграждением подобного рода являются расходы страховщика на ведение дела. Например: в соответствии с пунктом 8 Постановления Президента Туркменистана «О государственном обязательном страховании гражданской ответственности владельцев (перевозчиков) автотранспортных средств перед третьими лицами» расходы на ведение дела установлены в размере 20 процентов от суммы страхового платежа.

Статья 855. Первый страховой взнос
До своевременной уплаты первого или одноразового страхового взноса страховщик свободен от своих обязанностей.

В комментариях к предыдущим статьям ГКТ указывалось о том, что страховой взнос (премия) является основным источником формирования соответствующих фондов, из которых выплачивается страховое возмещение. Исходя из этого, следует иметь в виду, что исполнение страхователем своих договорных обязательств по уплате страхового взноса имеет важное значение. Если договор страхования заключается на несколько лет, то уплата страховой премии может быть произведена ежегодно, т. е., рассрочена на несколько лет, на которые заключается договор страхования. По краткосрочным договорам страхования предусматривается единовременная (одноразовая) уплата страхового взноса. По договорам страхования, по которым уплата страхового взноса рассрочена на несколько периодов, обязанность страховщика возникает лишь только тогда, когда страхователь начнет производить уплату страхового взноса, а по договорам страхования, предусматривающим одноразовую уплату страхового взноса, обязанности страховщика возникают после уплаты этого взноса. О последствиях неуплаты страхового

взноса указывается также и в Правилах по добровольным видам страхования. Например: в пункте 8.4. Правил добровольного страхования имущества предприятий указывается, что в случае неуплаты страхователем страховой премии (при единовременной её уплате), либо первой её части (при уплате страховой премии по срокам), договор считается несостоявшимся и страховщик свободен от своих обязанностей.

Статья 856. Несвоевременная уплата страхового взноса
1. Если страховой взнос не внесен своевременно, страховщик может письменно определить двухнедельный срок для внесения. При этом должно быть указано о последствиях просрочки.
2. Если после истечения срока наступает страховой случай и к этому времени страхователь просрочил внесение взноса или уплату процентов, страховщик освобождается от своих обязанностей.

Отношения по страхованию являются договорными, в связи с чем законодатель предоставляет сторонам самим решать сохранять договор или же расторгнуть его в связи с виновным поведением той или другой стороны. В соответствии с требованиями части 1 статьи 856 ГКТ, если даже страхователь своевременно не внес страховой взнос, то страховщик, не расторгая договор страхования, вправе предоставить страхователю двухнедельный (разумеется, дополнительный) срок для уплаты страхового взноса.

Сообщение о предоставлении страхователю двухнедельного срока для внесения страхового взноса оформляется письменно. При этом законодатель предусмотрел, что в сообщении о предоставлении двухнедельного срока для внесения страхового взноса, должно быть указано о последствиях просрочки его уплаты. Последствия же неуплаты страхового взноса в течение дополнительного времени, аналогичны последствиям несвоевременной уплаты первого или одноразового страхового взноса, предусмотренным в статье 855 ГКТ.

Комментируя статью 855 ГКТ, мы указывали о том, что если страховой взнос не уплачен, то страховщик свободен от своих договорных обязательств, основной из которых является выплата страхового возмещения.

Как же быть, если страхователь не уплатил страховой взнос в предоставленный ему страховщиком двухнедельный срок, и по его истечении произошел страховой случай? В части 2 комментируемой статьи ГКТ указано, что страховщик освобождается от своих обязанностей и в том случае, если по истечении предоставленного срока наступает страховой случай, и к этому времени страховой взнос или проценты по нему не уплачены.

Например: 19 августа 2011 года госстрахом города Ашхабада застраховано домовладение от пожара. В трехдневный срок, определенный страховщиком в страховом полисе, страхователь Д не уплатил страховой взнос. 23 августа 2011 года страховщик направил гражданину Д письменное уведомление об уплате страхового взноса до 07 сентября 2011 года, указав при этом, что в случае неуплаты взноса в указанный срок, договор страхования будет аннулирован и страховое возмещение производиться не будет. В ночь на 09 сентября 2011 года в застрахованном доме произошел пожар, а 12 сентября 2011 года гражданин Д обратился в страховую организацию с заявлением об уплате страхового возмещения, мотивируя тем, что он владеет страховым полисом. Государственной страховой организацией города Ашхабада было принято решение об отказе в страховом возмещении в связи с тем, что несмотря на определение двухнедельного срока, страхователь просрочил внесение страхового взноса.

Статья 857. Расторжение договора вследствие несвоевременной уплаты страхового взноса

Если страхователь своевременно не внесет страхового взноса, страховщик может за месяц раньше предупредить страхователя о расторжении договора и при безрезультатном истечении этого срока расторгнуть его.

В соответствии со статьей. 375 ГКТ обязательства должны исполняться надлежащим образом, добросовестно, в оговоренное время и месте. Если страхователь не внесет страховой взнос в обусловленное договором страхования время, то в силу свободы договорных отношений страховщик может за один месяц до расторжения договора предупредить страхователя о его расторжении, и при безрезультатном истечении этого срока расторгнуть договор страхования в одностороннем порядке.

Представляется, что если до истечения одного месяца, т. е. до фактического расторжения договора, страхователь внесет страховой полис, то договор страхования должен быть продолжен, но страховщик, в силу статьи 855 ГКТ, будет нести ответственность за страховое событие, наступившее после уплаты страхового взноса.

Статья 858. Прекращение уплаты страхового взноса

Страхователь может прекратить внесение страхового взноса, если после заключения договора выяснится, что экономическое положение страховщика ухудшилось настолько, что существует реальная опасность неисполнения им взятых по договору обязанностей на случай наступления страхового случая.

Известно, что финансово-экономическая деятельность страховщика направлена на обеспечение исполнения обязательств перед страхователями и осуществляется на условиях полной хозяйственной самостоятельности. Для того, чтобы страховщику иметь реальную возможность осуществлять страховую защиту имущественных интересов физических и юридических лиц, т. е. производить страховые выплаты и страховые возмещения, страховщику необходимо сформировать целевые фонды денежных средств (резервные фонды по видам страхования, составляющие общий страховой фонд страховщика).

Таким образом, экономическое положение страховщика имеет существенное значение на страховом рынке. Заключая договора страхования, физические и юридические лица должны быть уверены в реальной защите на случай наступления страхового события, и в этом законодатель, в комментируемой норме, предоставляет им гарантию, допустив возможность прекращения внесения страхового взноса, тем самым расторжения договора страхования, на случай ухудшения экономического положения страховщика, и существования реальной опасности неисполнения страховщиком взятых по договору страхования обязательств на случай наступления страхового случая.

§3. Страхование вреда

Статья 859. Обязанность возмещения вреда деньгами Страховщик должен возместить вред деньгами.

Как известно, деньги - особый товар в гражданско-правовых отношениях, выполняют роль всеобщего эквивалента и являются: мерами стоимости, обеспечивая выражение стоимости товаров; средствами обращения, выполняя роль посредника в обращении товаров; средствами платежа, способными заменить собой почти любой объект имущественных отношений, носящих возмездный характер.

Именно, поэтому возмещение убытков при имущественном страховании, равно как и выплата страховой суммы при страховании личном, как это определено в комментируемой норме ГКТ, исполняются в денежном выражении. Необходимость возмещения вреда деньгами вытекает даже из самого понятия страхового возмещения, являющегося суммой, выплачиваемой страховщиком в покрытие ущерба вследствие страхового события.

Статья 860. Пределы возмещения вреда

Страховщик возмещает вред только в пределах страховой суммы.

Страховая сумма представляет собой определенную договором страхования или установленную законом денежную сумму, исходя из которой устанавливаются размеры страхового взноса и страховой выплаты.

При страховании имущества страховая сумма определяется в пределах действительной стоимости имущества на момент заключения договора. В договоре личного страхования страховая сумма устанавливается по соглашению сторон.

Таким образом, страховая сумма практически является обусловленной стоимостью объекта страхования, в связи с чем в страховой деятельности её именуют также и страховой стоимостью.

В связи с тем, что страховая сумма является неотъемлемой частью договора страхования, страховое возмещение (страховая выплата) не может превышать предела страховой суммы.

Например: если перевозимый груз при заключении договора страхования оценен в 2 миллиона манат, а фактически его стоимость гораздо больше, то в любом случае, даже при полной гибели груза, страховое возмещение не превысит страховой стоимости груза, т.е.

2-х миллионов манат.

Статья 861. Страхование сравнение

1. Если окажется, что страховая сумма значительно превышает стоимость застрахованного интереса (страховую оценку), как страхователь, так и страховщик могут потребовать снижения

страховой суммы в целях предотвращения чрезмерного страхования с немедленным соответствующим снижением страхового взноса.

2. **Если страхователь заключит договор для получения неправомерного дохода путем завышения страховки, договор считается недействительным. Взносы, уплаченные страховщику до недействительности договора остаются ему, если он к моменту заключения договора не знал о недействительности.**

Превышение страховой суммы над стоимостью застрахованного интереса (страховой оценки) в имущественном страховании не может иметь место. Исключением из этих правил может служить страхование от разных рисков. Иначе это может привести к неосновательному обогащению страхователя за счет страховщика. Следовательно, договор страхования в части превышения окажется недействительным.

Если факт превышения страховой суммы над действительной стоимостью застрахованного имущества будет установлен сторонами в период действия договора страхования, то как страховщик, так и страхователь, вправе требовать снижения страховой суммы, чтобы избежать чрезмерного страхования и впоследствии, при наступлении страхового события, предотвращения неосновательного обогащения. При этом, стороны обязаны немедленно решить вопрос о соответствующем снижении страхового взноса (премии).

Если будет установлено, что страхователь с целью получения неправомерного дохода умышленно завысил страховую сумму, то такой договор может быть оспорен страховщиком и признан недействительным со всеми вытекающими, в результате признания сделки недействительной, последствиями. Таковыми, в силу комментируемой статьи, могут быть недопустимость реституции, то есть не возврат страхователю уплаченных им страховых взносов. Разумеется, что страховые взносы остаются у страховщика, лишь в том случае, если он, к моменту заключения договора страхования, не знал об обстоятельствах, приведших к признанию договора страхования недействительным.

Статья 862. Особенности страхования имущества
Если застраховано имущество и из обстоятельств дела не
вытекает иное, страховой суммой считается стоимость имущества.

На практике имеют место случаи, когда в договорах страхования, например, указывается о том, что страхуется домашнее имущество, приводится перечень этого имущества, указывается общая страховая сумма, исходя из чего, также устанавливается и сумма страхового взноса, но не указывается в отдельности стоимость каждого имущества. В данном случае, налицо факт страхования всего домашнего имущества, перечень которого содержится, как в заявлении о страховании, так и в договоре страхования (в страховом свидетельстве – полисе). Если наступлением страхового случая окажется поврежденным часть имущества, то страховой суммой поврежденных вещей будет считаться их действительная стоимость.

Статья 863. Страхование упущенной выгоды
Страхование распространяется и на выгоду, которая не была получена из-за наступления страхового случая, если это предусмотрено договором страхования или законодательством Туркменистана. (В ред. Закона Туркменистана от 22 декабря 2012г. - Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3. Ст. 107).

Под упущенной выгодой в страховых отношениях следует понимать неполученные доходы, которые страхователь получил бы при условиях нормального функционирования своей обычной деятельности, если не наступило бы страховое событие.

Решение вопроса о распространении страхования на упущенную выгоду, кроме прямо предусмотренных законодательством Туркменистана случаев, законодатель оставляет на разрешение самих сторон договора страхования, то есть передать и принимать на страхование упущенную выгоду, или нет, должно являться свободным выражением волеизъявления страхователя и страховщика

На практике страхование упущенной выгоды чаще всего применяется при страховании имущества предприятий. Например: при заключении договора страхования имущества (в том числе продукции, оборудования и здания) ковровой фабрики страхователь потребовал взять под страховую защиту, на случай наступления страхового события, и упущенную выгоду. Страховщик в этом случае потребовал повышенную ставку страхового взноса (премии), на что страхователь согласился.

Наступлением страхового случая страховщик возместил как реальный ущерб, так и упущенную выгоду, определив её размер по средним показателям ковровой фабрики за аналогичный период, предшествовавший периоду действия договора страхования.

Статья 864. Страхование совокупности вещей
Если застрахована совокупность вещей, страхование распространяется на все входящие в неё вещи.

В комментариях к статье 169 ГКТ указывалось, что действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все её части, если договором не установлено иное.

Комментируемая норма закона применяется по аналогичному принципу.

Например: предметом договора страхования является домовладение. Понятно, что домовладение состоит не только из жилых комнат, а оно включает в себя и такие подсобные помещения, как кухня, веранда, гараж, дворовые постройки, мансарда, подвальное помещение и т.д.

Независимо от того, будет ли в договоре страхования (в страховом полисе) конкретизированы, что включает в себя домовладение, при наступлении страхового случая, в силу того, что застрахована совокупность вещей, страховщик будет нести ответственность, как за жилой дом, так и за её составные части: и за кухню, и за мансарду, за гараж и подвальное помещение.

Статья 865. Размер страхового возмещения

Страховщик не обязан выплатить страхователю сумму, превышающую возникший вред и в том случае, если вознаграждение за страхование превышает страховую сумму на момент наступления страхового случая.

В комментариях к предыдущим нормам ГКТ указывалось о том, что вред возмещается только лишь в пределах страховой суммы.

Страховая сумма определяется при заключении договора страхования и является пределом ответственности страховщика при наступлении страхового случая. Исходя из размера страховой суммы, и определяется величина страхового взноса, являющегося, по сути, вознаграждением за страхование.

Комментируемая норма ГКТ освобождает страховщика от ответственности выплатить страхователю сумму, превышающую возникший вред, если даже на момент наступления страхового события, размер выплаченного страхователем страхового взноса (возможно при накопительном страховании жизни) окажется больше чем страховая сумма.

Следует иметь в виду, что расходы, произведенные в целях уменьшения убытков, не входят в состав страховой суммы по договору, а потому возмещаются независимо от того, что вместе с выплатой страхового возмещения они могут превысить страховую сумму. При неполном страховании произведенные страхователем расходы возмещаются пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости.

Статья 866. Сокращенное или неполное страхование. Двойное страхование

1. **Если страховая сумма меньше страховой оценки на момент наступления страхового случая (сокращенное или неполное страхование), страховщик возмещает только ту часть вреда, которая равна оценке страховой суммы и вознаграждению за страхование.**

2. **Лицо, одновременно застраховавшее один и тот же интерес у нескольких страховщиков, обязано немедленно сообщить об этом каждому страховщику.**

3. **Если интерес застрахован от одного и того же риска у нескольких страховщиков и страховые суммы в совокупности превышают страховую оценку или по другим причинам общая сумма возмещений, которая была бы выплачена каждым страховщиком при отсутствии договора страхования с другим страховщиком, превышает все убытки (двойное страхование), то страховщики как солидарные должники обязаны перед страхователем в пределах суммы, на которую у них заключен договор со страхователем, однако страхователь не вправе в совокупности получить сумму, превышающую размер реального вреда.**

При сокращенном или неполном страховании страховщик также несет ответственность только в пределах страховой суммы, хотя действительная стоимость имущества (или страховая оценка) на момент наступления страхового случая будет больше, чем страховая сумма.

Например: при действительной стоимости автомобиля 30.000 манат, его страховая стоимость была определена сторонами в 21.000 манат, т. е. автомобиль застрахован в пределах 70% его действительной стоимости. После имевшего место страхового случая, восстановительная стоимость автомобиля определена в 24.000 манат, то есть превышала страховую сумму.

В конкретном случае страховщик несет ответственность: во-первых, только лишь в пределах страховой суммы (21.000 манат); во-вторых, поскольку автомобиль был застрахован не на действительную стоимость, то ответственность страховщика также будет исчисляться в процентном соотношении страховой суммы к действительной стоимости автомобиля, а именно в пределах 70% от причиненного страховым случаем вреда (восстановительной стоимости).

Если в силу каких-либо обстоятельств окажется, что страхователь застраховал один и тот же интерес (т. е. один и тот же объект, от одного и того же риска) у нескольких страховщиков, то он незамедлительно обязан сообщить об этом каждому из страховщиков.

Во избежание в дальнейшем каких-либо спорных и неясных вопросов представляется, что сообщение должно носить письменный характер, ибо бремя доказывания об извещении страховщиков ложиться на страхователя.

В дальнейшем страховщики самостоятельно решают – продолжать такой договор или нет, а также выясняют, не направлено ли двойное страхование, на получение неправомерного дохода. В любом случае, при наступлении страхового случая, во избежание неосновательного обогащения страхователя, вопрос о выплате страхового возмещения страховщиками (извещенные о двойном страховании) решают сообща.

Комментируемая норма, по сути, направлена на предотвращение неосновательного обогащения путем двойного страхования. Согласно данной норме, если интерес застрахован от одного и того же риска у нескольких страховщиков и страховые суммы в совокупности превышают страховую оценку, либо превышает все убытки, то страховщики несут перед страхователем ответственность в пределах суммы, на которую у них заключен договор со страхователем.

Однако, в любом случае, общий размер страхового возмещения, получаемого страхователем от всех страховщиков, не может превышать размер реального вреда.

Например: контейнер с грузом, действительной стоимостью в 500.000 манат, следовавший с пункта «А» до пункта «Б» был застрахован в трех страховых организациях. В первой - на страховую сумму 400.000 манат (на 80% действительной стоимости), во второй - на 200.000 манат (на 40% действительной стоимости) и в третьей - на 300.000 манат (на 60% действительной стоимости). В пути следования произошло страховое событие, в результате которого реальный ущерб был оценен в 360.000 манат.

Если же каждый из страховщиков произведет оплату страхового возмещения в пределах пропорционально взятому на себя риску, то совокупность страхового возмещения превысит, как размер реального ущерба, так и действительную стоимость предмета страхования, и составит в общей сложности 648.000 (288.000 + 144.000 + 216.000) манат.

При таких обстоятельствах размер страхового возмещения в соответствии с требованиями комментируемой статьи исчисляется следующим образом. Общая страховая сумма всех трех страховщиков составит 900.000 (400.000 + 200.000 + 300.000) манат. При таком соотношении из общей страховой суммы (100%) доля ответственности первого страховщика составит - 44,44%, доля второго страховщика - 22,22% и доля третьего страховщика - 33,34%. Следовательно, первый страховщик возместит страхователю 160.000 манат, второй 80.000 манат, а третий - 120.000 манат, а в общей сложности 360.000 манат.

Статья 867. Недействительность двойного страхования
Если страхователь оформил двойное страхование с целью
получения неправомерного дохода, то каждый договор, заключенный с этой
целью, считается недействительным.

В соответствии с требованиями пункта 3 статьи 9 ГКТ субъекты гражданских правоотношений обязаны добросовестно осуществлять свои права и обязанности, не причинять своими действиями (бездействием) вред другим лицам.

Комментируемая норма, в принципе, запрещает обогащение страхователя путем двойного страхования. Двойное страхование имеет место тогда, когда один и тот же объект (например, домашнее имущество) страхуется от одних и тех же рисков (например, от пожара) у нескольких страховщиков, и если будет установлено, что действия страхователя по двойному страхованию были направлены именно на получение неправомерного дохода, то такой договор страхования является недействительным.

Очевидно, что оформлением двойного страхования создается возможность получить страховое возмещение от каждого из страховщиков и по существу эти действия, чаще всего нацелены на получение неправомерного дохода, т.е. на неосновательное обогащение страхователя, что не допускается законом (ст. 1016 ГКТ).

Не может повлечь за собой недействительность договора страхования, если даже предметом страхования выступает один и тот же объект (например, автомобиль), но он застрахован от разных рисков (например, у первого страховщика от аварии, а у второго - от угона).

Однако, в любом случае нормы о страховании устанавливают, что при двойном имущественном страховании общее возмещение не может превышать страховую сумму, и каждый из страховщиков выплачивает возмещение пропорционально отношению страховой суммы по заключенному им договору к общей сумме всех заключенных.

Статья 868. Вина страхователя при наступлении страхового случая
Страховщик освобождается от исполнения своих обязанностей, если страхователь вызвал
предусмотренный страхованием случай преднамеренно или по грубой неосторожности.

В гражданско-правовых отношениях вина является общим основанием для возложения ответственности за нарушение обязательств. Наличие вины страхователя, в форме умысла или грубой неосторожности, в наступлении страхового случая, является основанием для освобождения страховщика от ответственности и отказа в выплате страхового возмещения.

Например: желая скрыть недостачу, и с целью получения страхового возмещения, страхователь преднамеренно оставил включенным электропечь в складском помещении. Из-за перегрева произошел пожар. Страховщик, осведомленный следственными органами об умышленных действиях страхователя, вызвавшего предусмотренный договором страхования случай, отказал в выплате страхового возмещения.

Исключением из этого правила является страхование гражданско-правовой ответственности перед третьими лицами, когда потерпевшие получают страховое возмещение именно при наличии вины страхователя, в форме грубой неосторожности.

Например, в результате дорожно-транспортного происшествия по вине гражданина В причинен вред автотранспортному средству гражданина Ф.

Оказалось, что гражданин В соответствии с Положением «О государственном обязательном страховании гражданской ответственности владельцев (перевозчиков) автотранспортных средств перед третьими лицами», утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 11.11.2016 года №14993, застраховал свою гражданско-правовую ответственность перед третьими лицами, в связи с чем гражданину Ф страховщиком было выплачено страховое возмещение.

В силу статьи 29 Закона Туркменистана «О страховании», умышленные действия страхователя или лица, в пользу которого заключен договор страхования, направленные на увеличение риска наступления страхового события или

вызвавшие страховое событие также дают страховщику право полностью или частично отказать в выплате страховой суммы (страхового возмещения).

Статья 869. Обязанность выполнения указаний страховщика

1. **Страхователь обязан при наступлении предусмотренного страхованием случая предотвратить или уменьшить вред и в связи с этим выполнить указания страховщика.**
2. **Страховщик обязан возместить расходы, понесенные в результате исполнения его указаний.**

Одной из основных обязанностей страхователя при наступлении страхового события является принятие соответствующих мер по предотвращению вреда или уменьшению возможных убытков. Данная норма является императивной, и указанная обязанность страхователя наступает, независимо предусмотрено это в договоре страхования или нет.

Страховщик же в пределах своих полномочий вправе давать страхователю указания по поводу предотвращения или уменьшения вреда, спасти или сберечь имущество, и эти указания, в силу комментируемой нормы, страхователь обязан исполнить.

Содержание указаний страховщика зависит от обстоятельств наступления страхового события и степени опасности увеличения размера вреда и т.п. Страхователь обязан принять разумные меры по уменьшению убытков, и действовать в зависимости от обстоятельств страхового случая. Принятие же страхователем недостаточных мер по спасанию или сохранению имущества может служить основанием для соответствующего уменьшения страхового возмещения. Разумеется, для этого страховщик обязан будет доказать, что при сложившихся обстоятельствах принятие мер по спасанию имущества были доступны страхователю, но последний действовал без должной

заботливости, и что при принятии им надлежащих мер можно было уменьшить убытки.

Если в связи с указанием страховщика страхователь понес расходы, либо если эти затраты были вызваны необходимостью, расходы страхователя подлежат возмещению страховщиком, независимо от результатов принятых страхователем мер по спасанию имущества.

При этом в случае возникновения споров бремя доказывания, что произведенные расходы не были необходимы, лежит на страховщике. Под необходимыми следует понимать расходы, которые нужны для уменьшения убытков и при этом потенциально способны уменьшить их величину таким образом, чтобы на стороне страховщика возникла возможная экономия.

Расходы, произведенные страхователем в целях уменьшения убытков, возмещаются страховщиком в полном размере. Эти расходы не входят в состав страховой суммы по договору, а потому возмещаются независимо от того, что вместе с выплатой страхового возмещения они могут превысить страховую сумму.

В случаях неполного страхования возмещение расходов по спасанию имущества производится с применением правил части 1 статьи 866 ГКТ.

Например, если имущество при его действительной стоимости застраховано неполно, то есть на 80%, то необходимые расходы по спасанию имущества также подлежат выплате в пределах 80% от всей суммы расходов.

Статья 870. Страхование вреда, вызванного действием непреодолимой силы

Страховщик несет ответственность за вред, причиненный вследствие действия непреодолимой силы только в том случае, если это предусмотрено условиями договора страхования или законодательством Туркменистана.

В гражданско-правовых отношениях к непреодолимой силе относят, в частности, землетрясения, наводнения или иные обстоятельства, которые невозможно предусмотреть или предотвратить (либо возможно предусмотреть, но невозможно предотвратить). Во всех гражданско-правовых системах непреодолимая сила является обстоятельством, освобождающим от ответственности.

В то же время, в соответствии с нормой, содержащейся в статье 870 ГКТ, сторонам договора страхования предоставляется возможность страхования вреда, который может быть причинен вследствие непреодолимой силы, что кроме случаев, предусмотренных законодательством Туркменистана, могут быть предусмотрены и условиями договора страхования.

В целом, по общему принципу страхования, убытки от действия непреодолимой силы возмещаются, причем компенсация этих убытков является одной из основных задач страхования.

Однако, исключение убытков, возникших в результате непреодолимой силы, из страхового покрытия является обычаем делового оборота и довольно широко практикуется. Большинство стандартных правил страхования, применяемых в деятельности в области страхования, исключают из страхового покрытия подобные риски.

Это, в первую очередь, объяснимо тем, что возможные убытки от страховых случаев, наступивших вследствие непреодолимой силы, могут оказаться настолько велики, что может привести к дестабилизации финансового положения любого страховщика. Во-вторых, такие риски исключаются из страхового покрытия в связи с тем, что на момент заключения договора страхования оценить степень вероятности наступления охватываемых ими событий весьма затруднительно, и эти события имеют чрезвычайный и широкомасштабный характер.

Именно, поэтому вопрос о принятии на страхование подобных рисков всегда решается отдельно. Принятие таких рисков должно специально указываться в договоре дополнительно к стандартным условиям страхования, в противном случае они считаются незастрахованными.

Статья 871. Требование возмещения вреда третьим лицом

1. **Если страхователь может предъявить требование к третьему лицу о возмещении вреда, то это требование переходит к страховщику, если он возмещает вред страхователю. Если страхователь откажется от своего требования в отношении третьего лица или права на обеспечение его требования, то страховщик освобождается от обязанности вреда в том объеме, какой он мог получить в результате осуществления права на возмещение своих расходов или в связи с предъявлением требования.**

2. **Если право требования страхователя на возмещение вреда касается проживающего совместно с ним члена семьи, переход права исключается, кроме тех случаев, когда член семьи вызвал вред преднамеренно.**

Регресс – слово латинского происхождения, означающее обратное движение. В гражданско-правовых отношениях регресс представляет собой обратное требование о возмещении уплаченной суммы, предъявляемое юридическим или физическим лицом другому юридическому или физическому лицу. Регрессный иск в отношениях по страхованию представляет собой право требования страховщика к юридическому или физическому лицу, ответственному за причиненный ущерб.

Регрессный иск используется тогда, когда уничтожение или повреждение имущества произошло в результате событий, в наступлении которых имеется вина третьего лица, т.е. не самого страхователя. Особенно это касается случаев дорожно-транспортных происшествий, пожара, проникновения воды из соседних помещений (затопления), похищения имущества и т.д..

В таких случаях страховщик, выплативший страховое возмещение за ущерб, причиненный по вине третьего лица, имеет право предъявить к нему регрессный иск.

Например, в результате грубой неосторожности жителей квартиры, расположенной на втором этаже дома, имело место затопление квартиры, расположенной на первом этаже этого же дома. Тем самым, у хозяина квартиры на первом этаже возникло право требования возмещения вреда к хозяину квартиры на втором этаже, но в связи с тем, что квартира была застрахована от затопления, то он обратился к страховщику за выплатой страхового возмещения. При таких обстоятельствах, после выплаты страхового возмещения хозяину квартиры, расположенной на первом этаже, у страховщика возникает право регрессного требования, в пределах выплаченного страхового возмещения, к лицу, виновному в наступлении страхового случая. Если же страхователь откажется от своего требования к третьему лицу или права на обеспечение его требования, то это обстоятельство освобождает страховщика от своих обязательств в том объеме, в каком он мог бы обеспечить возврат своих расходов в результате регрессного требования.

Например, в ходе расследования дорожно-транспортного происшествия потерпевший (страхователь) получил возмещение причиненного ему в результате страхового случая ущерба, но, несмотря на это, предъявил страховщику требование о выплате страхового возмещения. В ходе рассмотрения этого заявления, установив, что страхователь получил полное возмещение от виновного лица, страховщик отказал в удовлетворении его заявления о выплате страхового возмещения, поскольку, во-первых, выплата страхового возмещения при таких обстоятельствах привела бы к неосновательному обогащению страхователя, во-вторых, лишила бы страховщика возможности предъявления к виновному лицу регрессного требования о возврате суммы страхового возмещения.

Как показывает практика страхования, страховое событие может быть вызвано и в связи с этим вред причинен и действиями совместно проживающих с ним членов семьи страхователя.

В этом случае получается, что страхователю не к кому предъявлять требования о возмещении вреда, кроме как к членам своей семьи, в связи с чем законодатель исключает право регресса страховщика к виновным лицам, за исключением тех случаев, когда членами семьи страхователя вред причинен преднамеренно.

Например, кто-то из членов семьи оставил утюг включенным, что повлекло за собой пожар в доме. В данном случае к страховщику не переходит право регресса, поскольку страховое событие имело место в силу неосторожных действий членов семьи страхователя.

В другом случае, застрахованный дом сгорел в результате его поджога одним из членов семьи страхователя. Здесь же, налицо умышленные действия члена семьи страхователя, что не лишает страховщика предъявить к виновному лицу (члену семьи страхователя) регрессные требования о возврате выплаченного страхового возмещения.

Статья 872. Последствия отчуждения застрахованного имущества

Если застрахованное имущество было отчуждено, то к приобретателю переходят права страхователя

Комментируемая норма применяется исключительно по правоотношениям, вытекающим из договоров имущественного страхования.

Согласно этой норме, права и обязанности страхователя по договору страхования имущества следуют судьбе прав на застрахованное имущество, тем самым, в связи с переходом прав на застрахованное имущество к другому лицу договор страхования не прекращается.

Например: при продаже автотранспортного средства права и обязанности страхователя по отношению к этому имуществу переходят новому собственнику.

Комментируемая норма не рассматривает случаи принудительного изъятия имущества или же случаи отказа собственника от имущества, как обстоятельства перехода прав на застрахованное имущество к другому лицу, поскольку при указанных обстоятельствах собственник вещи, в связи с выбытием из правоотношения по страхованию утрачивает страховой интерес, и его права по договору страхования никому не переходят.

Статья 873. Обязанность сообщения об отчуждении застрахованного имущества

Страховщику немедленно должно быть сообщено об отчуждении застрахованного имущества. Если приобретатель или отчуждатель немедленно не оповестили страховщика об этом, он освобождается

от обязанности возмещения, если страховой случай наступил через месяц с того момента, как страховщик должен был получить сообщение.

В случае отчуждения застрахованного имущества, т.е. при переходе прав на застрахованное имущество, приобретатель имущества или прежний владелец обязаны немедленно сообщить об этом страховщику. Представляется, что в первую очередь это связано с тем, что со сменой собственника имущества возможно увеличение риска вероятности наступления страхового случая, что может повлиять на решение страховщика продолжить договор страхования на прежних условиях или же изменить его условия, в частности увеличить размер страхового взноса.

В связи с этим законодатель и предусмотрел, что если страховщику не было сообщено о смене собственника, а страховой случай произошел через месяц, как страховщику должно было быть сообщено об отчуждении застрахованного имущества, то страховщик освобождает от своих обязанностей по выплате страхового возмещения.

Статья 874. Прекращение страхования при отчуждении застрахованного имущества

1. Страховщик вправе с соблюдением месячного срока для расторжения договора прекратить отношения страхования с приобретателем. Право расторжения договора теряет силу, если страховщик не воспользуется этим в течение одного месяца с того момента, когда ему стало известно об отчуждении имущества.

2. Приобретатель вправе расторгнуть договор страхования; расторгнуть договор он может только немедленно или к окончанию текущего периода страхования. Право расторжения утрачивается, если приобретатель в течение одного месяца после приобретения не воспользуется этим правом, а если приобретателю не было известно о страховании, право расторжения остается в силе до истечения одного месяца с момента, когда он узнал об отношениях страхования.

3. Если договор страхования прекращен на основании правил настоящей статьи, отчуждатель обязан выплатить страховщику страховой взнос, но не свыше того, что должен был уплатить за период страхования, включая момент расторжения договора; в этом случае приобретатель не несет ответственности за уплату страховой суммы.

Получив сообщение об отчуждении застрахованного имущества, страховщик с соблюдением месячного срока вправе прекратить отношения по страхованию с новым собственником имущества. Для этого страховщик обязан направить письменное сообщение приобретателю имущества о своем нежелании продолжить отношения по страхованию, с указанием причины отказа.

Однако, решение о расторжении договора страховщик вправе принять лишь в течение одного месяца с того момента, когда отчуждателем или приобретателем ему было сообщено об отчуждении (приобретении) застрахованного имущества. В противном случае молчание страховщика расценивается как одобрение сделки, и страховые отношения продолжают на прежних условиях и договор страхования сохраняет свою силу до истечения срока.

Указанная норма ГКТ предоставляет приобретателю (новому собственнику имущества) право расторгнуть договор страхования, но при определенных условиях.

Одним из первых условий является то, что, став новым собственником застрахованного имущества и при желании расторгнуть договор, приобретатель вправе расторгнуть договор страхования сразу, как только ему перейдет право собственности на застрахованное имущество. Если же договор страхования носит долгосрочный характер, то приобретатель вправе его расторгнуть также и к дню окончания текущего периода.

Необходимо иметь в виду, что если приобретатель в течение одного месяца после приобретения застрахованного имущества не воспользуется своим правом расторжения договора, то он утрачивает право на расторжение договора, но только в том случае, если ему было известно, что приобретаемое им имущество застраховано.

Если же приобретатель не знал о том, что имущество застраховано, то этот срок исчисляется с того момента, когда приобретателю стало известно об отношениях страхования.

Согласно данной норме, в случае прекращения договора страхования страховщиком или приобретателем, отчуждатель (страхователь) обязан внести страховщику страховой взнос за весь период страхования, включая момент расторжения договора.

Это объясняется тем, что законодатель предоставляет страховщику право требования части страхового взноса, соответствующего продолжительности взятого на себя риска (ст.854 ГКТ). В случае выплаты отчуждателем (страхователем) страхового взноса приобретатель освобождается от ответственности за уплату страховой суммы. Необходимо иметь в виду, что если отчуждателем на момент заключения договора страхования страховой взнос был оплачен полностью, то при расторжении договора страхования при указанных в настоящей статье обстоятельствах, страховщик обязан вернуть отчуждателю часть страховой премии пропорционально неиспользованному периоду, за вычетом своих расходов за ведение дела.

Статья 875. Заключение договора страхования в пользу другого лица

Страхователь может заключить со страховщиком договор страхования от своего имени в пользу другого лица.

В отношениях по страхованию, в большинстве случаев, сторонами договора выступают страхователь и страховщик и, как правило, сам страхователь является застрахованным лицом и выгодоприобретателем.

Однако, на практике не мало случаев, когда договор страхования заключается в пользу третьего лица, который по договору страхования (в страховом свидетельстве-полисе) именуется застрахованным лицом.

В личном страховании застрахованное лицо выступает в качестве лица, чья жизнь, здоровье и трудоспособность являются объектами страховой защиты, и в силу договорных отношений имеет право получения обусловленной страховой суммы, выкупной суммы, либо подлежащего возврату страхового взноса (части страхового взноса).

В большинстве случаев договор страхования в пользу другого лица заключается тогда, когда работодатель от своего имени, за счет собственных средств заключает со страховщиком договора страхования, по которым работники являются застрахованными лицами, а объектом страхования вступают интересы работников, связанные с их жизнью и здоровьем вследствие несчастного случая, произошедшего во время выполнения ими своих служебных обязанностей.

В имущественном страховании в пользу другого лица застрахованным лицом является физическое или юридическое лицо, которое по условиям страхования является получателем суммы страхового возмещения.

Статья 876. Право другого лица в договоре страхования

- 1. При страховании в пользу другого лица права, возникающие из этого договора, принадлежит этому лицу. Право требования страхового свидетельства имеет только страхователь.**
- 2. Застрахованное лицо может воспользоваться своими правами без согласования со страхователем и потребовать осуществления своих прав по суду только в случае, если страховое свидетельство находится у него на руках.**

По договору страхования, заключенному в пользу другого лица, лицо, в пользу которого заключен договор страхования, пользуется почти всеми правами, вытекающими из этого договора, основным из которых является право на получение страхового возмещения.

В то же время, следует иметь в виду, что лицо, в пользу которого заключен договор страхования, не вправе требовать от страховщика выдачи ему страхового свидетельства (полиса), поскольку таким правом, в силу комментируемой нормы, пользуется исключительно сам страхователь.

Например: при страховании работников от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний страховое свидетельство (полис) выдается работодателю, который, на случай наступления страхового случая, предъявляет его к выплате страховщику. Выдача страхового свидетельства (полиса) работодателю (страхователю) обусловлено тем, что при увольнении с работы застрахованного работника до наступления страхового случая, застрахованным считается уже новый работник, принятый на его место.

В том случае, если на руках у застрахованного лица имеется страховое свидетельство (полис), то он может воспользоваться своими правами, вытекающими из договора страхования, не согласовывая свои действия по осуществлению своих прав со страхователем, в том числе потребовать осуществления защиты своих прав по суду. В конкретном случае, законодатель имеет в виду правомерное владение застрахованным лицом страховым свидетельством (полисом), т. е. выдачу застрахованному лицу страхового свидетельства (полиса) страховщиком или же самим страхователем в соответствии с условиями договора страхования.

Статья 877. Права страхователя

- 1. Страхователь может от своего имени воспользоваться правами, принадлежащими застрахованному лицу по договору.**
- 2. Если страховое свидетельство выдано, страхователь может без согласия застрахованного лица получить страховую сумму или передать право застрахованному лицу только в случае, если он владеет страховым свидетельством.**
- 3. Страховщик обязан произвести выплату в пользу застрахованного только в случае, если страхователь докажет, что застрахованное лицо было согласно с договором страхования.**

Норма части 1 статьи 877 ГКТ предоставляет страхователю от своего имени воспользоваться правами, которые принадлежат застрахованному лицу по договору страхования в пользу другого лица.

Представляется, что в связи прямым указанием в законе согласия застрахованного лица на то, чтобы страхователь воспользовался принадлежащему ему правами, не требуется.

Это объясняется тем, что в деятельности в области страхования застрахованное лицо, по сути, является дополнительным субъектом страхования со стороны страхователя.

В части 1 комментируемой статьи указывается то, что страхователь может от своего имени пользоваться правами, принадлежащими застрахованному лицу.

В то же время, следует иметь в виду то, что правом получения страховой суммы, либо правом передачи прав застрахованному лицу, страхователь обладает лишь тогда, когда он сам владеет страховым свидетельством (полисом).

Например, Ашхабадский трубный завод застраховал своих работников от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, и при этом в договоре страхования стороны договорились о том, что страховщик выдаст страховое свидетельство (полис) после уплаты страхового взноса.

Таким образом, если страховой случай наступит до уплаты страхового взноса заводом, то, разумеется, завод (страхователь), не уплативший страховой взнос и не имеющий на руках страхового свидетельства (полиса), не будет обладать правом требования страхового возмещения, а также не сможет передать право, которое у него не наступило, передать его застрахованному лицу.

Представляется, что это правило вытекает из нормы закона о том, что до своевременной уплаты первого или одноразового страхового взноса страховщик свободен от своих обязанностей.

Согласно комментируемой норме закона страховщик обязан проверить, было ли согласовано заключение договора страхования в пользу другого лица с застрахованным лицом, и только после того, как страхователем будет доказано, что застрахованное лицо было согласно с договором страхования, страховщик обязан произвести выплату в пользу застрахованного.

В частности, в соответствии с частью 2 статьи 883 ГКТ при страховании жизни в пользу третьего лица требуется письменное согласие этого лица или его законного представителя. Представляется, что законодательное закрепление необходимости получения согласия застрахованного лица на заключение договора страхования, в первую очередь, направлено на обеспечение защиты его жизни и здоровья от незаконных действий, способных вызвать застрахованного лица, в целях получения страхового возмещения.

§4. Страхование гражданско-правовой ответственности

Статья 878. Понятие

По договору страхования гражданско-правовой ответственности страховщик обязан освободить страхователя от обязательства, которое возлагается на него перед третьим лицом по поводу ответственности, возникшей в период страхования.

Страхование гражданско-правовой ответственности по сути заключается в принятии на себя страховщиком обязанности возместить убытки, которые страхователь должен уплатить третьему лицу (потерпевшему) на основании своей перед ним ответственности за определенное договором страхования событие.

Данный вид страхования осуществляется в двух формах: добровольной – путем заключения обычного договора страхования по волеизъявлению самих сторон, и обязательной, – осуществляемой в силу законодательных актов, обязывающих заключение договора страхования гражданско-правовой ответственности.

Разумеется, страховщик несет обязательство по возмещению убытков, причиненных страхователем только в том случае, если причинение вреда имело место в период действия договора страхования.

Наиболее распространенной разновидностью страхования гражданско-правовой ответственности за причинение вреда является обязательное страхование ответственности владельцев транспортных средств.

Государственное обязательное страхование гражданской ответственности владельцев (перевозчиков) автотранспортных средств перед третьими лицами, регулируется Положением «О государственном обязательном страховании гражданско-правовой ответственности владельцев (перевозчиков) автотранспортных средств перед третьими лицами», утвержденным Постановлением Президента Туркменистана от 11.11.2016 года № 14993.

Статья 879. Требование непосредственного возмещения вреда

Страховщик в пределах своего обязательства обязан непосредственно возместить вред, если лицо, которому причинен вред, предъявит ему требование.

В отличие от других видов страхования по договору страхования гражданско-правовой ответственности, несмотря на то, что кто бы ни был указан в договоре в качестве выгодоприобретателя, таковым всегда в силу закона является только третье лицо – потерпевший.

В связи с этим, комментируемая норма закона предоставляет потерпевшему право обратиться непосредственно к страховщику и, соответственно, предъявить к нему прямой иск о страховом возмещении, и обязывает страховщика возместить ему вред в

пределах своего обязательства перед страхователем по договору страхования гражданско-правовой ответственности.

Статья 880. Судебные и внесудебные расходы

Страхование включает в себя судебные и внесудебные расходы, понесенные для защиты от требований третьего лица, если исходя из обстоятельств дела необходимо возмещение таких расходов.

Очевидно, что не каждое требование подлежит удовлетворению, поскольку на практике немало случаев предъявления необоснованных требований, которые при судебном разбирательстве не находят своего подтверждения и судом принимаются решения об отказе в удовлетворении таких требований.

В силу норм, содержащихся в нормах гражданского процессуального и арбитражного процессуального законодательства, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений.

Таким образом, не исключено, что страхователь для того, чтобы доказать необоснованность требований третьего лица (например, отсутствие своей вины в причинении вреда потерпевшему) понесет судебные и внесудебные расходы (например, расходы по оплате государственной пошлины, назначению экспертизы, вызову свидетелей и т.д.), в связи с чем законом предусмотрено, что страхование включает в себя возмещение страхователю указанных расходов, если исходя из обстоятельств дела необходимо их возмещение.

Статья 881. Освобождение страховщика от ответственности

Страховщик освобождается от ответственности, если страхователь сознательно вызвал наступление обстоятельства, из-за которого на него возлагается ответственность перед третьим лицом.

В комментариях к предыдущим нормам ГКТ указывалось, что страховой риск должен обладать признаками вероятности и случайности. Иначе говоря, умышленные действия, которые привели к наступлению, предусмотренного договором страхования события, не могут расцениваться как страховой случай.

В связи с этим, комментируемой нормой ГКТ предусмотрено, что страховщик свободен от своих обязанностей, если страховой случай наступил в результате сознательных действий страхователя.

Например, страхователь, у которого застрахована ответственность перед третьими лицами, умышленно поджог свой автомобиль в общем гараже, и в результате пожара был причинен ущерб находящимся рядом транспортным средствам третьих лиц.

Разумеется, что в данном случае страхователь несет имущественную ответственность перед третьими лицами, но в связи с тем, что обстоятельство, в результате которого причинен ущерб третьим лицам, вызвано его же преднамеренными действиями, страховщик освобождается от ответственности по страховому возмещению.

Статья 882. Ответственность при обязательном государственном страховании

1. Если страховщик полностью или частично свободен от обязанности перед страхователем, то при предусмотренном законом обязательном государственном страховании его ответственность перед третьим лицом остается в силе.

2. Если страховщик удовлетворяет требования третьего лица, требование третьего лица в отношении страхователя переходит к страховщику. (В ред. Закона Туркменистана от 22 декабря 2012г. - Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3., Ст. 109).

Если страхование гражданско-правовой ответственности произведено в силу законодательных актов об обязательном государственном страховании, то ответственность страховщика перед третьим лицом остается в силе, если даже страховщик в силу разных обстоятельств полностью или частично свободен от своих обязанностей перед страхователем.

Например: при добровольном страховании автотранспортного средства от аварии страховщик свободен от обязанности страхового возмещения, если страхователь совершил дорожно-транспортное средство в состоянии алкогольного состояния.

В то же время, при страховании гражданско-правовой ответственности в соответствии с Положением «О государственном обязательном страховании гражданско-правовой ответственности владельцев (перевозчиков) автотранспортных средств перед третьими лицами» страховщик, в силу комментируемой нормы ГКТ, обязан будет возместить ущерб третьему лицу, если даже страхователь, виновный в дорожно-транспортном происшествии, управлял транспортным средством в нетрезвом состоянии.

В таком случае, в соответствии с требованиями Положения «О государственном обязательном страховании гражданско-правовой ответственности владельцев (перевозчиков) автотранспортных средств перед третьими лицами» страховщик, выплативший пострадавшему возмещение ущерба, имеет право регрессного требования к лицу (страхователю), причинившему ущерб, управлявшему автотранспортным средством в нетрезвом состоянии.

Если в соответствии с требованиями части 1 комментируемой статьи страховщик удовлетворяет требования третьего лица, то требование, которое третье лицо в свое время имело к страхователю, переходит к страховщику.

Это означает, что если существуют основания для предъявления регрессного иска к страхователю, как лицу, причинившему вред, то страховщик вправе предъявить такое требование.

Наглядным примером такого случая может послужить факт предъявления страховщиком регрессного требования к страхователю, причинившему ущерб, управляя автотранспортным средством в нетрезвом состоянии.

§5. Страхование жизни

Статья 883. Понятие

1. Страхование жизни может касаться лично страхователя или другого лица.

2. Если договор страхования жизни заключен в пользу третьего лица, то необходимо письменное согласие этого лица или его законного представителя.

В договоре страхования жизни застрахованным лицом может быть только гражданин (физическое лицо), а в роли страхователя может выступать любое лицо, в том числе и юридическое.

Следует иметь в виду, что застрахованное лицо может являться и страхователем, и выгодоприобретателем по договору.

Например: когда страхователь по договору страхования страхует свою жизнь и здоровье, то страхование касается лично его самого, и по данному договору он одновременно выступает и страхователем, и выгодоприобретателем.

Если же одно лицо страхует жизнь и здоровье другого лица, то первый является страхователем, а второй – застрахованным и выгодоприобретателем.

Если же договор страхования жизни заключается в пользу третьего лица, т. е. когда объектом страхования является жизнь и здоровье одного лица, а выгодоприобретателем является совершенно другое лицо, то необходимо письменное согласие застрахованного лица, а в предусмотренных законом случаях (например, когда страхуется жизнь и здоровье несовершеннолетнего) письменное согласие его законного представителя. Письменное согласие застрахованного лица (его законного представителя) требуется и в том случае, если даже по договору страхования жизни страхователь (не являющийся застрахованным) сам является выгодоприобретателем.

Статья 884. Недопустимость отказа от заключения договора

Если страхователь нарушит свою обязанность сообщения сведений при заключении договора, страховщик не может отказаться от договора, если после заключения договора прошло пять лет. Отказ от договора допускается, если обязанность сообщения сведений не исполнена преднамеренно.

По общим правилам, вытекающим из отношений по страхованию за страховщиком сохраняется право отказаться от заключения договора, если будет доказано наличие объективных для того причин.

Как показывает практика страхования, такие причины связаны с повышенной опасностью наступления страхового случая. Опасность наступления страхового случая по договорам страхования жизни обычно вызвана возрастом застрахованного лица либо его определенными болезнями.

Например, Правила добровольного страхования жизни, утвержденные приказом № 52 Государственной страховой организации Туркменистана от 02 августа 2005 года условиями заключения договора считают минимальный и максимальный возраст, а вместе с этим исключают страхование инвалидов I-II групп и тех, кто страдает определенными болезнями.

В связи с этим и предусмотрено обязанность страхователя предоставить данные, которые запрашивает у него страховщик, а также сообщать страховщику обо всех известных ему обстоятельствах, которые могут повлиять на решение страховщика отказаться от заключения договора страхования или же заключить его с измененными условиями. В противном случае страховщик может отказаться от договора.

В то же время, по договору страхования жизни страховщик не может отказаться от договора по вышеуказанной причине, если после заключения договора прошло пять лет.

Следует учесть, что если страхователь преднамеренно не предоставлял указанные сведения, то это обстоятельство может служить основанием для отказа страховщика от договора страхования.

Статья 885. Расторжение договора при периодичности уплаты страховых взносов

Если страховые взносы уплачиваются периодически, страховщик может расторгнуть отношения страхования в любой момент, но к окончанию текущего страхового периода.

В соответствии с пунктом 5.4. Правил добровольного страхования жизни страховые взносы (премии) по соглашению сторон могут уплачиваться одновременно или в рассрочку (ежегодно, ежеквартально, ежемесячно до 01-го числа каждого последующего периода).

Комментируемой же нормой ГКТ предусмотрено, что если страховые взносы уплачиваются периодически, то страховщик вправе расторгнуть договор страхования жизни в любое время по окончании текущего страхового периода.

Например: если договор страхования жизни заключен на пять лет и страховые взносы уплачиваются ежегодно, то страховщик вправе расторгнуть договор страхования к окончанию текущего страхового года.

Статья 886. Передача права на возмещение третьему лицу

1. При накопительном страховании страховщик может передать право получения третьему лицу, а также заменить третье лицо другим лицом, если договором не предусмотрено иное. Право страховщика заменить третье лицо, имеющее право получения, при наличии сомнения признается и в случаях, когда имя третьего лица внесено в договор.

2. Третье лицо, имеющее право получения, может осуществить его только при наступлении страхового случая, если страхователь не давал другого указания.

Необходимо учесть, что только договор личного страхования может иметь накопительный характер, а именно преследовать цель не только компенсировать вред, причиненный личности страховым случаем, но и обеспечить определенный доход (процент) на вложенный капитал (в конкретном случае – страховую премию).

Тем самым, страховая практика договоры личного страхования подразделяет: на рисковые и на накопительные.

Рисковые договоры предполагают страховую выплату только при наступлении страхового случая, который может и не наступить вовсе (например, страхование от несчастных случаев).

В накопительных договорах выплата производится всегда, поскольку один из указанных в них рисков неизбежно превратится в страховой случай.

Например, договор страхования на дожитие может предусматривать уплату страховой суммы как при достижении застрахованным лицом обусловленного возраста, так и в случае смерти этого лица, которая может наступить и ранее, чем он достиг обусловленного договором страхования возраста.

Часть 1 статьи 886 ГКТ предусматривает, что при накопительном страховании страховщик может (должно быть указано «страхователь», поскольку право определения выгодоприобретателя принадлежит только страхователю. Возможно, в тексте части 1, статьи 886 ГКТ произошла опечатка) передать право получения страхового возмещения третьему лицу, а также заменить третье лицо другим лицом, если договором не предусмотрено иное.

В то же время законодатель в данной норме, указывая о том, что «если договором не предусмотрено иное» допускает, что стороны могут предусмотреть в договоре страхования и другие условия, например, отказаться от возможности передачи права получения страховой выплаты третьему лицу, либо исключить последующую замену третьего лица.

Право страхователя заменить третье лицо, имеющее право на получение страховой выплаты, при наличии сомнения признается и в случаях, когда имя третьего лица внесено в договор.

Например, гражданин А заключил договор накопительного страхования жизни и при этом, лицом, обладающим правом получения страховой выплаты, указал гражданина Д, который и был внесен в договор страхования.

Впоследствии у А возникли подозрения в том, что Д, для получения страховой выплаты может вызвать его смерть, в связи с чем он обратился к страховщику о замене третьего лица.

Страховщик в таком случае обязан удовлетворить заявление страхователя и по его просьбе изменить содержание договора и заменить лицо, указанное для получения страховой выплаты.

Право получения страховой выплаты у третьего лица, как указано в комментируемой норме ГКТ, наступает только при наступлении страхового случая, если страхователь не давал другого указания.

Другими указаниями страхователя могут быть, например, указания о том, чтобы страховую выплату третьему лицу выдать в том случае, если на случай его смерти третье лицо выполнит обряды по его захоронению.

Статья 887. Ненадлежащее третье лицо

1. **Если при накопительном страховании праву третьего лица не соответствует обязанность страховщика, это право остается страхователю.**

2. **Если при накопительном страховании третье лицо не использует своего права на получение выгоды, это право остается страхователю.**

Об особенностях накопительного страхования говорилось в комментариях к статье 886 ГКТ. Одна из таких особенностей заключается в том, что на практике не всегда праву третьего лица соответствуют обязанности страховщика.

Например, договором накопительного страхования, в котором страховыми случаями указывались: дожитие застрахованным лицом определенного возраста, либо его смерть, и было предусмотрено, что указанное в договоре третье лицо получит страховую выплату только при наступлении смерти застрахованного лица.

Однако, третье лицо обратилось к страховщику за выплатой страхового возмещения, мотивируя свои требования тем, что застрахованное лицо достигло обусловленного в договоре страхования возраста, в связи с чем страховщик обязан выплатить страховую сумму и эту выплату вправе получить он, поскольку указан в договоре страхования получателем страховой выплаты.

Страховщик отказал в выплате страхового возмещения третьему лицу, указав о том, что он в договоре страхования указан получателем страхового возмещения только лишь на случай смерти застрахованного лица, а в конкретном случае имело место дожитие застрахованного лица до обусловленного возраста.

На практике могут быть разные причины, по которым третье лицо по накопительному страхованию жизни не использует своего права на получение страховой выплаты, либо отказывается от такого права.

Представляется, что третье лицо не обязано мотивировать свои выводы, по которым он не использует свое право на получение страховой выплаты.

В том случае, если третье лицо не использует свое право на получение страховой выплаты, то право получения страховой суммы остается за страхователем.

Статья 888. Освобождение страховщика от обязанности возмещения вреда

1. **Если договор заключен на случай смерти другого лица, а не страхователя, страховщик освобождается от своих обязанностей в случае, когда страхователь незаконными действиями вызвал смерть такого лица.**

2. **Если при страховании на случай смерти третье лицо имеет право получения, это право не признается, если это лицо преднамеренно незаконными действиями вызвало смерть лица, жизнь которого была застрахована.**

На практике немало случаев, когда договор страхования жизни заключается на случай смерти другого лица, а не самого страхователя.

Такой договор соответствует требованиям закона и по ним, на случай наступления страхового события, производится выплаты, и в этом ничего необычного нет.

В то же время, если смерть застрахованного лица наступила в результате незаконных действий страхователя, то есть страхователь фактически сам вызвал наступление страхового случая, то страховщик освобождается от своих обязанностей по выплате страхового возмещения.

Такие же последствия неправомерных действий страхователя предусмотрены и в Правилах добровольного страхования жизни.

Если будут установлены преднамеренные действия третьего лица, вызвавшие смерть застрахованного лица, то наступают такие же последствия, что и предусмотрено частью 1 настоящей статьи, т. е. страховое возмещение не выплачивается.

Однако, в таком случае право получения переходит страхователю, если он сам не является застрахованным лицом.

Если же в рассматриваемом случае застрахованным лицом является сам страхователь, то правом получения страховой выплаты будут обладать его наследники.

Статья 889. Освобождение от возмещения при

самоубийстве

1. **Если иное не предусмотрено договором, при страховании жизни страховщик освобождается от своих обязанностей, если лицо, жизнь которого была застрахована, совершит самоубийство.**
2. **Наследники страхователя вправе потребовать возврата внесенных страховых взносов.**

Самоубийство есть намеренное лишение себя жизни, и такие действия, как и действия страхователя, третьего лица, оговоренные в вышеуказанных статьях ГКТ, в силу своей преднамеренности и незаконности лишают права получения страхового возмещения.

Однако, в комментируемой норме ГКТ имеется оговорка, о том, что страховщик при самоубийстве застрахованного лица освобождается от страховой выплаты, если иное не предусмотрено договором.

Представляется, что под иными условиями, которые могут быть предусмотрены в договоре, имеются в виду случаи доведения застрахованного лица до самоубийства противоправными действиями других лиц.

В таком случае страховщик обязан будет исполнить свои обязанности по страховой выплате.

В части 2 комментируемой статьи ГКТ закреплены нормы, согласно которым наследникам страхователя предоставляется право потребовать возврата внесенных страховых взносов.

Эти права могут быть реализованы только лишь в случае смерти страхователя или объявления его умершим решением суда.

В соответствии с пунктом 6.7. Правил добровольного страхования жизни наследники вправе потребовать возврата внесенных страховых взносов (выкупную сумму) в течение трех лет со дня прекращения договора страхования в связи со смертью страхователя.

Статья 890. Изменение договора страхования

1. **Страхователь может в любой момент до окончания текущего периода страхования потребовать замены договора страхования договором с прекращением внесения страховых взносов в дальнейшем.**
2. **Если страхователь требует такой замены, то с этого момента предусмотренная договором страховая сумма или сумма выгоды заменяется суммой, которая определяется с учетом возраста застрахованного лица, если полученная в виде страхового взноса сумма будет рассматриваться как разовый взнос.**

Объектом страхования являются личные интересы страхователя (застрахованного), связанные с жизнью, здоровьем и окончанием срока страхования (дожитие).

Части 1 настоящей статьи ГКТ страхователю предоставляется право замены договора страхования жизни (имеется в виду, если договор страхования жизни заключен на случай смерти) на договор страхования жизни, которым страховым событием уже будет признаваться достижение застрахованным лицом обусловленного договором возраста.

Следует иметь в виду, что таким правом страхователь обладает, если не окончен текущий период страхования, и под условием прекращения внесения в дальнейшем страховых взносов.

В том случае, если страхователь требует замены договора страхования жизни, заключенный на случай смерти, на договор страхования, предусматривающий в качестве страхового события «дожитие», то с этого момента страховая сумма или сумма выгоды заменяется суммой, определяемой с учетом возраста застрахованного лица.

При этом законодатель требует, чтобы весь ранее внесенный страховой взнос рассматривался как разовый страховой взнос на случай «дожития».

Например, гражданин А в возрасте 57 лет заключил договор страхования жизни сроком на 10 лет, и за 8 лет существования этого договора уплатил страховщику взносы в сумме 12.600 манат.

В конце текущего периода страхователь А обратился с заявлением о замене договора страхования на договор страхования, предусматривающий дожитие им 75 лет.

При этом страхователь согласился с тем, что сумма взносов, внесенных им, будет расцениваться страховщиком как разовый страховой взнос, в связи с чем и был заменен договор страхования.

Статья 891. Вычеты при прекращении договора

Если договор страхования жизни прекращен вследствие отказа, расторжения или обжалования, то страховщик обязан вернуть взносы в том объеме, в каком получил их по такому договору. Страховщик может произвести разумные вычеты.

Договор страхования жизни, как и любой договор гражданско-правового характера, может быть расторгнут, оспорен, либо любая сторона вправе отказаться от него по тем или иным, предусмотренным законом или договором, основаниям.

В таком случае, комментируемая норма закона предусматривает возврат страховых взносов, предоставляя при этом страховщику произвести разумные вычеты, т. е. оставить у себя определенную часть внесенных страховых взносов.

Правилами добровольного страхования жизни также предусмотрено, что для досрочного прекращения договора страхователь имеет право, подать письменное заявление. При этом договор страхования прекращается с первого числа месяца, следующего за тем, за который был уплачен последний взнос, и страхователю возвращается сумма страхового взноса за вычетом 7% в виде расходов на ведение страхового дела.

Статья 892. Последствия принудительного исполнения

1. **Если принудительное исполнение решения производится по страховому требованию или судопроизводство осуществляется в связи с банкротством страховщика, лицо, конкретно указанное в качестве получателя, правомочно заменить страхователя в договоре страхования. Если лицо, обладающее правом получения выгоды, участвует в договоре, оно должно удовлетворить все требования кредитора или обеспечить массу банкротства в пределах суммы, которую он может потребовать у страховщика при расторжении договора.**

2. **Если лицо, обладающее правом получения выгоды, не заинтересовано в получении или не названо по имени, то такое право приобретает супруг или дети страхователя.**

Правом на замену страхователя в договоре страхования лицо, конкретно указанное в качестве получателя страховой выплаты, наделяется в том случае, если производится принудительное исполнение решение суда по удовлетворенному требованию, предъявленному к страховщику, либо при осуществлении судопроизводства в связи с банкротством страховщика.

Заменяя страхователя в договоре страхования, лицо, наделенное правом получения выгоды, становится активным участником договора страхования и тем самым берет на себя обязательство удовлетворить все требования кредитора или обеспечить массу банкротства. Законодатель определил, что объем ответственности у лица, обладающего правом получения выгоды, по удовлетворению кредитора или обеспечению массы банкротства, не может превышать той суммы, которую он получил бы от страховщика в случае расторжения договора страхования жизни.

В соответствии с требованиями части 2 статьи 892 ГКТ, если лицо, обладающее правом получения выгоды, не заинтересовано в получении выгоды или не названо по имени, то такое право приобретают супруг или дети страхователя.

В договорах страхования жизни и/или в страховых свидетельствах (полисах) как правило, указывается имя лица, получающего выгоду на случай наступления страхового события. Если оно не названо по имени (т. е. в страховом полисе не указано имя лица, получающего выгоду), либо указанное лицо не желает получить страховую выплату, то, как определил законодатель, право получения выгоды в связи со страховым событием переходит супругу или детям страхователя.

Очевидно, что в данной норме законодатель имел в виду случаи, когда по договору застрахована жизнь самого страхователя, поскольку именно в этом случае в связи со смертью страхователя, и при отказе лица, получающего выгоду, а также если в договоре не указано конкретное лицо, получающее выгоду, выходит, что некому получать страховое возмещение.

В связи с этим право получения выгоды приобретают указанные выше члены семьи страхователя.

При изложенных обстоятельствах возникает другой вопрос, не переходит ли в этом случае право получения выгоды наследникам страхователя.

Представляется, что в связи прямым указанием в специальной норме о приобретении право получения выгоды супругом или детьми страхователя, другие наследники, несмотря на то, что также являются наследниками первой очереди (например, родители), то при наличии супруга или детей страхователя, не будут обладать правом получения выгоды.

§6. Страхование от несчастного случая

Статья 893. Понятие

Договор страхования от несчастного случая может быть заключен как в отношении страхователя, так и в отношении другого лица.

Если договор страхования заключен не застрахованным лицом, но в его пользу то на этот договор распространяются правила страхования жизни.

В комментируемой норме ГКТ законодатель предусмотрел возможность заключения договора страхования от несчастного случая, как в отношении самого страхователя, так и в отношении другого лица, который будет считаться застрахованным лицом.

Например: если гражданин Ф заключает договор страхования в отношении самого себя то, как в качестве страхователя, так и в качестве застрахованного лица, будет указан сам гражданин Ф. Если же гражданин Ф будет заключать договор страхования в отношении другого лица, например в отношении гражданина В, то в качестве страхователя в договоре страхования (в страховом полисе) будет указан гражданин Ф, а в качестве застрахованного лица – гражданин В.

Основное отличие страхования от несчастного случая от договора страхования жизни состоит в том, что при первом – страховому случаю должен предшествовать конкретный несчастный случай (т.е. одномоментное, внезапное воздействие различных внешних факторов), а при страховании жизни – смерть застрахованного может наступить в обычных условиях (по старости, по болезни и т.п., в том числе и в результате несчастного случая).

Норма части 2 статьи 893 ГКТ указывает на то, что если договор страхования от несчастного случая заключен не застрахованным лицом (т. е. тогда, когда сам страхователь не является застрахованным лицом), но в его пользу, то на этот договор распространяются правила страхования жизни.

Например, если по договору страхования жизни самоубийство застрахованного лица исключает страховую выплату, то и при страховании от несчастного случая самоубийство застрахованного лица, а также умышленное причинение застрахованным лицом себе телесных повреждений, также освобождает страховщика от обязанности по осуществлению страховой выплаты.

Статья 894. Последствия причинения вреда здоровью

Если обязанность страховщика зависит не от преднамеренного причинения ущерба (вреда) здоровью, то отсутствие преднамеренности предполагается до тех пор, пока не будет доказано противоположное.

В соответствии с данной нормой ГКТ, в том случае, если договор страхования не включает в себя наступление ответственности страховщика за страховое событие, вызванное преднамеренным причинением ущерба (вреда) здоровью, то при решении вопроса о страховой выплате предполагается, что страховой случай не является результатом преднамеренных действий, пока не будет доказано, что страховой случай наступил именно от преднамеренных действий.

Из этого следует, что бремя доказывания преднамеренности действий, вызвавших страховое событие, возложено на страховщика.

Статья 895. Последствия умышленного вызова несчастного случая

1. Страховщик освобождается от своих обязанностей в случае, если при страховании другого лица лицо, в пользу которого заключен договор страхования, преднамеренно незаконными действиями вызовет наступление несчастного случая.

2. Если правом получения выгоды обладает другое лицо, то оно лишается этого права, если вызовет несчастный случай преднамеренными незаконными действиями.

В комментариях к предыдущим нормам данной Главы ГКТ упоминалось о том, что страховой риск должен обладать признаками вероятности и случайности.

Отсутствие таковых признаков исключает наступление, предусмотренного договором страхового события и освобождает страховщика от своих обязанностей.

Преднамеренные, незаконные действия лица, в пользу которого заключен договор страхования, вызвавшие за собой причинение вреда жизни и здоровью другого лица (застрахованного), полностью исключают ответственность страховщика по выплате страхового возмещения, как обстоятельство, подтверждающее отсутствие страхового события, предусмотренного договором страхования от несчастного случая.

Разумеется, совершение преднамеренных, незаконных действий этим лицом должно быть доказано способом и средствами, предусмотренными законодательством.

Например, гражданин А был застрахован от несчастного случая, и этим договором страхования выгодоприобретателем был указан гражданин Н. Через определенное время страховщику поступило заявление о выплате страхового возмещения в связи с гибелью А при дорожно-транспортном происшествии.

В ходе следствия было установлено, что гражданин Н, в пользу которого заключен договор страхования, на вечеру поссорился с гражданином А (застрахованным), и умышленно наехал на него на автомобиле, от чего и последовала смерть последнего.

Это обстоятельство, как результат противозаконных действий выгодоприобретателя, освобождает страховщика от выполнения своих договорных обязанностей.

Статьей 893 ГКТ предусмотрено, что страхование от несчастного случая может быть осуществлено как в отношении страхователя, так и в отношении другого лица.

При этом, в абсолютном большинстве договоров страхования четко определяется, кто же является получателем выгоды: сам страхователь или другое лицо (застрахованный).

Если же договором страхования предусмотрено, что правом получения выгоды обладает другое лицо (застрахованный), то оно в соответствии с данной нормой ГКТ, лишается права получения выгоды, если будет установлено, что он вызвал несчастный случай своими преднамеренными незаконными действиями.

Статья 896. Обязанность сообщения о несчастном случае

Если обязанности должны быть исполнены в пользу получающего выгоду лица, то это лицо обязано заявить о несчастном случае. Это правило распространяется также на обязанности по сообщению сведений и передаче документов.

В комментариях к статье 853 ГКТ подробно излагались обстоятельства, об обязанностях страхователя незамедлительно сообщить о наступлении страхового случая.

Комментируемая норма ГКТ возлагает эти же обязанности на лицо, обладающее правом получения выгоды, со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Данной же нормой ГКТ эти правила распространены и на обязанности по сообщению сведений и передаче документов.

Это означает, что лицо, получающее выгоду, обязано представлять страховщику запрашиваемые сведения и предоставлять документы, а также сведения о повышении опасности, возникшем после заключении договора и т.д.

Статья 897. Недопустимость права регресса

Страхователь не имеет права регресса в отношении лица, ответственного за вред.

В соответствии с частью 1 статьи 871 ГКТ страховщику, возместившему вред страхователю, переходит право предъявления регрессного требования к лицу, причинившему вред.

Это объяснимо с тем, что страховщик возмещает вред потерпевшему за лицо, ответственное в причинении этого вреда, и по общим принципам возникновения права на регресс у него возникает право на обратное требование о возмещении уплаченной суммы.

Что касается страхователя, то он в соответствии с нормами содержащимися в статье 897 ГКТ, не обладает правом регрессного требования к лицу, ответственному за вред, поскольку вред по договору страхования от несчастного случая получателю выгоды возмещается страховщиком, а не страхователем.

Глава 23. Банковское обслуживание

Введение

В главе 23 ГКТ предусмотрено банковское обслуживание, как одного из основных элементов экономики государства, которое влияет на обширную жизнедеятельность правового общества в целом. От правильного и качественного применения норм, регулирующих банковское обслуживание, во многом зависит максимальная защищенность и устойчивость национальной валюты, включая покупательную способность и стабильность по отношению к другим иностранным валютам. Это, в свою очередь, имеет большое значение для развития рыночных отношений, которые закреплены в Конституции Туркменистана.

В данной главе предусмотрены ключевые правовые механизмы расчетов банковской деятельности посредством чеков, аккредитивов и других платежей. Привлечение и аккумуляция свободных денежных средств, предусмотренных в виде вклада ст.ст. 913-915 ГКТ, а также перераспределение денежного капитала, согласно ст.ст. 906-912 ГКТ, имеют большое практическое значение. Нововведение в данной главе - банковская гарантия как один из основных видов обеспечения обязательств распространенная и часто применяемая в международной финансовой системе.

§ 1. Расчеты

Статья 898. Понятие

1. **По договору о банковском счете кредитное учреждение обязано производить с расчетного счета его клиента платежи в пределах имеющихся на счете сумм и зачислять поступившие на счет суммы.**
2. **На основании указания владельца возможно производство тех же операций с наличными деньгами.**
3. **По соглашению сторон на владельца расчетного счета может быть возложена обязанность оплаты расходов по обслуживанию.**

Прежде чем дать разъяснение данной статьи, необходимо рассмотреть предмет Договора банковского счета. Согласно договору банковского счета, банк за определенное вознаграждение обязуется производить все банковские операции, предусмотренные в банковском законодательстве Туркменистана.

В договоре указывается процентные ставки по кредитам и вкладам, стоимость банковских услуг и сроки их выполнения, имущественная ответственность сторон за нарушение договора, включая ответственность за нарушение обязательств по срокам осуществления платежей, а также порядок расторжения договора и другие существенные условия договора.

Согласно действующему законодательству Туркменистана, до заключения договора кредитное учреждение обязано ознакомить клиента об условиях предоставления банковских услуг, в том числе о процентных ставках по кредитам, вкладам, комиссионных вознаграждений по операциям, плате за банковское обслуживание.

С точки зрения права, банковский счет является сущностью данного договора, заключенного между банком и клиентом. Договорные отношения являются одним из основных предметов гражданско-правового регулирования в области гражданского права, которые имеют преобладающий характер перед другими законами. Следовательно, банковское законодательство, включая акты Центрального банка Туркменистана, бесспорно, подчиняются общим правилам ГКТ.

По договору банковского счета объектом производимых операций в большинстве случаев являются безналичные средства.

Согласно Положения «О банковском счете», утвержденного Центральным банком Туркменистана и зарегистрированного Министерством юстиции Туркменистана 11.05.2006 г. под № 6, для открытия и обслуживания счета, клиент заключает с банком в письменном виде договор о банковском счете.

Договор должен обязательно содержать следующие условия:

1. участвующие стороны;
 2. предмет;
 3. размер и порядок оплаты услуг банка;
 4. условия обслуживания;
 5. права и обязанности сторон;
 6. ответственность сторон;
 7. порядок рассмотрения споров;
-
8. срок действия договора, порядок его изменения и расторжения;
 9. юридические адреса и платежные реквизиты сторон.

С согласия сторон в договор могут быть включены и дополнительные условия.

В соответствии договора банковского счета банк обязан осуществить нижеследующие обязательства:

10. зачислять на счет клиента денежные средства;
- хранить эти денежные средства;

-производить списание денежных средств со счета с разрешения или на основании указания владельца счета; - гарантировать тайну банковского счета.

11. и другие банковские операции, предусмотренные законодательством Туркменистана. В части 2 комментируемой статьи предусмотрено производство банковских операций в наличной форме, согласно Положению «О безналичных расчетах в Туркменистане», утвержденном Центральным банком Туркменистана 19 января 2009 г. № 6, зарегистрированном Министерством юстиции Туркменистана 24 февраля 2009 г. Регистрационный № 483, со счета могут производиться выплаты наличных денег и безналичные перечисления. Учитывая особый характер операций по этим счетам, учреждения банка должны в каждом отдельном случае рассматривать обоснованность требований на получение наличных денег и возможность безналичных расчетов. Выдача наличных денег уполномоченным лицам производится по расходным кассовым ордерам, заполняемым лично уполномоченным лицом. Передоверие уполномоченным лицом права на получение денег другому лицу не допускается.

Выдача наличных денег осуществляется на следующие цели:

- а) на выплату заработной платы и на оплату хозяйственных, операционных и других расходов, которые не могут быть произведены путем безналичных перечислений;
- б) на расчеты по заготовкам продукции с населением и на связанные с этими заготовками расходы по упаковке и отправке

грузов, если банку предъявляется соответствующий документ на право ведения заготовок в данном регионе;

в) на расходы по организованному набору рабочей силы, если такие расчеты не могут быть произведены путем безналичных перечислений. При этом банк осуществляет контроль за целевым использованием средств;

г) на командировочные и полевые расходы уполномоченным лицам, возглавляющим экспедиции или группы работников, выполняющих научные, проектно-изыскательские, геологоразведочные, монтажные, испытательные, наладочные, съемочные и другие работы вне места нахождения основной организации, и уполномоченным лицам, возглавляющим спортивные команды и концертные бригады, организованные в установленном порядке.

Согласно части 3 комментируемой статьи договор банковского счета является двухсторонним, консенсуальным, а также возмездным. Банк как субъект предпринимательской деятельности возлагает обязательства по оплате расходов за обслуживание на клиента.

По соглашению сторон плата за банковские услуги может взиматься по истечении определенного срока или при производстве каждой банковской операции или сделки. Сумма вознаграждения, как правило, определяется внутрибанковским документом - тарифом за комиссионное вознаграждение.

Статья 899. Обязанность выдачи выписок из счета

1. **Кредитное учреждение обязано вести бухгалтерские книги по наличным и безналичным расчетам.**
2. **Кредитное учреждение обязано в предусмотренные договором сроки предоставлять владельцу счета информацию о состоянии счета (выписки по счету), а владелец счета правомочен в любое время потребовать информацию о состоянии счета.**

Согласно требованию бухгалтерского учета, все хозяйствующие субъекты, включая кредитные учреждения, обязаны открывать и вести бухгалтерские книги. При открытии счетов для клиентов данная информация вносится в бухгалтерскую книгу банка.

Основным документом о состоянии и для учета операций по расчетным или текущим счетам является банковская выписка. Клиенты кредитного учреждения получают такие выписки периодически или в другие согласованные с банком сроки. Клиенты банка имеют право требовать от банка выдачи этой выписки. Этому праву клиента соответствует обязанность банка по выдаче банковской выписки.

При необходимости к выписке прилагаются документы, полученные от других предприятий, на основании которых происходит списание или зачисление средств на расчетный счет. Денежные средства клиента в банковском учете фактически являются кредиторской задолженностью для банка, вследствие чего поступления на расчетный счет клиента записываются по кредиту, а списание с расчетного счета и выдача наличными - по дебету.

Выписка банка является основанием для бухгалтерских записей и регистром аналитического учета по счетам. Проверка и обработка выписки должны производиться в день их поступления.

Статья 900. Списание со счета денежных средств

Кредитное учреждение обязано производить списание денежных средств со счета с разрешения или на основании указания владельца счета. В противном случае оно обязано вновь внести в актив владельца счета причиненный вред и неправильно перечисленные суммы.

Являясь собственником денежных средств, владелец счета самостоятельно распоряжается своими денежными средствами посредством банковского счета, согласно статье 12 Конституции Туркменистана «Собственность неприкосновенна». Следовательно, кредитные учреждения производят списание денежных средств со счета только с разрешения или на основании указания владельца счета.

Списание денежных средств со счета при достаточности средств производится в порядке очередности, при недостаточности средств на банковском счете для произведения всех платежей также производится в порядке очередности.

Согласно Положению «О безналичных расчетах Туркменистана» списание производится по нижеследующей очередности:

При недостаточности денежных средств на счетах плательщиков для удовлетворения всех требований, предъявляемых к счету, списания денежных средств со счета производятся в следующей очередности:

в первую очередь исполняются документы, предусматривающие перечисление или выдачу денежных средств со счета, для удовлетворения требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, уплату алиментов; во вторую очередь исполняются документы, предусматривающие перечисление или выдачу денежных средств со счета для выплаты выходных пособий и оплату труда лицам, работающим на основании договоров гражданско-правового характера, авторских гонораров и компенсационных выплат работникам, а также приравненных к ним платежей (все виды отчислений и удержаний с физических лиц, отчисления в государственное социальное страхование, выплаты пенсий и пособий). При этом выдача средств на оплату труда производится одновременно с пропорциональной уплатой удержаний и отчислений в соответствии с законодательством Туркменистана; в третью очередь исполняются расчетные документы, предусматривающие исполнение требований кредиторов, обеспеченных залогом имущества, принадлежащего владельцу счета, за счет денежных средств от реализации заложенного имущества; в четвертую очередь исполняются документы, предусматривающие платежи на все уровни бюджетной системы Туркменистана и государственные внебюджетные фонды; в пятую очередь исполняются документы, предусматривающие платежи за охрану объектов, за топливноэнергетическую продукцию, а также по кредитам банка и по их процентам, обеспеченным и необеспеченным имуществом владельца счета (бланковые кредиты);

в шестую очередь исполняются документы, предусматривающие платежи по другим направлениям, не предусмотренным вышеприведенными группами очередности по списанию денежных средств.

При этом сохраняется календарная очередность по каждой группе очередности, которая определяется исходя из даты поступления документа в банковское учреждение.

Списание денежных средств со счета владельца без его распоряжения производится согласно законодательству Туркменистана или в соответствии договором между кредитором и должником. Списанные со счета средства, без разрешения владельца, подлежат возвращению и восстановлению на счете клиента.

Статья 901. Последствия отмены поручения владельца счета

1. **Владелец счета вправе отменить поручение, данное кредитному учреждению, до тех пор, пока перечисление реально еще не осуществлено. В иных случаях кредитное учреждение обязано немедленно сообщить соответствующим лицам об отказе от исполнения.**

2. **При своевременной отмене кредитное учреждение обязано вновь зачислить сумму на счет владельца.**

В части 1 комментируемой статьи рассматривается вопрос об отмене платежного поручения кредитному учреждению. Распоряжение владельца счета об отмене можно осуществить в письменном виде только при наличии того, что денежные средства клиента еще не перечислены на счет получателя средств, находящегося в другом банке. В конкретном случае законодатель фиксирует именно тот момент, пока денежные средства находятся на счете клиента. Данное акцентирование ситуации «пока перечисление реально еще не осуществлено» дает владельцу счета право полноценно, как собственника, распоряжаться своими денежными средствами. В случае, если кредитное учреждение уже произвело перечисление денежных средств, у владельца счета прекращаются все требования возврата средств путем отмены поручения.

Кредитное учреждение, при своевременном отказе, обязано вернуть денежные средства на счет клиента распоряжением.

Статья 902. Обязанность хранения тайны

1. **Кредитное учреждение обязано хранить тайну связанных со счетом и иных фактов, ставших ему известными при деловых отношениях с владельцем счета, кроме случаев, предусмотренных законом, или если дело касается обычной банковской информации, не ущемляющей интересов владельца счета.**

2. **Эта обязанность кредитного учреждения остается в силе и после прекращения договора.**

Данная статья комментирует одну из главных аспектов банковской деятельности. Хранить банковскую тайну возлагается на кредитное учреждение. Термином "банковская тайна" определяется особый правовой режим информации о клиентах, определенной Законом Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности», которая стала известна банку в процессе осуществления им банковской деятельности. Правовой режим обязывает банковское учреждение не разглашать полученные сведения, а также определяет порядок предоставления им информации третьим лицам без согласия своих клиентов, согласно действующему законодательству Туркменистана.

Согласно статьи 34 Закона Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности» «банковская тайна - не подлежащая разглашению информация о банковских счетах, операциях и вкладах клиентов и корреспондентов кредитных учреждений. К банковской тайне относятся сведения о клиентах и корреспондентах

кредитного учреждения, их банковских счетах и операциях по ним, вкладах, привлечённых и размещённых денежных средствах, денежных переводах физических лиц, осуществлённых через кредитные учреждения без открытия счёта, денежных средствах и других ценностях клиента, находящихся на хранении в кредитном учреждении».

Пределы и субъекты предоставления банковской тайны определяются законодательством Туркменистана. Согласно части 3

статьи 34 Закона Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности», информация, относящаяся к банковской тайне предоставляется:

1. клиенту кредитного учреждения, его законному представителю, вышестоящему органу клиента - юридического лица - относительно его банковского счёта и ценностей, находящихся на хранении, в том числе после прекращения взаимоотношений клиента и кредитного учреждения;
2. корреспонденту кредитного учреждения, его законному представителю, вышестоящему органу корреспондента - относительно его банковского счёта и ценностей, находящихся на хранении, в том числе после прекращения корреспондентских отношений между кредитными учреждениями;
3. Центральному банку Туркменистана;
4. государственным органам, осуществляющим контрольные и надзорные функции, в соответствии с их компетенцией;
5. уполномоченному государственному органу по противодействию легализации доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма в соответствии с законодательством Туркменистана;
6. судам - в отношении дел, находящихся в их производстве;
7. следственным органам - по уголовным делам в отношении клиентов кредитного учреждения, находящихся в их производстве;
8. органам налоговой службы - по вопросам налогообложения;
9. Министерству Финансов и экономики Туркменистана - по информации и документам предусмотренные для передачи уполномоченным органам иностранных государств по международным договорам Туркменистана;
10. аудиторским организациям;
11. государственным нотариальным конторам, дипломатическим представительствам или консульским

учреждениям - по делам наследства и правопреемства.

В случаях осуществления государственными органами контрольных и надзорных функций и имеющих, в соответствии с их компетенцией, право получения информации, относящейся к банковской тайне, обязаны обеспечивать её защиту от разглашения третьим лицам.

После расторжения договора, а также перехода клиента на обслуживание в другое кредитное учреждение, кредитное учреждение или служащие банка, включительно ранее являвшимся служащими банка, а также лицам, оказывающим либо ранее оказывавшим банку услуги (работы), запрещается разглашение сведений, составляющих банковскую тайну.

Статья 903. Прекращение договора

1. **Договор о банковском счете может быть прекращен обеими сторонами в любой момент.**
2. **Кредитное учреждение может прекратить договор только таким образом, чтобы владелец счета мог иным образом получить расчетное обслуживание, кроме случаев, когда для прекращения имеются важные основания.**

Прекращение договора банковского счета является правовым основанием для закрытия счета клиента.

Банковский счет клиента, за исключением вкладных счетов, закрывается в следующих случаях:

а) при отсутствии денежных средств на счете по заявлению владельца счета;

б) по заявлению владельца счета, не позднее 30 календарных дней с момента поступления заявления клиента в банк, при условии, что по данному счету не приостановлены активные операции;

в) на основании решения органа, на который законодательством Туркменистана возложены функции по ликвидации или реорганизации предприятия;

г) на основании соответствующего решения судов Туркменистана о ликвидации предприятия или признания его банкротом;

д) по заявлению владельца счета при его переходе на обслуживание в другой банк в сроки, согласованные между банками. Документы, находящиеся в юридическом деле клиента (за исключением заявления клиента на открытие счета, карточки, договора банка с клиентом на расчетно-кассовое обслуживание и уведомления налоговой службы о

закрытии счета) передаются в принимающий банк. Передача документов производится путем оформления акта приема-передачи соответствующими уполномоченными лицами передающего и принимающего банков. При наличии задолженности по полученным кредитам от обслуживающего банка и по процентам по ним, закрытие счета по обслуживанию основной деятельности с целью перехода на обслуживание в другой банк допускается только после полного погашения имеющейся задолженности. В случае поступления в адрес клиента, перешедшего на обслуживание в другой банк, инкассовых поручений и других документов на списание средств, указанные документы возвращаются предъявителю с указанием причины возврата.

В части 2 определяются важные основания прекращения договора о банковском счете с кредитным учреждением. Это возможно на основании решения органа ликвидации или реорганизации предприятия либо на основании соответствующего решения суда о ликвидации предприятия или признания его банкротом, согласно законодательству Туркменистана.

При наличии картотеки неоплаченных расчетных документов к счету клиента осуществляется возврат этих документов. Согласно части 2 предпосылкой для закрытия счета является предоставление клиенту возможности иным образом получить расчетное обслуживание. Это может выражаться в открытии банковского счета в другом банке или кредитном учреждении.

Статья 904. Выплата на основании чека

При соответствующем соглашении кредитное учреждение обязано в пределах актива возмещать подписанные владельцем счета чеки в соответствии с действующим законодательством Туркменистана. Для этого применяются положения договора о безналичном расчете.

Согласно Положению «О безналичных расчетах в Туркменистане», утвержденном Центральным банком Туркменистана 19 января 2009 г. № 6, зарегистрированном Министерством юстиции Туркменистана 24 февраля 2009 г. Регистрационный № 483, «Чек - это расчетный документ, содержащий ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. Чекодателем является лицо (юридическое или физическое), имеющее денежные средства в банке, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков. Чекодержателем является лицо (юридическое или физическое), в пользу которого выдан чек. Плательщиком по чеку является банк, в котором находятся денежные средства чекодателя».

В качестве участников этих отношений выступают чекодатель – сторона, выписавшая чек, чекодержатель - владелец выписанного чека, плательщик – банк, осуществляющий платеж по предъявленному чеку.

Чек оплачивается плательщиком за счет денежных средств чекодателя или за счет банковского кредита, полученного чекодателем. Нелимитированные чеки выписываются на банковский счет по обслуживанию основной деятельности чекодателя, также чекодатель не вправе отозвать чек до истечения установленного срока для его предъявления к оплате.

Представление чека в кредитное учреждение, обслуживающее чекодержателя, для получения платежа считается предъявлением чека к оплате.

Согласно действующему законодательству Туркменистана чек должен содержать все обязательные реквизиты, установленные для расчетных документов, а также может содержать дополнительные реквизиты, определяемые спецификой банковской деятельности и налоговым законодательством Туркменистана. Форма чека определяется банками Туркменистана самостоятельно по согласованию с Центральным банком Туркменистана.

В случае, когда сфера обращения чеков ограничивается банками и ее клиентами, чеки используются на основании договора о расчетах чеками, заключаемого между банками и их клиентами.

Чеки, выпускаемые банками, могут применяться в межбанковских расчетах на основании договоров, заключаемых с клиентами, и межбанковских соглашений о расчетах чеками в соответствии с внутрибанковскими правилами проведения операций с чеками, разрабатываемыми банками и определяющими порядок и условия использования чеков.

Банковские правила проведения операций с чеками, определяющие порядок и условия их использования, должны предусматривать:

1. форму чека, перечень его реквизитов (обязательных, дополнительных) и порядок заполнения чека;
2. перечень участников расчетов данными чеками;
3. срок предъявления чеков к оплате;
4. условия оплаты чеков;
5. ведение расчетов и состав операций по документообороту; - бухгалтерское оформление операций с чеками;
6. порядок архивирования чеков.

Статья 905. Инкассация чека

Кредитное учреждение и без дополнительного соглашения обязано по договору расчета перед владельцем счета производить инкассирование предъявленных владельцем чеков посредством

своевременного предъявления в кредитное учреждение, а при неплатеже - принять необходимые меры по обеспечению.

В данной статье определяется инкассация чеков. Согласно законодательству Туркменистана расчеты по инкассо представляют собой банковскую операцию, посредством которой банк получателя (взыскателя) средств (далее - банк получателя) по поручению и за счет клиента на основании расчетных документов осуществляет действия по получению средств от плательщика. Инкассированный чек оплачивается в порядке исполнения инкассового поручения.

Банк-плательщик по чеку обязан произвести процедуру проверки подлинности чека доступными ему способами, а также удостовериться, что предъявитель чека является уполномоченным по нему лицом. В случае оплаты индоссированного чека банк-плательщик обязан проверить правильность передаточных надписей. При завершении оплаты чека плательщик имеет право потребовать передачи ему чека с распиской в получении платежа.

Оплата должна осуществляться плательщиком неотлагательно и в полной сумме, а частичная оплата допускается только при недостаточности покрытия. Произведенная оплата освобождает плательщика от ответственности, даже если чек на предъявителя был утерян или похищен.

В случае отказа плательщика произвести оплату по чеку чекодержатель имеет право привлечь к ответственности по оплате этого документа всех обязанных по чеку лиц (чекодатель, индоссанты, авалисты). При этом чекодержатель вправе по своему выбору предъявить иск к одному, нескольким или ко всем обязанным по чеку лицам.

Чекодержатель вправе требовать от обязанных по чеку лиц оплаты суммы чека, возмещения своих издержек на получение оплаты, а также уплаты процентов за неисполнение денежного обязательства.

§ 2. Банковский кредит

Введение

В соответствии с развитием банковской деятельности одним из основных направлений является банковский кредит. Банковский кредит, согласно ГКТ, определяется как договор, по которому кредитор передает или обязан передать кредит в форме займа. Правовая природа кредитного договора вытекает из договора займа, хотя между ними имеется ряд различий.

В данном случае основной момент - это предоставление банковского кредита только кредитными учреждениями. Согласно Закону Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности», «кредитное учреждение - юридическое лицо (банк или небанковское кредитное учреждение), имеющее право на основании лицензии, выданной Центральным банком

Туркменистана, осуществлять все или отдельные виды банковских операций, которые предусмотрены законодательством Туркменистана, и основной целью которого является получение прибыли». Основными принципами кредитования являются платность, срочность и возвратность, а также кредитные учреждения могут предусмотреть факультативные принципы в виде обеспеченности и целевого использования кредитных ресурсов. Исходя из указанных основополагающих принципов кредитования, составляется и устанавливается содержание кредитного договора.

Статья 906. Понятие

По договору банковского кредита кредитор передает или обязан передать заемщику возмездный кредит в форме займа.

Согласно Положению «О банковском кредитовании», утвержденному приказом Председателя Правления Центрального банка Туркменистана от 25 сентября 2006 года №63 и зарегистрированному Министерством Адалат Туркменистана от 27 сентября 2006 года № 414, «кредитный договор - гражданскоправовой договор, заключенный в письменной форме, по которому банк обязуется представить денежные средства заемщику в размере и на условиях, предусмотренных в нем, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты по нему».

Исходя из вышеуказанного определения, кредитный договор является консенсуальным, и вступает в силу с момента заключения соглашения кредитора и заемщика. Также кредитный договор является взаимным, т.е. двусторонним. В данном случае кредитор берет на себя обязанности предоставить кредит, а заемщик обязуется возвратить денежные средства с начисленными процентами. Необходимо упомянуть, что по кредитному договору предоставляются только денежные средства уполномоченными кредитными учреждениями (в наличном и безналичном виде), а по договору займа займодавец может предоставить как деньги, так и вещи без определенных обязательств со стороны займодавца.

Субъектами по кредитному договору со стороны кредитора могут быть только кредитные учреждения, согласно статье 1 Закона Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности»: «кредитное учреждение - юридическое лицо (банк или небанковское кредитное учреждение), имеющее право на основании лицензии, выданной Центральным банком

Туркменистана, осуществлять все или отдельные виды банковских операций, которые предусмотрены законодательством Туркменистана, и основной целью которого является получение прибыли», с другой стороны, как физические лица, так и юридические лица, осуществляющие хозяйственную деятельность.

Предметом кредитного договора являются только денежные средства. Банками кредиты могут предоставляться в национальной и иностранной валютах. Согласно Положению «О банковском кредитовании»³⁵ кредиты в национальной валюте предоставляются для расчетов, как с резидентами, так и нерезидентами Туркменистана. В иностранной валюте кредиты предоставляются для расчетов с нерезидентами Туркменистана, если иное не предусмотрено нормативными актами ЦБТ и законодательством Туркменистана. В случаях, предусмотренных нормативными актами ЦБТ и действующим законодательством Туркменистана, кредиты в национальной валюте могут быть предоставлены на покупку иностранной валюты для осуществления расчетов с нерезидентами Туркменистана.

Кредиты в иностранной валюте предоставляются для производства или расширения производства продукции, ориентированной на экспорт или сокращающей импорт аналогичной продукции, на покупку оборудования по переработке и/или хранению продукции (сырья) и запасных частей к нему, если иное не предусмотрено нормативными актами ЦБТ и законодательством Туркменистана.

В целях правильного регулирования кредитного ресурса банки самостоятельно определяют выдачи кредитных средств по целевым назначениям, кроме нижеуказанных случаев.

Не допускается предоставление кредита на следующие цели: покрытие убытков; осуществление взносов в уставный фонд юридических лиц; покупка акции; уплата услуг, связанных с оформлением кредита; выплата дивидендов по ценным бумагам; осуществление оплаты непроизводительных расходов (пени, штрафы, неустойки и т.д.); осуществление платежей, противоречащих законодательству Туркменистана.

Статья 907. Процентные ставки по банковскому кредиту

1. **По соглашению сторон по кредиту могут быть определены фиксированные или переменные процентные ставки.**
 2. **Если соглашением предусмотрены переменные процентные ставки и определить их мог кредитор, он обязан определить их на основе справедливости. Он должен по мере повышения или снижения рыночных ставок приводить в соответствие с ними свои ставки.**
 3. **Изменение процентов должно соответствовать дисконтной ставке Центрального банка Туркменистана.**
 4. **При заключении кредитного договора должны быть определены пределы повышения и понижения процентных ставок и минимальный промежуток между изменениями.**
 5. **Кредитор обязан в приемлемой форме сообщить заемщику о процентных ставках по кредиту.**
 6. **Если годовая процентная ставка не указана, применяются только предусмотренные законом годовые проценты.**
- Если при исчислении годовых процентов не было предусмотрено возмещение расходов, эти расходы не возмещаются.**

Банковский кредит в отличие от займа всегда является возмездным, т.е. за предоставленный кредит кредитное учреждение получает денежные средства по соответствующим процентным ставкам (ч. 1 комментируемой статьи).

Согласно законодательству Туркменистана кредитные учреждения осуществляют все или отдельные виды банковских операций, основной целью которых является получение прибыли.

Прибыль банка формируется из комиссионных и процентов за осуществление банковской деятельности. Процент - предмет обязательства наряду с другими (возврата займа, кредита, неосновательно полученного или сбереженного и т.п.), предусматривающий уплату денежных сумм по наступлении определенного срока, выражаемый в сотых частях суммы основного денежного обязательства.

Соответствующие проценты по привлеченным и размещенным средствам клиентов и банков-корреспондентов, начисляются в соответствии с договорами, заключенными между банками и их контрагентами, на основании порядка, устанавливаемого банком. Соответствующие проценты начисляются за период с момента возникновения обязательства по привлеченным средствам и требованиям по размещенным средствам до момента их (обязательства или требования) полного погашения.

Каждый банк в соответствии со своей внутренней (кредитной, депозитной, учетной) политикой имеет право предусмотреть в договорах начисление процентов следующими способами с использованием фиксированной или переменной процентной ставки:

- по формулам простых процентов; - по формулам сложных процентов.

Если в договоре не предусмотрен способ начисления процентов, то начисление процентов производится по формуле простых процентов с использованием переменной процентной ставки, ориентированной на ставку рефинансирования Центрального банка Туркменистана с учетом спроса и предложения на финансовые ресурсы.

Процентные ставки могут быть фиксированными и переменными (плавающими). Переменная процентная ставка - это ставка по долгосрочным кредитам, которая складывается из конъюнктуры рынка и межбанковской ставки предложения кредитных ресурсов. Межбанковская процентная ставка - процентная ставка по кредитам на межбанковском рынке. Межбанковский рынок - это оптовый рынок кредитных ресурсов. На сегодняшний день один из самых известных международных финансовых рынков является ЛИБОР, на основании которого формируются справедливые переменные процентные ставки, предусмотренные соглашением сторон по кредитному договору. Дисконтная ставка - это ставка рефинансирования коммерческих банков, официально установленная со стороны Центрального банка Туркменистана. Изменения ставки рефинансирования влияет на динамику роста или понижения

денежнокредитной политики. В первом случае, возможность получения коммерческими банками кредита в Центральном банке влияет на ликвидность кредитных учреждений, а во втором - на себестоимость кредита. Постоянное изменение ставки рефинансирования влияет на необходимость изменения процентных ставок по вновь выдаваемым, а также и по действующим кредитам. Из этого вытекает, что банк и заемщик могут включить в кредитный договор условия одностороннего изменения процентной ставки, согласно ставке рефинансирования Центрального банка. В данном случае, банк оставляет за собой право одностороннего изменения процентов по кредитному договору с последующим уведомлением заемщика.

С целью защиты интересов и понижения риска возврата кредитных ресурсов по кредитному договору стороны могут предусмотреть, кроме фиксированной и переменной процентной ставки, также пределы повышения и понижения процентов.

Поскольку кредитное учреждение имеет право в одностороннем порядке изменять процентные ставки, что может вызвать ухудшение положения заемщика, часть 5 возлагает на кредитора обязанность предоставления информации об этом в приемлемой форме.

Согласно кредитному договору стороны самостоятельно определяют форму, способ и характер сообщений и уведомлений для осуществления договорной деятельности.

Если по ряду причин, а также по соглашению сторон в кредитном договоре не были предусмотрены процентные ставки, то, согласно принципам кредитования и статье 906 ГКТ, предоставление кредита осуществляется возмездной формой в виде процентов. Сумма процентной ставки определяется согласно ставке рефинансирования Центрального банка или действующему законодательству Туркменистана.

Статья 908. Процентные ставки, установленные законом

1. **Если заемщик задерживает платежи, возложенные на него по договору банковского кредита, то на сумму задолженности должна быть начислена сумма, превышающая на три процента зафиксированный на соответствующий период дисконтный тариф Центрального банка Туркменистана.**

2. **Если кредитор прекратил договор банковского кредита по причине просрочки возвращения займа, то возникает право требования установленного законом процентного тарифа. Это правило не распространяется на право кредитора или заемщика доказывать в отдельных случаях наличие большего или меньшего вреда.**

В комментируемой статье предусмотрен порядок законодательного определения процентной ставки на банковский кредит, в случае просрочки возвращения кредита.

В случае несвоевременного погашения кредита, банком начисляются проценты по повышенной ставке, предусмотренной кредитным договором.

Очередность погашения задолженности по кредиту, расходов банка и иных платежей, связанных с кредитом, определяется кредитным договором.

Указанные повышенные процентные ставки необходимо рассматривать как самостоятельный вид ответственности за неисполнение денежного обязательства по кредитному договору. Но, рассматривая данный вид ответственности, можно допустить также повышение процентной ставки, как за оплату возникшего риска невозврата основного долга и процента. В этом случае банк, как кредитное учреждение, обеспечивает свои риски за счет повышения процентов, предусмотренных в рассматриваемой статье.

В случае прекращения кредитного договора кредитным учреждением возникает право требования установленного законом процентного тарифа, согласно пункта 2. Рассматриваемый пункт имеет диспозитивный характер, следовательно, кредитное учреждение, с учетом экономического положения и предотвращения усугубления хозяйственной ситуации заемщика, имеет право отказаться от применения права требования взыскания процентов по повышенной ставке.

Статья 909. Применение дополнительного обеспечения

1. **Если при выдаче кредита было согласовано вещное или личное обеспечение, то кредитор может при неполном погашении займа потребовать применения дополнительного обеспечения.**

2. **Кредитор обязан по требованию заемщика произвести возврат обеспечения, превышающего согласованные пределы погашения.**

Банковские кредиты выдаются исключительно с условием предоставления надлежащего обеспечения. Как правило, это ипотека, залог, поручительство или банковская гарантия.

Комментируемая статья закрепляет права кредитора на дополнительные средства обеспечения обязательства по кредитному договору. Как известно, кредитное учреждение, предоставившее кредитные средства заемщику, подвержено риску не возврата кредита. В данном случае, не возврат кредита может быть обусловлен неплатежеспособностью заемщика, а также его недобросовестностью. Обеспечение исполнения обязательства в конкретном случае минимизирует указанные кредитные риски по не возврату денежных средств кредитора.

По кредиту обеспечение выступает как дополнительная гарантия исполнения обязательства кредитного договора. Указанное обеспечение мотивирует и стимулирует заемщика своевременно и надлежащим образом исполнять обязательства, взятые на себя согласно кредитному договору.

Обеспечение является акцессорным (зависимым) обязательством перед основным договором, кроме банковской гарантии. Цель любого обеспечения является не приобретение имущества в собственность, а получение имущественного удовлетворения от его стоимости. При этом кредитор, в первую очередь, обращает внимание на ускоренное обращение взыскания и реализацию залога.

В случае неполного погашения кредита, кредитор имеет право потребовать применение дополнительного обеспечения с заемщика. Основное требование по предоставленному кредиту - максимально снизить риски не возврата кредита.

Для удовлетворения требований кредитора за счет дополнительных средств обеспечения применяются соответствующие нормы ГКТ.

Согласно части 2 комментируемой статьи кредитор обязан по требованию заемщика возвратить обеспечение, превышающее согласованные пределы погашения.

Одно из основных критериев обеспечения предоставленного кредита является удовлетворение требования кредитора в полном объеме, включая проценты, основной долг, убытки и причиненное просрочкой не исполнение на момент фактического удовлетворения. Следовательно, чтобы удовлетворить задолженность по кредитному договору, достаточно зафиксировать момент фактического удовлетворения общей суммы кредита.

В случае частичного исполнения должником обеспеченного имуществом, кредитное учреждение оставляет за собой право возвратить обеспечение по требованию заемщика на свое усмотрение в целях минимизации риска не возврата кредита.

Статья 910. Прекращение договора

1. **Если для кредита согласована фиксированная процентная ставка на определенный период, заемщик может прекратить кредитный договор, если обязательство по процентам заканчивается до срока, определенного для возвращения и не заключено новое соглашение о процентной ставке. Срок прекращения - один месяц.**

2. **Если заемщик является потребителем и кредит не обеспечен ипотекой, право прекращения возникает через шесть месяцев после получения кредита, а срок прекращения равен трем месяцам.**

3. **Право прекращения существует в любом случае по истечении десяти лет. Срок прекращения составляет шесть месяцев.**

4. **Должник может в любой момент прекратить заем с переменной тарифной ставкой с соблюдением трехмесячного срока.**

В комментируемой статье предусмотрено право заемщика на расторжение кредитного договора при наличии различных обстоятельств.

В части 1 закреплено право заемщика на досрочное прекращение кредитного договора, когда договором предусмотрена фиксированная процентная ставка. Возникновение этого права у заемщика связано с выплатой последней части процентной ставки, независимо от того, истек ли срок договора.

В международной банковской практике при долгосрочном кредитовании используются ролloverные кредиты. Ролloverным кредитным договором предусмотрены смешанные проценты, как фиксированные, так и переменные (плавающие).

При долгосрочном кредитовании учитываются рыночные колебания стоимости кредитных ресурсов. Согласно комментируемой норме, стороны могут предусмотреть в кредитном договоре процентную ставку смешенного характера по нескольким периодам. С учетом положения кредитного договора и условий досрочного погашения заемщик может в одностороннем порядке прекратить кредитный договор по истечении определенного срока, процентная ставка которого зафиксирована одним видом на указанный период. При наступлении последующего периода использование другого вида процентной ставки заемщик имеет право расторгнуть кредитный договор, уведомив кредитное учреждение об этом за один месяц.

Следовательно, законодатель сделал акцент на использование заемщиком разных видов процентных ставок с целью защиты долгосрочных экономических интересов кредитополучателя.

В части 2 закреплено право заемщика-потребителя на расторжение кредитного договора, если договор не обеспечен ипотекой. В данной части рассматриваются обстоятельства предоставления в обеспечение кредитного обязательства в виде недвижимого имущества-ипотеки.

Если стороной кредитного договора является потребитель, который для обеспечения взятого кредита не представил обеспечение, имеет право расторгнуть кредитный договор, право прекращения возникает через шесть месяцев после получения кредита, а срок прекращения равен трем месяцам.

В случае не предоставления ипотеки после выдачи кредита, кредитное учреждение имеет право прекратить кредитный договор по истечении шести месяцев, а срок прекращения равен трем месяцам.

По истечении десяти лет каждая сторона имеет право расторгнуть договор. Срок расторжения договора составляет шесть месяцев (ч. 3).

Заемщик имеет право прекратить кредитный договор с переменной тарифной ставкой с учетом предусмотренного обстоятельства, указанного в части 1 настоящей статьи.

Статья 911. Возмещение вреда при досрочном возвращении кредита

Если заемщик возвращает кредит до окончания кредитных отношений, то кредитор может потребовать соответствующего возмещения вреда. При этом в возмещение вреда должна быть зачтена стоимость сбереженных расходов, а также выгода, которую кредитор мог получить вследствие иного применения ссудной валюты либо если заемщик преднамеренно не допустил ее получения.

Комментируемая статья закрепляет за кредитором право взыскать возмещение вреда при досрочном возвращении кредита, если в кредитном договоре не предусмотрено иное.

Согласно статье 1 Закона Туркменистана «О кредитном учреждении и банковской деятельности» кредитное учреждение – юридическое лицо (банк или небанковское кредитное учреждение), имеющее право на основании лицензии, выданной Центральным банком Туркменистана, осуществлять все или отдельные виды банковских операций, которые предусмотрены законодательством Туркменистана, и основной целью которого является получение прибыли.

В соответствии с комментируемой статьей инициатором прекращения договора и досрочного возврата кредита является заемщик. Осуществление этого права не должно причинять ущерба кредитору и он должен получить все, что получил бы при обычном прекращении договора.

Цель кредита представляет собой получение дохода в виде процентов. В случае досрочного погашения кредита без предварительного согласования или не предусмотренного в кредитном договоре указанных условий, заемщик обязан возместить кредитору доход в виде упущенной выгоды согласно части 2 статьи 14 ГКТ. Проценты при этом должны уплачиваться за время фактического использования кредитных ресурсов кредитора.

Согласно части 2 комментируемой статьи, должна быть возмещена выгода, которую кредитор мог получить вследствие иного применения ссудной валюты либо, если заемщик преднамеренно не допустил ее получения. Выражением этой выгоды являются проценты, которые кредитор должен был получить, если договор не был бы прекращен досрочно.

Статья 912. Прекращение кредитных отношений при возвращении кредита по частям

Кредитор может прекратить кредитные отношения, если предусмотрено возвращение кредита по частям и заемщик просрочил как минимум два срока подряд. Прекращение вступает в силу, если и после предоставления дополнительного двухнедельного срока платежа не будут произведены.

В комментируемой статье рассматривается прекращение кредитных отношений посредством расторжения в одностороннем порядке со стороны кредитного учреждения при существенном обстоятельстве, конкретно свидетельствующем о просрочке кредитора, как минимум, два срока подряд.

В данном случае основное определение имеет оценка обстоятельства, дающая основание для расторжения кредитного договора со стороны кредитора - это просрочка исполнения обязательства с учетом конкретизированного временного фактора, а именно два срока подряд. Например, заемщик два месяца подряд просрочил выполнение своих обязанностей по уплате кредита и процентов за этот кредит.

Ухудшение финансового положения заемщика является для кредитного учреждения достаточным и очевидным основанием возникновения сомнения о кредитоспособности заемщика.

Согласно части 2 комментируемой статьи, на кредиторе лежит обязанность предоставления должнику дополнительного двухнедельного срока после прекращения платежей. После безуспешного истечения этого срока договор прекращается.

Впоследствии прекращения кредитных отношений кредитное учреждение имеет право требовать досрочного погашения процентов, основного долга и других расходов. Согласно статье 415 ГКТ, кредитор вправе потребовать возмещения убытков, вызванных просрочкой, а также в соответствии со статьей 421 ГКТ кредитор имеет право возместить ущерб в виде не полученного дохода. Следовательно, кредитное учреждение может начислить проценты не только за фактическое использование кредита, но и за полный период кредитного договора, так как прекращение кредитных отношений произошло по вине кредитополучателя.

§ 3. Вклад

Статья 913. Понятие

1. **Путем внесения денежной суммы (вклада) кредитное учреждение приобретает право собственности на нее и обязано по наступлении срока в той же валюте вернуть полученную сумму.**
2. **Если срок не определен, денежная сумма может быть истребована в любой момент.**
3. **На вклады соответственно должны начисляться проценты.**

В правовом аспекте природа банковского вклада (депозита) строится на основе договора займа с присущими ему особенностями.

Одной из таких особенностей является то, что, привлекая во вклады (депозиты) денежные средства других лиц, в том числе и граждан, кредитные учреждения используют эти денежные средства, осуществляя активные банковские операции, которые направлены на получение дохода.

Кредитное учреждение, которое оказывает платные услуги по направлению и распределению финансовых потоков, является связующим звеном между лицом, предлагающим свои свободные денежные средства и лицом, в них нуждающимся - кредитополучателем.

Исходя из основ банковского законодательства и положений комментируемого Кодекса, банковский вклад (депозит) является пассивной банковской операцией, направленной на привлечение денежных средств банками и небанковскими кредитнофинансовыми организациями.

Банковским вкладом (депозитом) являются денежные средства в национальной и/или иностранной валюте, которые размещаются физическими и юридическими лицами в целях хранения и получения дохода.

Особенность комментируемой нормы заключается в том, что принимая от физических и юридических лиц вклады, кредитное учреждение приобретает на них право собственности. Это означает, что кредитное учреждение вправе свободно владеть, пользоваться и распоряжаться денежными суммами, являющимися предметом вклада.

В то же время, закон обязывает кредитное учреждение, по наступлению срока, вернуть полученную от вкладчика сумму в той же валюте.

Более детально рассматривая понятие банковского вклада (депозита), следует учитывать, что вклад (депозит) сопровождается открытием банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями вклада (депозитного) счета, для зачисления на него денежных средств на основании заключенного договора. Договор банковского вклада (депозита) оформляется составлением единого документа, подписываемого лицами, его заключающими, либо должным образом уполномоченными ими лицами.

В соответствии с частью 1 статьи 128 ГКТ, подписание договора банковского вклада (депозита), как обычной гражданско-правовой сделки, лицом от имени другого лица возможно на основании доверенности.

Необходимо также обратить внимание на то, что вкладчики свободны в выборе банка и (или) небанковской кредитно-финансовой организации для размещения во вклады (депозиты) принадлежащих им денежных средств и могут иметь вклады

(депозиты) в одном, либо нескольких банках и (или) одной, либо нескольких небанковских кредитно-финансовых организациях.

В соответствии с комментируемой нормой закона, вкладной (депозитной) счет может открываться как в национальной валюте (манатах), так и в иностранной валюте по выбору лица, открывающего такой счет. Однако следует иметь в виду, что банки уполномочены открывать счета в той иностранной валюте, официальный курс туркменского маната по отношению к которой устанавливается Центральным банком Туркменистана.

Юридические и физические лица открывают счета банковского вклада (депозитные счета) для временного сохранения вносимых ими денежных средств и в целях получения по внесенным средствам дохода. Денежные средства могут быть размещены во вклады на определенный срок или на неопределенный срок, т.е. до востребования.

Под банковским вкладом (депозитом) на определенный срок понимаются срочный банковский вклад (депозит) и условный банковский вклад (депозит), при котором сумма вклада вносится вкладчиком на определенный и заранее оговоренный сторонами срок. При этом, вкладчик сам определяет на какой срок размещать свои денежные средства, ему также предоставляется свобода выбора оптимальных условий размещения из тех, которые предложены ему кредитным учреждением.

Что касается банковского вклада (депозита), по которому срок не определен (либо если вклад (депозит) размещен до востребования), то в соответствии с частью 2 статьи 913 ГКТ внесенная денежная сумма по такому вкладу может быть истребована вкладчиком в любое время.

В случае невозврата, либо несвоевременного возврата банковского вклада (депозита) вкладчик может потребовать от кредитного учреждения возврата вклада (депозита) в судебном порядке. При этом в соответствии с подпунктом «в» части 2 статьи 147 ГКТ, срок исковой давности не распространяется на требования вкладчиков относительно вкладов, внесенных в банки и кредитные учреждения.

В связи с истечением договора банковского вклада (депозита), либо во время действия такого договора, а также при истребовании вкладчиком своих денежных средств, на неопределенный срок, вкладчику выплачивается доход в виде процентов от суммы вклада (депозита).

Физические и юридические лица доход по банковскому вкладу (депозиту) получают в виде процентов, а также в иной форме, предусмотренной конкретным видом вклада, на условиях и в порядке, определенных договором, заключаемым между вкладчиком и кредитным учреждением.

Договор банковского вклада (депозита), в отличие от договора займа, всегда является возмездным. Учитывая возмездный характер договора банковского вклада (депозита), обязанность банка выплатить вкладчику проценты является существенным условием данного договора (ст. 341 ГКТ). Выплата процентов по вкладу (депозиту) предусматривается и в конструкции договора банковского вклада (депозита).

Размер процентов, подлежащих выплате, определяются в договоре и зависят от вида договора банковского вклада (депозита), суммы вклада (депозита), срока, на который вносятся денежные средства (для срочного договора банковского вклада (депозита), и иных факторов, влияющих на процентную ставку по вкладу

(депозиту).

Проценты по вкладу (депозиту) уплачиваются в той валюте, в которой были внесены денежные средства во вклад (депозит).

Порядок начисления и выплаты процентов по вкладу (депозиту) осуществляется в соответствии с нормативными правовыми актами Центрального банка Туркменистана и внутренними правилами банков.

Статья 914. Ответственность руководителей кредитных учреждений

1. **Получатель сбережения и руководитель кредитного учреждения обязаны предоставить вкладчику информацию о ликвидности и бонитете банка.**

2. **Лицо, виновно давшее неправильные сведения или отказавшее в предоставлении необходимой информации, обязано возместить вкладчику вред, возникший в результате неправильности сведений.**

3. **Солитарную ответственность несут руководители банка, которые публично в рекламных брошюрах или другим образом распространяют неправильные сведения о ликвидности и бонитете банка.**

При применении данной нормы, прежде всего, необходимо иметь в виду то, что право на привлечение денежных средств физических и юридических лиц принадлежит получателям сбережений и кредитным учреждениям, имеющим лицензии на привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц во вклады (депозиты).

При заключении договора банковского вклада (депозита) кредитное учреждение обязано по требованию клиента представить лицензию на осуществление банковских операций, информацию о финансовом положении и результатах работы банка за определенный период.

Разумеется, что несмотря на наличие у него лицензии, кредитное учреждение имеет моральное право привлекать вклады лиц (особенно физических лиц) только при условии своего устойчивого финансового положения.

Под устойчивым финансовым положением банка следует понимать, как правило, отсутствие убытков, выполнение установленных Центральным банком Туркменистана экономических нормативов, создание резервов на покрытие возможных убытков по сомнительным и безнадежным активам в полном объеме, соблюдение требований по формированию обязательных резервов, депонированных в Центральном банке Туркменистана, отсутствие задолженности перед бюджетом и т.д.

Согласно комментируемой норме закона, при вкладе своих денежных средств в кредитное учреждение, вкладчик вправе быть осведомленным о ликвидности и бонитете банка, о качественных и количественных показателях, отражающих реальное или потенциальное положение банка и т.д., что предоставит ему возможность принять решение, вкладывать свои сбережения в то или иное кредитное учреждение или нет.

Исходя из императивного характера нормы, содержащейся в части 1 статьи 914 ГКТ, предоставление вкладчику такой информации является обязанностью получателя сбережения и руководителя кредитного учреждения. При комментировании части 1 данной статьи указывалось на обязанность получателя сбережений и руководителя кредитного учреждения о предоставлении вкладчику определенной информации, позволяющей последнему принять решение в выборе

кредитного учреждения для размещения своих свободных денежных средств.

Как же быть, если такая информация носит недостоверный характер, или вкладчику отказано в предоставлении необходимой информации.

В части 2 статьи 914 ГКТ указаны последствия дачи неправильных сведений или отказа в предоставлении необходимой информации.

В данной норме закона ключевым является слово «виновно», из чего следует вывод о том, что не всякое неправильно данное сведение влечет за собой ответственность по возмещению вкладчику вреда. Лицо, предоставляющее неправильные сведения должно действовать преднамеренно, с целью ввести вкладчика в заблуждение относительно выбора кредитного учреждения, действовать с умыслом, во чтобы бы то ни стало добиться внесения лицом своих денежных средств именно в это кредитное учреждение и т.п.

Следовательно, сам по себе отказ в предоставлении той или иной информации также не может привести к последствиям, указанным в данной норме закона. Необходимо, чтобы лицо и в этом случае действовало виновно, т.е. не предоставило «необходимой» информации, нужной для формирования у вкладчика действительной воли в совершении сделки по банковскому вкладу.

Разумеется, что если вкладчик «А» требует от кредитного учреждения предоставления информации о размере денежного вклада своего соседа гражданина «Б» и начисляемых по этому вкладу процентах, то такая информация не является необходимой для вкладчика «А», чтобы принять решение, вкладывать свои денежные средства в это кредитное учреждение или нет.

Тем более, в случае предоставления такой информации, кредитное учреждение нарушило бы требование статьи 902 ГКТ об обязанности хранения тайны, связанной со счетом и иных фактов, ставших ему известными при деловых отношениях с клиентом.

Таким образом, следует прийти к выводу о том, что вред вкладчику возмещается в том случае, если он возник, вследствие не предоставления сведений или отказа в предоставлении необходимой информации.

В конкретном случае законодатель исходит из того, что любые, сделанные в публичной форме заявления, сведения, информация, реклама и т.д., направленные на достижение определенного результата, должны быть достоверными. Известно, что многие кредитные учреждения издают журналы, газеты-вестники, рекламные брошюры, информацию или иными способами распространяют сведения о своей экономической мощи, призывают к совместному сотрудничеству, заключению с ними выгодных договоров на вклады, обещая при этом высокие проценты, а также гарантируя ликвидность и рекламируя бонитет банка.

Безусловно, что такая реклама и является основой привлечения денежных средств во вклады (депозиты) и дает кредитным учреждениям возможность использовать денежные средства других лиц, осуществляя при этом активные банковские операции, получая большую прибыль.

Кредитные учреждения несут ответственность за достоверность распространяемых сведений о своей ликвидности и бонитете.

Комментируемая норма закона предусматривает солидарную ответственность руководителей банка, поскольку они в силу своих должностных обязанностей обязаны контролировать и обеспечить достоверность официально распространяемых о банке сведений.

Такая ответственность может быть выражена в возмещении вреда вкладчику, если вред, понесенный им, явился результатом распространения банком неправильных сведений о своей ликвидности и бонитете.

Статья 915. Сберегательная книжка

Если кредитное учреждение выдает сберегательную книжку, то оно правомочно заполнить ее как именную, так и на предъявителя. Если предъявитель неправомочен, то кредитное учреждение освобождается от ответственности только в случае, если оно при заполнении книжки не действовало преднамеренно или по грубой неосторожности.

Если вкладчиком является физическое лицо, то договор банковского вклада (депозита) может быть заключен путем оформления сберегательной книжки.

Сберегательной книжкой является документ, оформление которого предусматривает возможность перечисления вкладчиком внесенных на счет денежных средств другим лицам и служит подтверждением соблюдения письменной формы договора банковского вклада (депозита).

В соответствии с общепринятыми кредитными учреждениями правилами в сберегательной книжке указываются: фамилия, имя, отчество и место жительства вкладчика (для именной сберегательной книжки); номер счета по вкладу; суммы денежных средств, зачисленные на счет и списанные со счета; валюта вклада; проценты по вкладу;

остаток денежных средств на счете на момент предъявлении сберегательной книжки кредитному учреждению; срок возврата вклада.

Данные о вкладе, указанные в сберегательной книжке, являются основанием для расчетов по вкладу между кредитным учреждением и вкладчиком.

Операции по выдаче вклада, выплате процентов по нему и по выполнению поручения (распоряжения) вкладчика о перечислении денежных средств с его счета по вкладу другим лицам осуществляются кредитным учреждением только при предъявлении сберегательной книжки.

Комментируемая норма подразделяет два вида сберегательных книжек:

1. именная сберегательная книжка;
2. сберегательная книжка на предъявителя.

Под именной понимается сберегательная книжка, по которой право на получение вклада, а также процентов по этому вкладу, имеет только указанное в ней лицо.

Именная сберегательная книжка - вид сберегательной книжки, по которой право на получение вклада, начисленных по нему процентов, а также совершение по ней расходных и иных операций принадлежит только вкладчику, на имя которого она оформлена, и это право по именной сберегательной книжке не может быть передано другому лицу.

Если именная сберегательная книжка утрачена либо приведена в негодное для предъявления состояние, кредитное учреждение по заявлению вкладчика выдает ему новую именную сберегательную книжку, либо по требованию вкладчика выплачивает ему остаток суммы на его счете по вкладу и причитающиеся вкладчику проценты.

Под сберегательной книжкой на предъявителя понимается сберегательная книжка, по которой право на получение вклада, а также процентов по этому вкладу имеет лицо, предъявившее данную сберегательную книжку.

В связи с наличием такого критерия сберегательная книжка на предъявителя приравнивается к ценным бумагам, и восстановление прав по утраченной сберегательной книжке на предъявителя осуществляется в порядке, предусмотренном для ценных бумаг.

Передача другому лицу прав по сберегательной книжке на предъявителя может быть осуществлена лишь фактическим вручением её другому лицу, и с этого момента на предъявителя сберегательной книжки переходят все удостоверяемые ею права в совокупности.

На практике банков процесс выпуска сберегательной книжки на предъявителя включает следующие этапы: утверждение условий выпуска; регистрация; размещение; контроль за реализацией.

Кредитное учреждение, выпускающее сберегательные книжки на предъявителя, должно утвердить образец сберегательной книжки на предъявителя, а также условия и полный порядок их выпуска в обращение.

Сберегательная книжка на предъявителя, являясь ценной бумагой, не может быть объектом доверительного управления.

Восстановление прав по утраченной сберегательной книжке на предъявителя производится судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

Выдача вклада (выплата наличных денежных средств или/и в безналичном порядке), выплата процентов и совершение других операций должны осуществляться банком лишь при предъявлении вкладчиком сберегательной книжки вне зависимости от ее вида и именно на кредитное учреждение возлагается ответственность по проверке правомочности предъявителя сберегательной книжки.

При предъявлении именной сберегательной книжки учреждение банка должно проверить соответствие данных о личности владельца этой книжки с другими данными, удостоверяющими личность предъявителя, в частности с паспортными данными предъявителя.

Если же для получения вклада предъявляется сберегательная книжка на предъявителя, то кредитное учреждение обязано проверить отвечает ли эта книжка предъявляемым требованиям, данные о личности предъявителя и зафиксировать в банковских документах выдачу вклада.

В случае неправомотности предъявителя кредитное учреждение, в соответствии с комментируемой нормой, отвечает за последствия лишь в том случае, если оно действовало преднамеренно или по грубой неосторожности. В других случаях, оно не несет ответственности, например, если сберегательная книжка на предъявителя была утеряна, а её владелец не принял своевременных и надлежащих мер по восстановлению своих прав на утерянную сберегательную книжку на предъявителя, а лицо, неправомерно владеющее этой книжкой, используя сберегательную книжку на предъявителя, получило вклад.

§ 4. Документарный (товарный) аккредитив. Документарное инкассо

Статья 916. Понятие

1. **Путем открытия аккредитива кредитное учреждение (открывший банк) обязан по просьбе и распоряжению клиента (давшего поручение аккредитива) взамен указанного документа выплатить третьему лицу (ремитенту) по его указанию или денежную сумму или оплатить вексель, переведенный ремитентом, или произвести акцепт, либо поручить другому банку осуществление этой операции, если выполнены условия кредита.**

2. **Клиент обязан уплатить согласованное вознаграждение.**

Аккредитив (от лат. *accreditivus* - доверительный) - условное денежное обязательство банка, выдаваемое по поручению клиента в пользу его контрагента по договору. Аккредитив означает любое соглашение, как бы оно ни было названо или обозначено, которое является безотзывным и, таким образом, составляет твердое обязательство банка-эмитента осуществить выполнение платежного обязательства по надлежаще оформленному

представлению. Аккредитив является безотзывным, даже если в нем не содержится никакого указания на этот счет.

Аккредитив по своей природе представляет собой сделку, обособленную от договора купли-продажи или иного контракта, на котором он может быть основан. Банки ни в коей мере не связаны или не несут ответственности по такому контракту, даже если какая-либо ссылка на него включена в аккредитив. Вследствие этого, обязательство банка осуществить выполнение платежного обязательства или исполнить иное обязательство по аккредитиву, не подчинено требованиям или возражениям приказодателя, основанным на его отношениях с банком-эмитентом или бенефициаром.

На бенефициара ни в коем случае не распространяются договорные отношения, существующие между банками или между приказодателем и банком-эмитентом.

Банк-эмитент должен пресекать любые попытки приказодателя включить в качестве неотъемлемой части аккредитива копии контракта, на котором основан аккредитив, проформы счета и других подобных документов.

В расчетах по аккредитивам участвуют следующие стороны:

Банк-эмитент - банк, который выставляет аккредитив по просьбе приказодателя или от своего имени;

Приказодатель - сторона, по просьбе которой выставляется аккредитив;

Бенефициар - сторона, в пользу которой выставляется аккредитив;

Авирующий банк - банк, который авирует аккредитив по просьбе банка-эмитента;

Исполняющий банк - банк, в котором аккредитив предусматривает исполнение, или любой банк в случае, если аккредитив предусматривает исполнение в любом банке;

Данные нормы регламентируются Положением «О безналичных расчетах в Туркменистане», утвержденный Центральным банком Туркменистана от 19 января 2009 г. № 6, зарегистрированный Министерством юстиции Туркменистана от 24 февраля 2009 г. Регистрационный № 483.

Подтверждающий банк - банк, который добавляет свое подтверждение к аккредитиву на основании полномочий или просьбы банка-эмитента.

В банковской практике могут использоваться несколько видов аккредитивов:

1. покрытого (депонированного) и непокрытого (гарантированного);

2. отзывного и безотзывного; - подтвержденного.

Предусмотренный перечень является неполным, хотя кредитные учреждения могут использовать по данным расчетам и другие виды аккредитивов, исходя из широкой банковской практики.

В пределах аккредитивной операции стороны по этой сделке могут принять нижеследующие виды аккредитивов:

Резервный аккредитив - аккредитив Stand-By: разновидность банковской гарантии, носящей документарный характер;

Кумулятивный аккредитив - приказодателю разрешается неистраченную сумму денег текущего аккредитива зачислить к сумме нового, который открывается в том же самом банке.

Компенсационный аккредитив представляет собой обязательство, которое служит обеспечением другого аккредитива.

Аккредитив с «красной оговоркой» - позволяет бенефициару получить аванс в счет аккредитива до момента отгрузки товара и передачи товарно-распорядительных документов.

Револьверный аккредитив - предусматривает обязательство эмитента возобновить полностью или частично использованный аккредитив до определенной суммы и в течение определенного срока.

Аккредитив со свободной неогонимацией - позволяет бенефициару обратиться в любой банк с целью предъявления его к платежу.

Согласно части 2 комментируемой статьи по соглашению сторон за обслуживание счета, а также данной нормы клиент обязан уплатить согласованное вознаграждение, указанное в банковском тарифе.

Статья 917. Инкассовое поручение

Инкассовым поручением правомочное на инкассовую операцию кредитное учреждение (банк) принимает на себя обязательство по поручению клиента (доверителя) выдать торговые ценные бумаги взамен акцепта или, при необходимости, взамен платежа плательщиком.

Согласно законодательству Туркменистана, инкассовое поручение является расчетным документом, на основании которого производится списание денежных средств со счета плательщика в беспорном порядке и применяются в нижеследующих случаях:

а) когда беспорный порядок взыскания денежных средств установлен законодательством Туркменистана, в том числе при взыскании денежных средств органами, выполняющими контрольные функции;

б) при взыскании по исполнительным документам;

в) предусмотренных сторонами по договору, при условии предоставления банку, обслуживающему плательщика, права на списание денежных средств со счета плательщика без его распоряжения.

При взыскании денежных средств на основании исполнительных документов, инкассовое поручение должно содержать ссылку на дату и номер исполнительного документа, а также наименование органа, вынесшего решение, подлежащее принудительному исполнению.

Инкассовые поручения на взыскание денежных средств со счетов, выставленные на основании исполнительных документов, принимаются банком взыскателя с приложением подлинника исполнительного документа либо его дубликата.

Банки не принимают к исполнению инкассовые поручения на списание денежных средств в беспорядном порядке, если исполнительный документ, прилагаемый к инкассовому поручению, предъявлен по истечении установленного срока.

Исполнительные документы о взыскании периодических платежей (взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью, и другие) сохраняют силу на все время, на которое присуждены платежи. Такой же порядок действует и в отношении нотариально удостоверенных соглашений об уплате алиментов. В указанных случаях сроки предъявления исполнительных документов к исполнению исчисляются для каждого платежа в отдельности.

Банк не позднее следующего дня за днем получения инкассового поручения с приложенным исполнительным документом исполняет инкассовое поручение. При отсутствии или недостаточности денежных средств на счете должника для удовлетворения требований банк делает на исполнительном документе отметку о полном или частичном неисполнении указанных в нем требований в связи с отсутствием на счете должника денежных средств. При неисполнении или частичном исполнении инкассовое поручение с приложенным исполнительным документом помещается в картотеку. Инкассовые поручения исполняются по мере поступления денежных средств по очередности.

Беспорядный порядок списания денежных средств, применяется по обязательствам в соответствии с условиями договора.

Списание денежных средств в беспорядном порядке в случаях, предусмотренных договором, осуществляется банком при наличии в договоре банковского счета условия о списании денежных средств в беспорядном порядке.

Плательщик обязан предоставить в обслуживающий банк сведения о кредиторе (получателе средств), имеющем право выставлять инкассовые поручения на списание денежных средств в беспорядном порядке, обязательстве, по которому будут производиться платежи, а также о договоре (дата, номер и соответствующий пункт, предусматривающий право беспорядного списания).

Отсутствие условия о списании денежных средств в беспорядном порядке в договоре банковского счета, а также отсутствие сведений о кредиторе (получателе средств) и иных вышеуказанных сведений является основанием для отказа банком в оплате инкассового поручения, выставляемого в соответствии с договором.

Ответственность за правомерность выставления инкассового поручения и правильность указания основания взыскания средств несет получатель (взыскатель) средств. Банки не рассматривают по существу возражений плательщиков против списания денежных средств с их счетов в беспорядном порядке.

Банки приостанавливают списание денежных средств в беспорядном порядке в следующих случаях:

1. по решению органа, осуществляющего контрольные функции в соответствии с законодательством Туркменистана, о приостановлении взыскания;
2. при наличии решения суда о приостановлении взыскания;
3. по иным основаниям, предусмотренным законодательством Туркменистана.

В документе, представляемом в банк, указываются данные инкассового поручения, взыскание по которому должно быть приостановлено.

При возобновлении списания денежных средств по инкассовому поручению его исполнение осуществляется с сохранением указанной в нем группы очередности и календарной очередности поступления документа внутри группы.

Статья 918. Обычаи международного права

Если не согласовано иное, права и обязанности сторон определяются по утвердившимся обычаям документарного аккредитива или документарного инкассо в международном обороте.

Обычаи международного права представляют собой правила, длительное время применявшиеся во взаимоотношениях всех или некоторых государств, если эти взаимоотношения не урегулированы международными договорами.

Данная норма определяет принцип применения обычаев международного права. Если не согласовано или не оговорено иное, нормы международного коммерческого права признаются преваляющими над национальным законодательством Туркменистана.

Внедрение и применение обычаев международного права происходит на основе документов, изданных Международной торговой палатой, как например:

1. Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов МТП № 522 2007 года USP 600;
2. Унифицированные правила по инкассо публикация МТП № 522 1995 г.

С целью расширения международной торговой деятельности и международной деятельности финансово-кредитных институтов необходимо применять, как обычаи международного права, так и правила, изданные Международной торговой палатой, например, Унифицированные правила по договорным гарантиям, Международные правила толкования торговых терминов, Унифицированные правила для гарантий по первому требованию и использованию принципов международных коммерческих договоров УНИДРУА. Данные нормативные акты имеют рекомендательный и факультативный характер, хотя они частным образом кодифицируют обычаи, существующие в международной финансовой и банковской практике.

§ 5. Банковская гарантия

В гражданском законодательстве Туркменистана банковская гарантия - один из новых и высоколиквидных способов обеспечения исполнения обязательства. Банковская гарантия, являясь разновидностью поручительства, имеет фундаментальные отличия от него. В отличие от договора поручительства, который является акцессорным, банковская гарантия не является акцессорной. Её существование в правовом смысле не зависит от основного обязательства и играет в международной банковской деятельности большую роль.

Статья 919. Понятие

В силу банковской гарантии банк, другое кредитное учреждение или страховая организация (гарант) по просьбе другого лица (принципала) берет письменное обязательство о том, что в соответствии с условиями взятого на себя обязательства уплатит кредитору принципала (бенефициару) денежную сумму на основании письменного требования бенефициара.

Банковская гарантия, являясь одним из видов обеспечения обязательств, предоставляется только кредитными учреждениями или страховыми организациями, как предусмотрено в этой статье. В банковской практике Туркменистана банковскую гарантию предоставляют только кредитные учреждения.

Правила о гарантии, содержащиеся в параграфе 5 главы 23 ГКТ, предусмотрены с учетом международной практики, согласно Унифицированным правилам для гарантий по требованию 1992 года.

Банковская гарантия представляет собой самостоятельный договор, по которому кредитное учреждение в одностороннем порядке дает обещание, что в случае невыполнения должником (принципалом) своего обязательства, перечислит бенефициару (кредитору) денежную сумму (сумму гарантии).

Участниками договора банковской гарантии являются:

кредитное учреждение, которое выступает в качестве гаранта; должник, по поручению которого и для удовлетворения требования которого выступает гарант, называется принципалом; кредитор, который получает удовлетворение от гаранта, является бенефициаром.

Банковская гарантия предоставляется по инициативе принципала в пользу бенефициара в обеспечение обязательства. Банковская гарантия, согласно статье 925 ГКТ, оформляется в письменной форме, при нарушении которой можно признать эту сделку недействительной в соответствии со статьей 79 ГКТ.

Обязательство гаранта по исполнению данной сделки является исключительно денежная форма.

Банковская гарантия - это односторонний договор, который от договора поручительства отличается тем, что гарантия - самостоятельный договор, который в качестве гаранта имеет специальный субъект - кредитное учреждение.

Основным отличительным условием от поручительства в соответствии со статьей 921 ГКТ, банковская гарантия не является акцессорным средством обеспечения и она не зависит от основного обязательства для обеспечения которого она выдана.

В банковской гарантии можно предусмотреть и другие условия: недопустимость отзыва банковской гарантии (ст. 922); недопустимость передачи другому лицу требования, принадлежащего бенефициару (ст. 923); вступление в силу банковской гарантии (ст. 924); обязанность гаранта по получении требования бенефициара (ст. 926).

Банковская гарантия подразделяется на несколько видов:

1. банковская гарантия исполнения договора (оговаренная сумма гаранта выплачивается, в случае нарушения принципалом договорных обязательств);
 2. тендерная гарантия (оформляется при тендерных торгах);
 3. банковская гарантия возврата платежа (выплачивается в пользу бенефициара, в случае нарушения принципалом договорных обязательств по ранее полученным авансовым платежам).
- Также международной банковской практикой предусматриваются банковские гарантии поставки, обслуживания, обеспечения кредита и экспортных кредитов.

Статья 920. Вознаграждение за банковскую гарантию

1. Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом своих обязанностей в отношении бенефициара.

2. За выдачу банковской гарантии принципал выплачивает гаранту согласованное вознаграждение.

Банковская гарантия является одним из высоколиквидных средств обеспечения исполнения обязательств.

Отношения между принципалом и бенефициаром никак не могут повлиять на судьбу банковской гарантии, если она предоставлена бенефициару.

Гарант не обязан выполнять обязательство должника. Он уплачивает бенефициару только денежную сумму при наступлении невыполнения обязательства должником.

Банковская гарантия является возмездной. Принципал, являясь инициатором данного договора, берет на себя обязательства уплатить вознаграждение кредитному учреждению.

Уплата вознаграждения принципалом должна быть согласована до выдачи банковской гарантии. Кроме вознаграждения, кредитное учреждение может предусмотреть возмещение расходов гаранта, понесенных в связи с оформлением и выдачей гарантии, включая привлечение третьих лиц.

Статья 921. Независимость обязательства гаранта от основного обязательства

Обязательства гаранта в отношении бенефициара, предусмотренные банковской гарантией, во взаимоотношениях между ними не зависят от основного обязательства, в обеспечение которого она выдана, даже если гарантия содержит указание на это обязательство.

В данной статье более ярко выражен неакцессорный характер банковской гарантии и «независимость банковской гарантии от основного обязательства». Существенные и другие условия основного обязательства не могут влиять на независимость банковской гарантии. При этом никакие юридические последствия не могут возникнуть при нарушении основного обязательства, влияющего на гарантию.

Независимость банковской гарантии, согласно статье 3

Конвенции ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах, выражается в том, что она:

1. не зависит от наличия или действительности

основной сделки или какого-либо другого обязательства;

2. не определяется каким-либо условием или каким-либо неопределенным действием.

Банковской гарантии характерны принципы автономности этого обязательства от основного обязательства, и бенефициар имеет право предъявить гаранту требование об исполнении гарантом своих обязательств, без предоставления доказательств неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных отношений между принципалом и бенефициаром. В данном случае, бенефициар, посредством своего банка, выставляет банковскую гарантию и может в безакцептном (бесспорном) порядке списать с корреспондентского счета гаранта оговоренную сумму.

Статья 922. Недопустимость отзыва банковской гарантии

Банковская гарантия не может быть отозвана, если в ней не предусмотрено иное.

Рассматриваемая статья устанавливает презумпцию безотзывности банковской гарантии и имеет диспозитивный характер. Также стороны могут предусмотреть отзыв гарантии. В этом случае гарант обладает правом отозвать и изменить первоначальные условия, указанные в банковской гарантии. При этом обеспечительные функции гарантии значительно снижаются и увеличивается риск неисполнения основного обязательства.

В случае отзывности банковской гарантии необходимо предусмотреть возможность и порядок отзыва, определенных обстоятельств и условий. Эти требования должны быть указаны в конкретизированной форме банковской гарантии.

Статья 923. Недопустимость передачи другому лицу требования, принадлежащего бенефициару

Исходя из банковской гарантии, право требования бенефициара в отношении гаранта не может быть передано третьему лицу, если гарантией не предусмотрено иное.

В комментируемой статье четко указано, что права требования по банковской гарантии не могут передаваться третьим лицам, тем самым усиливая все возможности защиты экономических и правовых интересов бенефициара. Если гарантия допускает передачу права требования бенефициара к гаранту, то ее можно осуществить двумя способами:

1. уступкой требования, заменой выгодополучателя (ст. 465

ГК);

2. переадресацией денежных средств на третьи лица.

Разница между двумя способами заключается в том, что в первом случае происходит замена стороны по основному обязательству, а во втором - указание другого получателя денежных средств.

Статья 924. Вступление в силу банковской гарантии

Банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи, если гарантией не предусмотрено иное.

В данной статье устанавливается условие выдачи и вступление в силу банковской гарантии. Гарантия вступает в силу со дня календарной даты её выдачи.

Вступление в силу банковской гарантии означает, что с этого момента бенефициар наделяется правом предъявлять требования по гарантийным обязательствам.

Если оговаривается иное в банковской гарантии, то данный документ вступает в силу с указанной даты, либо при наступлении определенных условий. В этом случае, гарантия представляет сделку с отлагательным условием (ст.121 ГК).

Статья 925. Форма предъявления требования

1. **Требование бенефициара о выплатах денежной суммы под банковскую гарантию должно быть предъявлено гаранту в письменной форме с приложением документов, указанных в гарантии. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать, в чем выражается нарушение принципалом основного обязательства, в обеспечение которого была выдана гарантия.**

2. **Требование бенефициара должно быть предъявлено гаранту до истечения срока гарантии, на который она была выдана.**

В комментируемой статье определяется, что требования бенефициара к гаранту по выплате денежных средств предъявляются в письменной форме с приложением документов, указанных в банковской гарантии. Гарант не имеет права требовать дополнительные документы с целью идентификации подлинности требования бенефициара. В соответствии с пунктом 1 бенефициар обязан определить в своем требовании к гаранту неисполнение или ненадлежащее исполнение основного обязательства со стороны принципала. Не конкретизированность предъявленных требований не снимает обязательства гаранта произвести платеж в пользу бенефициара. Если гаранту стало известно об исполнении основного обязательства или о его прекращении по иным основаниям, гарант обязан сообщить об этом бенефициару и принципалу. Несмотря на данное сообщение, вторично выставленное требование бенефициаром должно быть удовлетворено гарантом (ч.2 ст. 987 ГКТ). В этом выражается неакцессорный характер банковской гарантии от основного обязательства. Согласно статье 15 Конвенции ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах, указаны условия требования по форме, месте и по срокам предъявления. Согласно срока, указанного в банковской гарантии, бенефициаром должно быть предъявлено в указанный срок требование, иначе он утрачивает возможность удовлетворить свои требования за счет банковской гарантии. В соответствии части 1 статьи 927 ГКТ, гарант должен отказать бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование представлено ему после окончания определенного гарантийным сроком.

Статья 926. Обязанность гаранта по получении требования бенефициара

- 1. После получения требования бенефициара гарант немедленно должен сообщить об этом принципалу и передать ему копию требования вместе со всеми связанными с ним документами.**
- 2. Гарант должен в разумный срок рассмотреть требование бенефициара с прилагаемыми документами и проявить разумное старание для установления того, соответствует или нет требование с приложенными документами условиям гарантии.**

В этой статье установлены обязанности гаранта после получения требования бенефициара об оплате гарантийной суммы. Прежде всего, он обязан сообщить об этом принципалу и переслать ему копию требования бенефициара с надлежащими документами.

Не своевременное сообщение о требовании бенефициара гарантом не влечет юридических последствий в отношении гарантии, однако могут повлиять на получение вознаграждения от принципала.

Предусмотренный разумный срок в части 2 определяется с учетом всех обстоятельств рассматриваемой ситуации. Нарушение разумного срока предоставляет бенефициару право возложить на гаранта ответственность сверх суммы гарантии, согласно части 2 статьи 928 ГКТ.

Статья 927. Отказ гаранта в удовлетворении требования бенефициара

- 1. Гарант должен отказать бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии или они представлены гаранту после окончания определенного гарантийным сроком. Гарант должен немедленно сообщить бенефициару об отказе в удовлетворении его требования.**
- 2. Если до удовлетворения требования бенефициара гаранту стало известно, что обеспеченное банковской гарантией основное обязательство в соответствующей части уже исполнено полностью, прекратилось по другим основаниям или недействительно, то он должен немедленно сообщить об этом бенефициару и принципалу. Повторное требование бенефициара, полученное после такого предупреждения гаранта, подлежит исполнению гарантом.**

В комментируемой статье указано два основания отказа гаранта в удовлетворении требований по банковской гарантии:

1. требование или приложенные документы не соответствуют условиям гарантии;
2. банковская гарантия предоставлена после истечения срока.

По другим основаниям, не предусмотренным в банковской гарантии, гарант не вправе отказать в удовлетворении требования бенефициара.

Согласно части 2 рассматриваемой статьи, банковская гарантия, являясь безусловным односторонним обязательством при предъявлении требования к гаранту, которому стало известно, что основное обязательство соответствующей части уже исполнено полностью, прекратилась по другим основаниям или недействительна, то гарант должен сообщить об этом принципалу.

В данном случае гарант, информируя принципала о выставленной банковской гарантии, дает возможность сторонам - принципалу и бенефициару - отрегулировать вопрос касательно основного обязательства. При этом гарант не имеет «право на возражение» к отношению бенефициара, поскольку это было бы прямым нарушением требования независимости банковской гарантии, с целью предотвращения ослабления правовой надежности гарантии как способа обеспечения.

При вторичном требовании бенефициара гарант обязан исполнить обязательство по гарантии, даже неправомерного характера.

Статья 928. Пределы обязательства гаранта
Обязательство гаранта в отношении бенефициара, предусмотренное банковской гарантией, ограничивается выплатой суммы, на которую выдана гарантия.

Если гарантией не предусмотрено иное, ответственность гаранта в отношении бенефициара за неисполнение или ненадлежащее исполнение вытекающего из гарантии обязательства не ограничивается суммой, на которую выдана гарантия.

В части 1 комментируемой статьи конкретизированы пределы обязательства гаранта перед бенефициаром. Согласно данной норме, бенефициар не может требовать от гаранта уплаты сверх определенной суммы, на которую выдана банковская гарантия. Например, банковская гарантия выдана на сумму 5 млн. манат, а общая сумма задолженности принципала перед бенефициаром составила 5.1 млн. манат, включая основной долг и начисленные проценты. Согласно банковской гарантии, если гарант выплатил сумму основного долга, считается исполнившим принятое на себя обязательство. Следовательно, уплата оставшейся суммы в размере 100 тыс. манат является обязанностью принципала произвести остаток указанной суммы по начисленному проценту в пользу бенефициара. В части 2 данной статьи предусмотрено положение об ответственности самого гаранта перед бенефициаром за принятые на себя гарантии обязательства или исполнившего их, но ненадлежащим образом. В случае возникновения такой ситуации, гарант несет ответственность не только в пределах той суммы, на которую выдана банковская гарантия, он также будет нести ответственность и за ущерб, который он нанес бенефициару своими неправомерными действиями.

Статья 929. Основания прекращения обязательства гаранта

1. **Обязательства гаранта в отношении бенефициара прекращаются:**
 - а) **уплатой бенефициару суммы, на которую была выдана гарантия;**
 - б) **истечением определенного гарантией срока, на который она была выдана;**
 - в) **отказом бенефициара от своих прав, вытекающих из гарантии и возвращения их гаранту;**
 - г) **письменным подтверждением гаранта об отказе бенефициара от своих прав.**
2. **Прекращение обязательств гаранта по основаниям, предусмотренным пунктами "а", "б" и "в" пункта 1 настоящей статьи, не зависит от того, возвращена или нет ему гарантия.**
3. **Гарант, которому стало известно о прекращении гарантии, должен немедленно сообщить об этом принципалу.**

Часть 1 комментируемой статьи содержит полный и окончательный перечень оснований, прекращающих обязательства гаранта перед бенефициаром.

В части 2 указан сам факт возврата или не возврата банковской гарантии как обстоятельства, не влияющего на прекращение обязательства гаранта перед бенефициаром, в случае уплаты бенефициару суммы, истечением определенного гарантией срока и отказом бенефициара от своих прав.

Необходимо обратить внимание на норму, предусмотренную в части 3 рассматриваемой статьи, где несоблюдение данной нормы о немедленном уведомлении принципала не влечет юридических последствий банковской гарантии, так как эти правоотношения относятся только к гаранту и принципалу.

Статья 930. Право регресса

1. **Право гаранта требовать от принципала в порядке регресса выплаты суммы, которая выдана бенефициару по банковской гарантии, определяется соглашением гаранта с принципалом, во исполнение которого и выдана гарантия.**
2. **Гарант не вправе требовать у принципала возвращения суммы, которая возмещена бенефициару вопреки условиям гарантии или из-за нарушения обязательства гаранта в отношении бенефициара, если соглашением гаранта с принципалом не предусмотрено иное.**

Частью 1 данной статьи определяется положение, согласно которому право гаранта требовать от принципала возмещение денежных средств, в порядке регресса не является безусловным, так как в данном случае регресс должен быть предусмотрен в соглашении между гарантом и принципалом, во исполнение которого выдана банковская гарантия. Следовательно, если право регресса в соглашении не определено, то действует презумпция отсутствия права на регресс.

В части 2 комментируемой статьи, с целью ограничения ответственности принципала перед гарантом, указываются два момента, когда гарант не вправе требовать от принципала возмещения сумм, уплаченных бенефициару. Во-первых, когда гарант уплатил денежные средства бенефициару, вопреки условиям гарантии, например, когда гарант уплачивает бенефициару большую сумму, чем было предусмотрено в самой банковской гарантии, тогда он не вправе требовать разницу переплаченной суммы. Во-вторых, когда гарант по своей вине не выполнил взятые на себя соглашением обязательства перед бенефициаром, эти случаи могут действовать каждый по отдельности.

Если в соглашении гаранта с принципалом предусмотрено, что принципал берет на себя обязательство о возмещении всех понесенных расходов гаранта, то вышеуказанные два случая не могут быть основанием отказа в осуществлении гарантом права регрессного требования к принципалу.

Глава 24. Поручительство

Статья 931. Понятие

1. **По договору поручительства поручитель обязуется перед кредитором третьего лица отвечать за исполнение последним своих обязательств.**
2. **Поручительство может быть дано также и в отношении будущего или условного обязательства.**

В период интенсивного развития рыночных отношений вступление в гражданско-правовые отношения предприятий с различными организационно-правовыми формами, в том числе физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридических лиц, требует того, чтобы абсолютное большинство заключаемых сделок было гарантировано исполнением обязательств, т.е. требует действенного обеспечения исполнения обязательств.

По многим сделкам в основном применяются такие виды обеспечения исполнения обязательств как залог, поручительство, банковская гарантия, неустойка и другие, предусмотренные законом или договором способы. Разумеется, перечисленные способы обеспечения исполнения обязательств различны по степени и значимости воздействия на должника.

Следовательно, дальнейшее отношение должника к исполнению своих обязательств будет зависеть и от того, какой же способ обеспечения исполнения обязательства изберет кредитор.

Практика показывает, что значительное распространение в хозяйственных отношениях получил договор поручительства, как один из эффективных видов обеспечения исполнения договорных обязательств. Комментируемая статья ГКТ рассматривает поручительство в качестве одного из значимых способов обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств. По существу поручительство заключается в том, что лицо (юридическое и/или физическое), выступающее в качестве поручителя, обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства.

Таким образом, поручительство как бы предоставляет кредитору дополнительную гарантию того, что взятое на себя должником обязательство будет исполнено. В противном случае, кредитор может предъявить свои требования к поручителю, тем самым, при поручительстве ответственным перед кредитором за неисполнение указанного обязательства становится, наряду с должником, еще и другое лицо – поручитель.

На практике при заключении и исполнении договоров поручительства возникают определенные трудности, одним из которых, и довольно частых, является то, что в договорах поручительства отсутствует объем (предел) ответственности поручителя. В этой связи, судебная практика исходит из того, что если в тексте договора не закреплены пределы соответствующей ответственности поручителя, то он отвечает перед кредитором в том же объеме и так же, как и должник.

Необходимо учесть, что обязанность поручителя отвечать за неисполнение обязательства должником не означает, что поручитель принимает на себя все обязанности должника. В определенных случаях, по объективным причинам, поручитель может оказаться просто не способным их выполнить, поэтому поручитель, по общему правилу, несет обязанность возместить неисполненное должником в денежной форме. В связи с этим наибольшее распространение поручительство получило в денежных обязательствах.

Хотя поручитель сам не виновен в нарушении обязательства со стороны должника, он несет ответственность за неисполнение должником своего обязательства перед кредитором.

Поручительство является акцессорным средством обеспечения обязательства, поскольку оно полностью зависит от существования главного обязательства (ст. 933 ГКТ).

В целом определение договора поручительства и его сущность по сравнению с ранее действовавшим законодательством осталось почти прежним. В то же время, часть 2 статьи 931 ГКТ является новшеством в гражданском законодательстве

Туркменистана, сущность которого заключается в том, что договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем, или же в отношении условного обязательства.

Таким образом, в отличие от ГКТ 1963 года, допускавшего заключение договора поручительства только при наличии уже состоявшегося обязательства (действительного требования), обеспечить которое собирался поручитель, комментируемая норма допускает возможность заключения договора поручительства для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем или же в отношении будущего обязательства.

Эта новая норма приобретает особое значение при заключении кредитных договоров.

Так, например, ГКБТ «Туркменистан» обратился в Арбитражный суд Туркменистана и потребовал от заемщика – индивидуального предприятия «А» и поручителя – ХО «Ф» исполнить обязательства и уплатить суммы основной задолженности по кредитному договору и процентов по нему. Хозяйственное общество «Ф» заявило, что договор поручительства сторонами фактически не заключен, поскольку он был подписан ранее кредитного договора, и тем более на сумму, превышающую сумму выданного банком ИП «А» кредита.

Арбитражный суд, удовлетворив иск кредитора, в своем решении указал о том, что в соответствии со статьями 931 ГКТ договор поручительства может быть заключен для обеспечения будущего или условного обязательства, что имеющиеся в тексте договора поручительства сведения позволяют определить по какому обязательству предоставлено обеспечение, сумма кредита, полученного ИП «А», не превысила сумму, на которую было дано поручительство, других кредитных договоров под данное поручительство заключено не было.

Поручительство представляет собой договорное отношение между поручителем и кредитором третьего лица (главного должника). Главным является должник, обязательство которого обеспечивается поручительством (ст. 933 ГКТ).

Кредитор поручительства и кредитор обеспеченного обязательства – одно и то же лицо.

Например, банк, выдающий кредит, является одновременно кредитором должника и поручителя.

В отличие от кредитора, должник обеспеченного обязательства и поручитель – разные лица. Невозможно, чтобы лицо выступало поручителем своего обязательства.

Поскольку основными субъектами поручительства являются поручитель и кредитор, правовые отношения между поручителем и должником не так выражены, как это происходит между кредитором и поручителем, хотя поручительство не возникает без обязательства должника.

В качестве поручителей могут выступать как физические, так и юридические лица, а также государство. Участие государства в качестве поручителя принято в международной торговле.

Статья 932. Письменная форма

Для действительности поручительства необходимо письменное заявление поручителя и указание в документе о поручительстве максимальной количественно определенной суммы ответственности поручителя.

Если кто-либо в пределах исполнения своей профессиональной деятельности заявит о поручительстве, соблюдение письменной формы необязательно.

Комментируемая статья ГКТ для действительности поручительства признает достаточным наличие письменного заявления поручителя, в котором будет оговорено максимальное количество определенной суммы ответственности поручителя.

Однако, практика показывает, что в основном поручительство оформляется путем составления письменных договоров поручительства, в которых четко формулируются объем ответственности поручителя, срок действия договора поручительства, права и обязанности сторон, ответственность за неисполнение обязательств и другие необходимые условия, которые впоследствии позволили бесспорно исполнить принятые на себя обязательства.

Не соблюдение предусмотренной в части 1 статьи 932 ГКТ письменной формы, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи, в соответствии со статьей 84 ГКТ влечет за собой недействительность поручительства, как сделки, не соответствующей требованиям закона, и она не влечет за собой юридических последствий с момента её заключения.

Согласно части 2 статьи 932 ГКТ, не требуется соблюдение письменной формы, если лицо в пределах своей профессиональной деятельности заявит о поручительстве. К профессиональной деятельности, о которой идет речь в части 2 данной статьи, следует признать деятельность банков или страховых организаций. Заявленное ими поручительство и без соблюдения письменной формы считается действительным и возлагает на них обязанности поручителя.

Это объясняется тем, что в отличие от обычных юридических и физических лиц, банки и страховые организации, в силу своей профессиональной деятельности, хорошо осознают значение поручительства и осведомлены в его последствиях.

Статья 933. Объем обязательства поручителя

1. Для установления объема обязательств поручителя определяющим является содержание главного обязательства. То же применяется и в случае, если главное обязательство будет изменено вследствие вины или просрочки главного должника. Сделка, совершенная главным должником после установления поручительства, не влияет на объем обязательств поручителя.

2. Поручитель несет расходы по расторжению договора и судебному разбирательству, которые должны быть возмещены кредитору главным должником.

Согласно части 1 статьи 933 ГКТ, поручительство является акцессорным средством обеспечения обязательства: для установления поручительства определяющим является содержание главного обязательства. С передачей обеспеченного требования новому кредитору на него автоматически переходит и поручительство.

Акцессорность поручительства выражается и в невозможности его передачи третьему лицу или обременения залогом самостоятельно.

С прекращением главного обязательства автоматически прекращается и поручительство. Не имеет значения, по каким основаниям было прекращено главное обязательство: исполнением, зачетом, недействительностью и т.д. Определение объема обязательств поручителя в документах о поручительстве является одним из основных требований части 1 статьи 932 ГКТ.

Объем ответственности поручителя и тем самым объем обеспечения поручительством основного обязательства определяются условиями договора поручительства, либо в письменном документе о поручительстве.

Комментируемая норма ГКТ предусматривает случаи, когда объем обязательств в документах о поручительстве не определен, и предписывает, что при установлении объема обязательств поручителя содержание главного обязательства является определяющим. Это означает, что если в документах о поручительстве не будет указано о максимальной количественно определенной суммы ответственности поручителя, то поручитель несет полную ответственность в пределах главного обязательства.

Следовательно, в случае изменения главного обязательства по вине или просрочке главного должника, то обязательство поручителя распространяется и на всю сумму, на которую выросло главное обязательство, например, с учетом процентов, неустойки и т.д.

В то же время, следует учесть, что если после установления поручительства в отношении главного обязательства, главный должник вступил с кредитором в другую сделку, то это обстоятельство никак не влияет на объем обязательства поручителя, поскольку такая сделка является самостоятельной и по ней, если это необходимо для кредитора, должен быть представлен новый документ о поручительстве.

Практически расторжение любых гражданско-правовых сделок влечет за собой определенные последствия, в том числе материальные затраты, а порою и судебные расходы.

В соответствии с частью 2 статьи 933 ГКТ для поручителя также возникают и все другие «отрицательные» последствия: он платит основную сумму долга, причитающиеся кредитору проценты; возмещает кредитору судебные издержки по взысканию долга; покрывает другие убытки кредитора, вызванные расторжением договора, неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств.

Казалось бы, в силу части 2 статьи 933 ГКТ, а также требований закона об определении объема обязательств поручителя, в документах о поручительстве, стороны на основании договора могли бы установить, что поручитель отвечает только за исполнение должником главного обязательства, и не несет какие-либо другие расходы.

Исходя из того, что нормы, содержащиеся в части 2 данной статьи являются диспозитивными, допустимо на основании договора освобождение поручителя от обязанности возмещения расходов по расторжению договора и судебному разбирательству.

Таким образом, можно заключить, что если договором или иным документом о поручительстве будет установлена частичная ответственность поручителя в отношении главного обязательства, то он в этом случае обязан нести расходы по расторжению договора и судебному разбирательству в пределах взятого на себя обязательства по договору поручительства.

Статья 934. Отказ поручителя
Поручитель может отказать кредитору в исполнении, пока кредитор не осуществит безрезультатной попытки принудительного исполнения в отношении главного должника.

Статья 934 ГКТ закрепляет субсидиарный характер поручительства: кредитор может потребовать удовлетворения обеспеченного обязательства от поручителя только после попыток принудительного исполнения от главного должника. Зная об этой сложности, банки при оформлении поручительства обязывают поручителей к солидарной ответственности (ст. 935 ГКТ), что позволяет им привлечь к ответственности, как главного должника, так и поручителя.

По сравнению с ГКТ 1963 года ГКТ в новой редакции изменил положение кредитора, обеспечив ему дополнительные гарантии для защиты своих прав и охраняемых законом интересов.

По ГКТ в редакции 1963 года поручительство считалось прекращенным, если в течение 3-х месяцев кредитор не предъявит иск к поручителю, а тем более, этот срок являлся пресекающим, не подлежащим восстановлению.

Комментируемая норма не устанавливает каких-либо сроков (за исключением сроков исковой давности) для предъявления требований к поручителю, что предоставляет кредитору более широкую возможность в осуществлении своих прав относительно требований к поручителю. Она лишь ограничивает кредитора тем, что последний должен принять все предусмотренные законом меры для принудительного исполнения обязательств самим главным должником, и если только все эти меры окажутся безрезультатными, предоставляет кредитору возможность предъявить иск к поручителю.

Если же кредитором не будут предприняты достаточные меры к принудительному исполнению обязательства самим главным должником, и если не будет доказано, что все это оказалось безрезультатным, то поручитель, в силу комментируемой нормы ГКТ, вправе отказать ему в исполнении.

Статья 935. Солидарная ответственность поручителя
Если поручитель берет на себя ответственность солидарно или в ином равнозначном виде, то ему может быть предъявлено требование и без попытки принудительного взыскания, если главный должник просрочил выплату или был безрезультатно предупрежден либо его неплатежеспособность очевидна.

Поскольку субсидиарная ответственность поручителя, предусмотренная в статье 934 ГКТ, создает дополнительные сложности для удовлетворения обеспеченного требования, кредиторы (в основном банки) соглашаются с поручителями только на солидарную ответственность. Нормой, содержащейся в комментируемой статье, поручитель лишен права отказа кредитору в исполнении со ссылкой на то, что последний не осуществил безрезультатной попытки принудительного исполнения в отношении главного должника. Однако, следует обратить внимание на то, что такого права поручитель лишается только в случаях принятия на себя солидарной или в равнозначном виде ответственности.

Если же договором поручительства установлено, что поручитель берет на себя ответственность солидарно или в равнозначном виде (например, прямую ответственность), то кредитор в таком случае приобретает право требования от поручителя исполнения обязательств и без попытки принудительного взыскания долга с главного кредитора.

При применении данной нормы закона следует учесть, что такое право у кредитора возникает только при наличии определенных условий. Одно из таких условий заключается в наступлении срока исполнения обязательств и просрочка выплаты главным должником. Следующим условием является то, что кредитор независимо от результата должен предупредить главного должника о наступлении срока исполнения обязательства, либо если из сложившихся обстоятельств очевидно, что главный должник стал неплатежеспособным, например, против него возбуждено ликвидационное производство в связи с банкротством.

Статья 936. Несколько поручителей
Если несколько лиц дают поручительство по одному и тому же обязательству, то они отвечают как солидарные должники, даже если они не приняли на себя поручительство совместно.

Следует иметь в виду, что поручитель и должник, хотя и несут полную ответственность перед кредитором вплоть до прекращения главного обязательства, но основания их обязанностей различны. Должник, например, состоит с кредитором в отношениях по кредитному договору, а поручитель с тем же кредитором - в отношениях поручительства.

Комментируемой нормой установлено, что если несколько лиц дают поручительство по одному и тому же обязательству, они отвечают перед кредитором солидарно, если даже они не приняли на себя поручительство совместно.

В связи с этим следует обратить внимание на то, что совместное поручительство и солидарное поручительство с должником по своей правовой сути различны.

По совместному поручительству поручители несут солидарную ответственность перед кредитором, независимо от того, их ответственность перед кредитором является субсидиарной или прямой.

Лица, независимо друг от друга поручившиеся за одного и того же должника по разным договорам поручительства (несколько поручителей), не становятся солидарно обязанными в отношении друг друга, хотя и в силу требований статьи 935 ГКТ на них возлагается солидарная с должником ответственность перед кредитором.

Статья 937. Ответственность за обязательства, взятые предыдущими кредиторами
Поручитель, обязавшийся перед кредитором исполнить обязательства, взятые на себя предыдущими кредиторами, также несет ответственность вместе с ними как обычный поручитель вместе с главным должником.

В данном случае новый поручитель вступает в гражданскоправовые отношения по существующему обязательству и принимает на себя ответственность перед кредитором по исполнению обязательства главного должника, хотя обязательство главного должника уже обеспечено поручительством нескольких предыдущих поручителей.

Комментируемая норма ГКТ указывает на то, что новый поручитель несет ответственность перед кредитором вместе с главным должником наравне с предыдущими поручителями.

На наш взгляд, при наступлении срока исполнения обязательства, применимыми являются нормы, установленные статьей 936 ГКТ, т.е. как новый поручитель, так и предыдущие поручители, как лица, давшие обычное поручительство по одному и тому же обязательству, будут нести перед кредитором солидарную ответственность вместе с главным должником.

Статья 938. Пределы ответственности поручителя
1. **Поручитель во всех случаях несет ответственность только в пределах максимальной суммы, указанной в документе о поручительстве.**
2. **При отсутствии иного соглашения поручитель несет ответственность в пределах вышеуказанной максимальной суммы за:**
а) **сумму, соответствующую главному обязательству, в частности и тогда, когда основной долг изменился по вине главного должника или вследствие просрочки выплаты. За договорную неустойку или общую сумму вреда, которая предусмотрена к окончанию договора, он несет ответственность только в случае, если это специально согласовано;**
б) **расходы по прекращению договора и судебные издержки, которые подлежат возмещению главным должником, если поручитель имел возможность избежать их путем исполнения обязательства;**
в) **проценты, подлежащие выплате главным должником согласно договору, если это было прямо согласовано.**

Указание в документах о поручительстве на пределы и объем ответственности поручителя при нарушении главным должником обязательства является немаловажным обстоятельством. Оно продиктовано встречающимися на практике значительными трудностями, возникающими в процессе исполнения договоров поручительства, в связи с чем объем (предел) ответственности поручителя должен быть конкретно заложен в содержании договора поручительства. Если в договоре не закреплены пределы соответствующей ответственности, то нормы, содержащиеся в части 1 комментируемой статьи ГКТ о предельно максимальной ответственности поручителя, не применимы и в подобной ситуации поручитель будет отвечать в том же объеме, в каком ответственен должник перед кредитором (ч. 1 ст. 933, пп. «а» ч. 2 ст. 938 ГКТ).

В том случае, когда договор поручительства, либо иной документ о поручительстве, не содержит конкретной оговорки о предельно максимальной ответственности поручителя, то поручитель в соответствии с подпунктом «а» части 2 статьи 938 ГКТ отвечает перед кредитором в том же объеме и так же, как и должник.

Это означает то, что поручитель несет ответственность, соответствующую главному обязательству, если даже сумма главного обязательства возросла по вине должника, либо вследствие просрочки им погашения задолженности.

В то же время, законодатель предусмотрел, что поручитель несет ответственность за неустойку или общую сумму вреда, предусмотренную по основному обязательству к окончанию договора, в том случае, если это было специально оговорено и согласовано сторонами в договоре поручительства.

В комментариях к части 2 статьи 933 ГКТ говорилось о том, что обязанность поручителя нести расходы по расторжению договора и судебному разбирательству не может быть исключена соглашением сторон по договору. Соответственно, здесь речь идет о диспозитивной норме закона, которая соглашением сторон может быть изменена.

В то же время, в подпункте «б» части 2 статьи 938 ГКТ законодатель дополняет данную норму и связывает ответственность поручителя относительно возмещения расходов по расторжению договора и судебному разбирательству, с наличием у него возможности избежать этих расходов путем исполнения главного обязательства, за которое им дано поручение.

Имел ли поручитель возможность исполнить главное обязательство и тем самым избежать расходов по расторжению договора и судебному разбирательству является обстоятельством оценочным и в каждом конкретном случае его определение требует индивидуального, всестороннего, полного и объективного подхода.

Не следует забывать о том, что денежные обязательства в основном включают в себя и уплату определенных процентов, и уплата процентов является обязанностью должника по такому договору.

Как уже отмечалось, поручительство заключается в том, что лицо, выступающее в качестве поручителя, обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства. Исходя из этого определения, казалось бы, поручитель должен нести ответственность и за проценты, подлежащие выплате главным должником согласно договору.

Между тем, следует обратить внимание на то, что в подпункте «в» части 2 статьи 938 ГКТ законодатель определил, что за проценты, установленные по договору между кредитором и главным должником, поручитель несет ответственность, если это было прямо согласовано.

Представляется, что под прямым согласованием законодатель имел в виду, согласование о такой ответственности сторонами в самом договоре поручительства, либо если иной документ о поручительстве содержит указание о принятии поручителем на себя такой ответственности.

Статья 939. Возражения поручителя

1. Поручитель может предъявить кредитору все возражения, принадлежащие главному должнику. В случае смерти главного должника поручитель не может ссылаться на ограниченную ответственность наследника по обязательству.

2. Поручитель не утрачивает права на возражения, если главный должник откажется от них.

Говоря об обязательствах поручителя, нельзя забывать и о том, что законодатель наделил его и соответствующими правами. В зависимости от источника происхождения прав поручителя они делятся на свои собственные и производные (косвенные). В статье 939 ГКТ речь идет о косвенных (производных) правах поручителя, которые принадлежат главному должнику, но поручитель правомочен использовать их для защиты своих интересов.

Одним из таких прав и является то, что поручитель может предъявить кредитору все возражения, которые принадлежат главному должнику, о чем конкретно указано в комментируемой норме ГКТ.

Перечислять конкретные права, принадлежащие главному должнику практически невозможно, поскольку они возникают в силу договора и закона, а также в зависимости от того, какой же договор заключен между кредитором и главным должником, они могут быть разнообразными

Например, если взять кредитный договор, то главный должник может возразить кредитору против правильности начисления процентов по нему, или же требовать у него обеспечения сохранности заложенного имущества.

Таковыми же правами в силу комментируемой статьи обладает и поручитель.

В соответствии с требованиями статьи 1241 наследники обязаны полностью удовлетворить интересы кредиторов наследодателя, однако пропорционально доле каждого из них в полученном активе.

На первый взгляд, представляется, что в случае смерти главного должника, поручитель, сославшись на указанную норму закона, вправе отказать кредитору в исполнении обязательств.

Однако, это не совсем так.

В комментируемой норме закона с учетом того, что поручительство является одним из гарантированных законом и договором способов обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств, законодатель исключает возможность ссылки поручителя на ограниченную ответственность наследника главного должника по обязательству. Представляется, что эта норма закона является дополнительной защитой интересов кредитора и еще одной гарантией в обеспечении исполнения обязательств.

Интересы поручителя защищены законом тем, что он в пределах исполнения обязательств по договору поручения, вправе в последующем предъявить к наследникам главного должника регрессные требования, которые он имел бы к главному должнику.

Следует иметь в виду, что в соответствии с требованиями статьи 1241 ГКТ наследники обязаны полностью удовлетворить интересы кредиторов наследодателя, однако пропорционально доле каждого из них в полученном активе.

Соответствующими нормами гражданского законодательства закреплено то, что осуществление тех или иных гражданских прав является волей лиц, обладающих такими правами.

Не является исключением из этих общих правил и договорные обязательства, обеспеченные поручительством.

Следовательно, главный должник по обязательству, обеспеченному поручительством, без согласия на то поручителя, вправе отказаться от осуществления своих прав относительно предъявления возражений кредитору.

В то же время, следует иметь в виду, что в силу части 2 статьи 939 ГКТ поручитель, обладающий в согласно части 1 этой статьи, правами предъявления кредитору всех возражений, принадлежащих главному должнику, не утрачивает права на эти возражения, если даже главный должник откажется от их осуществления.

Таким образом, поручитель сохраняет права на предъявление кредитору всех возражений, принадлежащих должнику по главному обязательству, независимо от того, должник сам откажется от них или нет.

Статья 940. Возражения со ссылкой на оспоримость и возможность зачета

1. Поручитель может отказать кредитору в исполнении, пока главный должник вправе оспаривать сделку, лежащую в основе его обязательства.

2. Аналогичное право признается за поручителем, пока кредитор имеет возможность получить удовлетворение путем зачета своего требования против подлежащего взысканию требования главного должника.

Кроме косвенных (производных) от главного должника прав поручитель обладает собственными правами на предъявление кредитору своих возражений. Некоторые из них закреплены в статье 940 ГКТ.

Обязательственное правоотношение, возникшее между кредитором и поручителем в связи с обеспечением исполнения обязательства способом поручительства, является дополнительным по отношению к обеспечиваемому обязательству, которое, в данном случае, выступает как основное обязательство. Особенность дополнительного характера поручительства проявляется, прежде всего, в том, что недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность поручительства. В то же время, недействительность поручительства не влечет недействительности основного обязательства.

Следовательно, в соответствии с частью 1 статьи 940 ГКТ, пока главный должник обладает правом оспаривания сделки, лежащей в основе договора поручительства, поручитель вправе отказать кредитору в исполнении обязательства, поскольку в случае признания судом недействительным основного обязательства, оно прекращает свое существование, что влечет за собой и прекращение его обеспечения, то есть в данном случае поручительства. О прекращении обязательства зачетом взаимных требований уже говорилось в комментариях к Главе 6 ГКТ. Если же зачетом взаимных требований прекращается основное обязательство, обеспеченное поручительством, то прекращение такого обязательства, как правило, влечет и прекращение его обеспечения.

Исходя из этого, законодатель в части 2 статьи 940 ГКТ предусмотрел право поручителя отказать кредитору в исполнении, пока за последним сохраняется возможность получить удовлетворение путем зачета своего требования против подлежащего взысканию требования главного должника.

Например, строительная фирма «А» получила кредит из банка «Б», а страховая компания «В» выступила поручителем, приняв перед банком на себя обязательство отвечать за исполнение строительной фирмой своего обязательства.

В связи с наступлением срока исполнения обязательства и не исполнением обязательства главным должником, банк обратился с иском о взыскании оставшейся задолженности в сумме 100.000 манат с поручителя.

Страховая компания, выступавшая поручителем в данной сделке, отказала кредитору в исполнении, ссылаясь на то, что банк имеет задолженность перед строительной фирмой за построенный по его же заказу объект в размере 160.000 манат, что в случае зачета взаимных требований, по которым наступили сроки исполнения, полностью исключается задолженность строительной фирмы перед банком.

В данном случае, отказ поручителя – страховой организации в исполнении обязательств, следует признать обоснованным, т.к. требуемый зачет прекращает обязательства строительной фирмы перед банком.

Статья 941. Уменьшение ответственности поручителя
Если кредитор в ущерб поручителю уменьшает залоговые права или иные средства обеспечения или льготы, то ответственность поручителя уменьшается на сумму, соответствующую вышеуказанному уменьшению.

Уже говорилось о том, что поручитель обладает правом предъявления возражений против кредитора. Один из таких случаев предусмотрен в статье 941 ГКТ. В частности, речь идет о таких случаях, в которых главное обязательство, кроме поручительства, обеспечено дополнительно другими средствами обеспечения обязательства, например, залогом.

При таких обстоятельствах любое уменьшение кредитором залоговых прав или иных средств обеспечения, предоставленных должником в обеспечение своих обязательств или предоставленными льготами, законодатель расценивает как действия, направленные в ущерб поручителю, поскольку объем ответственности поручителя увеличивается за счет отмены другого обеспечения.

Например, гр-н «Д» выступил поручителем по обязательству главного должника «И» в сумме 300.000 манат, которое помимо поручительства, было еще обеспечено залоговым имуществом, оцененным на сумму 50.000 манат. По заявлению главного должника кредитор «А» освободил от залога имущества должника, а должник, в свою очередь, продал это имущество, и вырученные деньги использовал для иных целей своей фирмы.

В конкретном случае, кредитор действовал в ущерб поручителю, поскольку в этом случае поручитель лишился возможности в дальнейшем получить возмещение за счет предмета залога, принадлежащего должнику, или кредитор мог бы удовлетворить свое требование за счет предмета залога и, таким образом, освободить поручителя от ответственности. Следовательно, в силу комментируемой нормы при сохранении залога у поручителя уменьшилась бы или вообще отпала бы ответственность.

Статья 942. Последствия просрочки выплаты главным должником
1. Если главный должник просрочил выплату, кредитор должен сообщить об этом поручителю. Кредитор по требованию поручителя в любое время должен предоставлять ему сведения о состоянии основного долга.
2. Если кредитор не выполнит одного из этих действий, то он теряет право на свои требования против поручителя в размере, в котором могло повлечь вред неисполнение.

Договор поручительства, как и любой договор гражданскоправового характера, не только предоставляет сторонам те или иные права, но так же и порождает для них определенные обязательства.

Согласно комментируемой норме, одним из таких обязательств кредитора является то, что он обязан сообщить поручителю о просрочке обязательства главным должником. Это, прежде всего, продиктовано тем, что

поручительство устанавливается для обеспечения ответственности другого лица за должника, не исполнившего обязательство.

Получением сообщения о неисполнении главным должником обязательства поручитель будет располагать возможностью хоть каким-то образом повлиять на должника, чтобы последний принял все возможные меры для самостоятельного исполнения обязательства перед кредитором.

Кроме того, такое сообщение предоставит поручителю возможность самому оперативно принять меры по исполнению обязательства, чтобы избежать, либо максимально сократить проценты и другие издержки в связи с несвоевременным исполнением обязательства.

Поручитель, исполнивший обязательство, имеет право регресса к главному должнику. В связи с этим законодатель предоставляет поручителю право контроля за состоянием основного долга и обязывает кредитора в любое время предоставлять по требованию поручителя сведения о состоянии основного долга.

Отношения между кредитором и должником оказывают непосредственное влияние на объем и характер ответственности поручителя.

Следует иметь в виду, что своевременное извещение кредитором поручителя о просрочке выплаты главным должником имеет важное значение, поскольку поручитель несет ответственность как за неисполнение главным должником обязательства, так и самостоятельную ответственность перед кредитором за собственную просрочку платежа по договору поручительства.

При применении норм, содержащихся в части 2 статьи 942 ГКТ, следует исходить из презумпции, что любое изменение основного обязательства, на которое поручитель не дает согласия, неблагоприятно для него, например, может повлечь за собой увеличение ответственности поручителя.

В связи с чем, законодатель обязывает кредитора сообщить поручителю о просрочке главным должником и по требованию поручителя предоставлять ему о состоянии основного долга.

В соответствии с комментируемыми нормами, если же кредитор не выполнит хотя бы одного из этих действий, то он теряет право на свои требования против поручителя в размере, в котором могло повлечь вред неисполнение.

Следовательно, в каждом конкретном случае особое значение имеет определение примерно следующих факторов:

- а) какие именно действия не выполнил кредитор;
- б) на сколько длилось невыполнение указанных действий

кредитором;

- г) в чем конкретно выражается вред, причиненный

поручителю;

- д) могло ли повлечь бездействие кредитора причинение вреда

поручителю, если да, то в каком размере и т.п..

Статья 943. Прекращение договора при бессрочном поручительстве

1. **Если поручительство является бессрочным, поручитель обязан соблюдать трехмесячный срок прекращения договора.**

2. **При срочном поручительстве по истечении пяти лет договор может быть прекращен с соблюдением трехмесячного срока.**

3. **При одностороннем прекращении договора поручитель обязан исполнить обязательства, взятые до прекращения.**

Договор поручительства прекращается по общим основаниям прекращения обязательств, предусмотренным в главе 6 ГКТ.

В комментируемой норме ГКТ законодатель регламентирует сроки и рассматривает последствия прекращения договора.

В части 1 статьи 943 ГКТ указывается о том, что если договор поручительства заключен без указания срока его действия (бессрочный), то его прекращение по инициативе поручителя возможно лишь в случае, если поручитель предупредит об этом главного должника за три месяца до даты, предполагаемого прекращения договора поручительства.

Если срочный договор поручительства продолжает свое действие более пяти лет, то его прекращение может иметь место только в том случае, если о предстоящем прекращении поручитель заявит за три месяца. Представляется, что предупреждение о прекращении поручительства должно быть заявлено в письменной форме, что исключит всевозможные споры относительно существования поручительства на момент принятия главным должником обязательства.

Как же быть, если поручитель в одностороннем порядке прекращает договор поручительства?

Ответ на этот вопрос содержится в части 3 статьи 943 ГКТ. Согласно предусмотренной в нем норме, если поручитель в одностороннем порядке прекращает договор поручительства, то он обязан исполнить обязательства, взятые им до прекращения договора поручительства.

При этом следует иметь в виду, что если основное обязательство прекратилось, дальнейшее существование поручительства теряет смысл. Кроме того, для прекращения поручительства не имеет значения, по какому основанию прекратилось обеспеченное им обязательство.

Следовательно, при прекращении основного обязательства, прекращение поручительства в одностороннем порядке не порождает для поручителя какие-либо обязательства перед кредитором.

Статья 944. Требования поручителя об освобождении

1. **Если поручитель дал поручительство по поручению главного должника или он вследствие дачи поручительства имеет права поверенного по отношению к главному должнику в**

соответствии с предписаниями о ведении чужих дел без поручения, то он может потребовать от главного должника освобождения от поручительства, если:

а) имущественное положение главного должника

существенно ухудшилось;

б) судебное разбирательство в отношении главного должника существенно осложнилось вследствие изменения места жительства, места нахождения предприятия или места пребывания главного должника, наступившими после

предоставления поручительства;

в) кредитор добился решения суда о принудительном

исполнении в отношении поручителя.

2. Если срок исполнения главного обязательства еще не наступил, то главный должник может взамен освобождения предоставить поручителю соответствующее обеспечение.

Поручительство обычно выдается по просьбе главного должника, и помимо того, что он вправе претендовать на вознаграждение, поручитель рассчитывает также на платежеспособность главного должника и на его добросовестность в отношении исполнения обязательств перед кредитором.

В связи с этим законодатель наделил поручителя рядом прав, правильное осуществление которых направлено на защиту его охраняемых законом интересов.

Комментируемая статья ГКТ наделяет поручителя правом требования об освобождении от поручительства в определенных условиях. Для этого требуется, чтобы поручительство было дано по поручению главного должника, либо поручитель должен действовать на правах поверенного по отношению к главному должнику в соответствии с предписаниями о ведении чужих дел без поручения. Если же поручение дано при указанных обстоятельствах, то поручитель обладает правом требования к главному должнику об освобождении его от поручительства, и то при наличии следующих обстоятельств:

а) имущественное положение главного должника

существенно ухудшилось;

Выводы о существенном ухудшении имущественного положения главного должника должны быть сделаны, исходя из того, в каком имущественном положении главный должник находился на момент вхождения в обязательственные отношения с кредитором и в каком он оказался на момент требования поручителя об освобождении его от поручительства.

б) судебное разбирательство в отношении главного должника существенно осложнилось, вследствие изменения места жительства, места нахождения предприятия или места пребывания главного должника, наступившими после предоставления поручительства.

Вступая в договорные отношения по поручительству, поручитель оценивает все эти обстоятельства, рассчитывает на то, что если главный должник на момент наступления срока исполнения обязательств окажется неплатежеспособным, то, исполнив обязательства перед кредитором, он приобретет право на предъявление регрессного иска к главному должнику.

Известно, что, согласно нормам гражданско-процессуального законодательства, абсолютное большинство исков предъявляется по месту нахождения должника или его имущества.

Если же главный должник после дачи поручителем поручительства изменил свое место нахождения, то разумеется, это вызовет определенные затруднения для поручителя, если последний захочет возбудить против него судебное разбирательство, в связи с чем законодатель предоставляет ему право требования об освобождении от поручительства.

в) кредитор добился решения суда о принудительном

исполнении в отношении поручителя.

Если же кредитор был удовлетворен путем принудительного исполнения обязательства за счет поручителя, то это обстоятельство также дает поручителю право требовать от главного должника освобождения от поручительства.

Может возникнуть вопрос, какая же необходимость требовать освобождения от поручительства, если обязательство, обеспеченное поручительством, уже исполнено.

Представляется, что законодатель имел ввиду те случаи, когда поручительство дано без ограничения объема обязательств главного должника или когда поручительство дано в пределах определенной суммы, а главный должник «использовал поручительство частично».

При таких обстоятельствах, поручитель, убедившись в ненадежности главного должника, и понесший ответственность в силу решения суда о принудительном исполнении обязательства,

разумеется, правомерно будет требовать дальнейшего освобождения его от поручительства.

Статья 945. Переход требования к поручителю

Поскольку поручитель удовлетворил кредитора, постольку требование кредитора в отношении главного должника переходит к нему. Переход требования не может быть осуществлен в ущерб кредитору. Возражения главного должника, основанные на правоотношении между ним и поручителем, этим не затрагиваются.

В том случае, если поручитель исполнил обязательства должника перед кредитором, то это обстоятельство не освобождает должника от ответственности, поскольку к поручителю, исполнившему обязательства должника, переходят права кредитора по обязательству в отношении должника в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требования кредитора. Если обязательство перед кредитором исполнил поручитель, то основное обязательство не прекращается. Поручитель занимает место кредитора, и к нему переходят права кредитора по этому обязательству, включая права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю. Поручитель как бы ссужает должника (представляет ему кредит), кредитую его на период просрочки исполнения обязательства перед кредитором. Это обстоятельство предоставляет поручителю право требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков понесенных в связи с исполнением обязательства за должника. За неправомерное использование денежных средств поручителя, последний вправе требовать от должника уплаты процентов на сумму этих средств. Таким образом, по исполнении поручителем обязательства кредитор обязан вручить поручителю документы, удостоверяющие требование к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование. Более того, гражданское законодательство предоставляет возможность поручителю в обеспечение своей обязанности (долга) перед кредитором заключить с должником договор смешанного типа, например, договор залога имущества должника, в обеспечение договора поручительства перед кредитором. Осуществление перехода требования может иметь место, если это не влечет за собой причинение ущерба кредитору. Уже говорилось о том, что недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства. В то же время, следует иметь в виду, что обратная зависимость отсутствует, поскольку недействительность обеспечивающего обязательства (поручительства) не затрагивает действительности основного обязательства. В связи с этим законодатель и предусматривает, что возражения главного должника основанные на правоотношении между ним и поручителем, не затрагиваются переходом требования к поручителю.

Глава 25. Контокоррент (текущий счет)

Регламентация по контокоррентному счету преследует цель урегулировать появление практики, при которой состоящие между собой в деловых отношениях стороны периодически делают расчёт взаимных требований. При этом основной сферой применения является банковский текущий счет (контокоррент), при котором взаимные требования периодически рассчитываются и сводятся в унифицированном солидарном требовании (сальдо).

Статья 946. Понятие. Содержание

- 1. По договору контокоррента находящиеся между собой в деловых отношениях стороны обязуются вносить возникшие из деловых отношений требования и обязательства по платежам на один счет и не исполнять их в отдельности до момента периодических расчетов.**
- 2. Выявленное в результате расчетов сальдо счета подлежит выплате в согласованный срок. Если при расчетах счета сторона, которой принадлежит остаток суммы, не требует выплаты, этот остаток вносится на контокоррент.**
- 3. Расчеты порождают требование сальдо, которое в целях исполнения заменяет требование, помещенное на контокорренте.**
- 4. Расчеты производятся один раз в год, если не установлено иное.**

С целью упрощения документооборота и ускорения экономической активности хозяйствующих субъектов, гражданским законодательством предусмотрен ряд механизмов взаиморасчетов между собой, один из них - осуществление этих операций посредством контокоррентного счета.

В юридической литературе указано, что «непосредственной целью договора контокоррентного счета является желание установить особый способ расчетов по встречным сделкам - сальдо взаимных требований». Основная сущность договора контокоррента является взаимное обязательство сторон заносить на единый счет свои требования и обязательства по платежам и при наступлении оговоренного срока произвести друг другу оплату в сумме остатка (сальдо) по данному счету.

Данный договор является смешанным и вбирает в себя условия текущего счета, так как производит определенные операции между сторонами и условия договора займа. В этом случае имеется в виду, что при возникновении сальдо по счету сторона должник- заемщик производит платежи на сумму сальдо (остатка) в пользу кредитора.

Участники по контокоррентному правоотношению заносят на счет свои взаимные требования друг к другу. Если выставленные требования одной стороны к контрагенту сразу погашаются посредством оплаты, то данная сумма не вносится на счет контокоррента и договор контокоррента не имеет места между сторонами.

Требования, зафиксированные на счете контокорренте в виде сальдо (остатка) могут образовать следующие положения:

1. ни одна из сторон не может распоряжаться отдельными, занесенными на единый счет требованиями, т.е. отчуждать или закладывать их, предъявлять по ним иск, предъявлять их к зачету и т.д.
2. требования, занесенные на единый счет, не могут быть погашены исполнением.

В части 3 предусмотрен механизм трансформации, возникновения сальдо-требования из требования, возникшего от сделки.

При этом необходимо упомянуть, что действие расчета без согласия владельца требований не может быть произведено. Соответственно этому требованию, сальдо возникает только тогда, когда стороны его признают. Основы для этого заложены в статье 355 ГКТ. При этом сторонам регулярно предоставляется возможность предъявить возражения в течение определенного срока. Если этого не происходит, то расчет считается согласованным.

Отсюда возникает вопрос, что происходит, если требования в текущем счете неправильно устанавливались и рассчитывались, однако были признаны согласно статье 355. Из части 3 можно было бы сделать вывод, что после этого требование сальдо действительно.

Признание в соответствии со статьей 355 имеет не основополагающий, а только лишь декларативный характер. Это значит, что тот, кто сделал признание, имеет возможность его аннулировать. Тем не менее, он должен доказать ошибочность расчета.

Согласно части 4 периодически осуществляется сальдирование требования, причем закон исходит из периода в один год. На практике преобладают более короткие расчетные периоды вплоть до дневных сальдо или немедленного расчета.

Статья 947. Отмена контокоррента

При наличии сомнений контокоррент может быть в любое время отменен с осуществлением расчетов.

Данная статья предусматривает одно из положений закрытия контокоррента. Возникновение сомнений при осуществлении действий сторон, участники контокоррента могут прекратить расчет, т.е. согласно статье 9 ГКТ «Субъекты гражданских правоотношений обязаны добросовестно осуществлять свои права и обязанности, не причинять своими действиями (бездействием) вред другим лицам».

Договор контокоррента может быть заключен бессрочно или на определенной срок. В первом случае он прекращается по заявлению сторон, во втором – по истечении срока. Обычно договор продолжается более одного контокоррентного периода.

В таком случае сальдо, выведенное в результате истекшего периода, начинает собой в качестве первой статьи в счет следующего периода.

Статья 948. Проценты по осуществленным платежам

По предусмотренным платежам должны быть уплачены проценты в размере процентных ставок, предусмотренных законом, если договором не установлено иное.

Учитывая момент возникновения сальдо на контокорренте, остаток суммы на этом счете является кредитованием в виде требования. Если предусмотрено в договоре контокоррента возмездность расчетных отношений между сторонами, то на сальдо необходимо предусмотреть процентную ставку. Объем процентной ставки оговаривается между сторонами в индивидуальном порядке согласно договора.

Статья 949. Личное или вещное обеспечение внесенного в контокоррент требования

1. **Если для внесенных в контокоррент требований имеется личное или вещное обеспечение, то кредитор и после расчетов может требовать удовлетворения за счет этого обеспечения за сумму сальдо, существующего в его пользу.**

2. **Правило пункта 1 настоящей статьи применяется и в случае, когда по требованию существует солидарная ответственность.**

В данной статье законодатель предусмотрел обеспечение как защиту интересов кредитора после возникновения сальдо по счету контокоррента. А именно с обеспечением личного или вещного характера, например, предоставленным в обеспечение залога может быть только имущество, а не право требования по залого. Частью 2 настоящей статьи предусмотрено, что обеспечение, в виде личного или вещного, может возникнуть, если стороны по договору контокоррента взяли на себя дополнительную ответственность солидарного характера.

Глава 26. Долговые обязательства

§ 1. Долговое обязательство на предъявителя

Статья 950. Понятие

1. **Если лицо выдало документ, в котором содержится обязательство произвести исполнение держателю документа (долговое обязательство на предъявителя), то держатель может потребовать от этого лица исполнения, за исключением тех случаев, когда держатель не вправе распоряжаться документом.** 2. **Действительность подписи на документе может быть поставлена в зависимость от соблюдения специальной формы посредством внесения в документ соответствующей записи. Подпись может быть исполнена любым технически возможным способом.**

Глава 26 ГКТ содержит нормы, регулирующие некоторые вопросы участия отдельных видов ценных бумаг в гражданском обороте и связанных с ним долговых обязательств. Понятие «долговые обязательства» в ГКТ применяется в качестве синонима ценных бумаг. Поэтому в данной главе речь идет об особенностях ценных бумаг. В этой связи следует отметить, что эти особенности применяются и в отношении других видов ценных бумаг.

Согласно статье 1 Закона Туркменистана «О рынке ценных бумаг» от 08.11.2014, ценные бумаги - это документы, удостоверяющие закреплённые в них имущественные права, уступка и реализация которых возможны по их предъявлению. Ценные бумаги могут быть именными и на предъявителя.

Именные ценные бумаги - ценные бумаги, переход прав на которые и реализация закреплённых ими имущественных прав требуют обязательной идентификации владельца и регистрации его имени в реестре владельцев ценных бумаг.

Ценные бумаги на предъявителя - ценные бумаги, переход прав на которые и реализация закреплённых ими имущественных прав не требуют обязательной идентификации владельца.

Инвестиционная (капитальная) ценная бумага - вид именной ценной бумаги или ценной бумаги на предъявителя, находящийся в обращении как средство инвестирования и удостоверяющий наличие собственности в виде инвестиционного пая, доли участия или другого интереса в капитале юридического лица.

К существенным признакам ценных бумаг относятся следующие:

- а) право зафиксировано в документе;
- б) для осуществления прав необходимо предъявление документа;
- в) передача права привязана к передаче документа.

Долговые обязательства отвечают этим предпосылкам. Из части 1 статьи 950 ГКТ следует, что долговое обязательство имеется только тогда, если обязательство исполнения закреплено в документе. Не требуется уточнения того, для какого обязательства осуществляется исполнение. Обычно при этом речь идет о требовании уплаты денег. Например, когда на основе банковского чека лицо требует выплаты денег в банке, в чеке не указывается, за какое обязательство оно эти деньги получает. Второе условие изложено в статье 952 ГКТ, согласно которой передача письменно закреплённого требования, в отличие от статьи 465 ГКТ, происходит не путем уступки, а посредством передачи права собственности на документ. И наконец, в соответствии со статьей 954 ГКТ кредитор права только тогда может требовать исполнения, если он передал должнику документ. Одновременно из этой формулировки следует, что должник (например, банк) при предъявлении документа (например, банковского чека) обязан исполнить своё обязательство (т.е. выплатить сумму денег, указанную в чеке).

В части 2 статьи 950 ГКТ содержатся внешние признаки ценной бумаги. Однако их недостаточно для того, чтобы такого рода документы могли выполнять функции ценной бумаги. Решающим является то, что кредитор права, закреплённого в документе (например, владелец банковского чека), защищен от возражений должника (например, банка), о которых кредитор ничего не знает и знать не может. Защита кредитора, в первую очередь, осуществляется тем, что на основании ссылки на статью 952 ГКТ передача зафиксированного в документе права происходит не по правилам уступки, а по нормам вещного права, а именно по нормам передачи права собственности движимых вещей. На основании этой ссылки применяются также нормы о добросовестном приобретении движимых вещей (ст. 210 и 211 ГКТ). Это означает, что приобретатель может добросовестно приобрести документ (ценную бумагу) и тем самым закреплённое в документе право, хотя зафиксированное в документе право может вообще не существовать или, по крайней мере, не существует в этой форме (например, поскольку должник уже заплатил, или поскольку договор, на основании которого выдвинуто долговое обязательство, был недействительным, или если должнику причитается другое возмещение). В этом случае должник должен заплатить кредитору, даже если больше не существует требование, зафиксированное в документе. Он сможет лишь забрать обратно свои деньги у первого кредитора (например, у лица, выдавшего чек). Например, если обязательство, для оплачивания которого был выдан банковский чек, недействительно, банк все-таки должен осуществить оплату, предусмотренную в чеке. Должник (банк) в этом случае защищен посредством того, что он обязан выплатить деньги только в случае выдачи документа (ч. 1 ст. 954 ГКТ), и он обычно освобождается от своих обязательств, если осуществил свое исполнение (выплатил деньги) обладателю ценной бумаги (ч. 2 ст. 954 ГКТ).

Такой же принцип имеет место в отношении всех других возражений, на которые имеет право должник в отношении кредитора. ГКТ и в этом случае, в отличие от статьи 470 ГКТ, разрешает лишь в некоторых исключительных случаях, чтобы должник выдвинул возражение в отношении обладателя долгового обязательства (ценной бумаги), которое он приобрел добросовестно. К допустимым возражениям относится возражение о том, что ценная бумага подделана (ч. 1 ст. 953 ГКТ). Из этого часть 2 статьи 953 ГКТ делает опять исключение. В противоположность этому, должник не может выдвинуть возражение в отношении кредитора долгового обязательства, которое последний приобрел у первого кредитора, что он, например, договорился с первым кредитором, что исполнение может быть осуществлено только через год. В соответствии с частью 3 и 4 статьи 953 ГКТ должник может предъявить новому кредитору только такие возражения, которые известны кредитору или о которых кредитор должен был бы знать. Документы, не имеющие упомянутых признаков, не являются ценными бумагами. Так, например, упомянутые в статьях 441 и 468 ГКТ долговые документы являются всего лишь документами, призванными облегчить доказывание существования требования. Но в отношении передачи и предъявления этого требования долговые документы не имеют значения.

Ценные бумаги могут быть классифицированы по разным признакам.

А.) Ценные бумаги могут быть классифицированы по способу определения кредиторов в документе. Кредитор может быть в документе назван по имени (именные ценные бумаги), либо он может быть выявлен из факта обладания документа (ценные бумаги на предъявителя). И, наконец, есть еще одна возможность поименно назвать первого кредитора, но предоставить ему право, в свою очередь, определить другого в качестве кредитора (ордерные ценные бумаги).

Именные и ордерные ценные бумаги далее можно разделить в зависимости от того, закреплено ли право только в одном документе или же обладатель ценных бумаг внесен в реестр. Во втором случае речь идет о зарегистрированных ценных бумагах. В этой форме, например, могут быть выпущены акции в соответствии со статьей 22 Закона Туркменистана «Об акционерных обществах». При этом дальше следует различать, нужно ли в

дополнение к внесению в реестр выдать еще и документ, который будет доказательством правомочия. Обычно он выдается в форме выписки из реестра. Но в отношении этих документов речь не идет о ценных бумагах.

Б.) Ценные бумаги можно делить и по содержанию права, закрепленного в документе. С одной стороны, имеются долговые обязательства, в которых закреплено право на требование исполнения, которое может заключаться в передаче права на деньги или на поставку других предметов. С другой стороны, им противостоят корпоративные ценные бумаги, в которых членство в каком-либо юридическом лице уже является задокументированным правом. Типичным примером последнего являются акции. Доля в обществе с ограниченной ответственностью, напротив, не может быть закреплена в форме ценной бумаги. Доли в инвестиционных

фондах обычно документируют участие в имуществе фонда и, скорее всего, могут быть причислены к долговым обязательствам. Здесь в конкретном случае следует проверить, насколько можно применить статью 950 ГКТ о долговых обязательствах в отношении других. В качестве третьей группы ценных бумаг, в этом смысле, можно назвать вещно-правовые ценные бумаги. Они свидетельствуют не право на исполнение, а вещное право. Сюда относятся, например, складское свидетельство (ст. 828 ГКТ) и коносамент (ст. 130 Кодекс торгового мореплавания). В противоположность ему накладная (ст. 682 ГКТ) не отвечает требованиям ценной бумаги, потому что она выполняет лишь функцию доказательства, а кроме этого она не имеет никакого далеко идущего значения при передаче и реализации права требования.

В). Третья классификация ценных бумаг основана на разнице между ценными бумагами, которые предназначены для выпуска на рынке ценных бумаг, и такими, которые для этого не предназначены. К ним относятся в соответствии со статьи 3 Закона

Туркменистана «О рынке ценных бумаг» от 08.11.2014 г., акции, облигации, переводных векселей, переводных банковских депозитных сертификатов, производных ценных бумаг, обращающихся на рынке ценных бумаг. Кабинетом Министров Туркменистана могут быть определены иные виды ценных бумаг, предусматриваемых к эмиссии и обращению на рынке ценных бумаг Туркменистана.

Г.) В основе следующей классификации лежит форма ценной бумаги. Традиционным являлось закрепление права, посредством выдачи документа в бумажной форме, либо в виде внесения в книгу. Именно отсюда появилось в Европе понятие «ценная бумага». Но современная техника делает возможным закрепление прав и в других формах, в особенности в форме внесения в электронный реестр. В таком случае права больше не излагаются в документе либо закрепляются в форме сертификата.

Статья 950 ГКТ содержит определение долгового обязательства (ценной бумаги) на предъявителя. Его признаками являются обязательство фиксируется в документе, но кредитор не

называется по имени. Скорее, держатель документа может требовать исполнения в отношении себя, но только если он имеет право распоряжения документом.

Долговое обязательство должно быть выпущено в форме «документа». Это значит, что здесь нужна, как минимум, письменная форма. Как следует из части 2 указанной статьи ГКТ, для соблюдения формы, в отличие от статьи 94 ГКТ, не нужна собственноручная подпись должника. Скорее, здесь достаточно размноженной с помощью технических средств подписи.

Статья 950 ГКТ исходит из того, что на каждое обязательство оформляется документ. Обычно оформляются либо суммарные сертификаты, где в одном свидетельстве фиксируются несколько обязательств, либо не оформляется никакое свидетельство вообще. В обоих случаях право на имя кредитора (поименное право) следует из соответствующей записи в реестре. Спорным является вопрос о том, применима ли здесь по аналогии статья 950 ГКТ. В пользу этого говорит, в первую очередь, необходимость улучшения оборота также и ценных бумаг.

В документе должно быть изложено обязательство. Обычно оно направлено на уплату суммы денег. В некоторых случаях и поставка товаров может быть предметом обязательств. Обязательство возникает в момент, когда должник передает кредитору документ и оба согласны в том, что должно возникнуть обязательство. Возникновение обязательства при этом не зависит от правового основания, по которому должник принимает на себя обязательство. Если, например, должник выпустил долговое обязательство (например, банковский чек), потому что он думал, что он должен кредитору денег, что не соответствовало действительности, то все равно долговое обязательство возникло. Должник может теперь потребовать его обратно от кредитора только в соответствии со статьями 1016 ГКТ.

Должник обязательства - это лицо, которое выдало свидетельство. Но он должен быть узнаваем из документа (свидетельства), в противном случае долговое обязательство недействительно.

Кредитор обязательства не обязательно должен быть отчетливо назван в документе по имени, но он, по меньшей мере, должен быть узнаваем. При долговом обязательстве на предъявителя

воля должника выполнять обязательство в отношении соответствующего держателя должна следовать либо из документа, либо, по крайней мере, видна на основании обстоятельств (ст. 960 ГКТ).

Из статьи 950 ГКТ следует, что должник не обязан исполнять обязательство в отношении держателя в тех случаях, если держатель не уполномочен на распоряжение документом. Здесь имеется в виду, что держатель, конечно, на основании держания документа имеет право на это, но может потребовать исполнения обязательства только в том случае, если ему требование причитается по материальноправовым основаниям. Формальное и материальное полномочия могут распасться в соответствии со статьей 953 ГКТ, если кто-то приобретает долговое обязательство, хотя знает, что должник уже выполнил обязательство. Правда, бремя доказывания здесь возлагается на должника. На практике долговые обязательства встречаются, в первую очередь, в виде государственных долговых обязательств (ст. 1 Закона Туркменистана «О Центральном банке Туркменистана» от 25 марта 2011 года), облигаций предприятий (ст. 30 Закона Туркменистана «Об акционерных обществах» от 23 ноября 1999 года) и в виде ценных бумаг (ст. 1

Закона Туркменистана «О рынке ценных бумаг» от 8 ноября 2014 года). Нормы статей 950-969 ГКТ применяются в отношении таких ценных бумаг только в тех случаях, если они не урегулированы специальным законодательством.

Статья 951. Возражения лица, выдавшего документ

Лицо, выдавшее документ, может предъявить держателю долгового обязательства только те возражения, которые касаются действительности его выдачи, либо вытекают из текста документа, либо основаны на непосредственных отношениях между лицом, выдавшим документ, и держателем документа.

Данная статья, а также статья 953 ГКТ регулируют вопросы о том, какие возражения может предъявить должник в отношении держателя документа. Общий принцип возражения должника изложен в статье 470 данного Кодекса. Но упомянутые нормы содержат исключение из общих правил.

Следует различать две группы возражений.

К первой группе относятся возражения, относящиеся к возникновению обязательства, зафиксированного в документе (например, подлог, недееспособность, принуждение). В соответствии с частью 2 статьи 953 ГКТ, должник может это возражение выдвинуть в отношении любого держателя, независимо от того, знал ли он об этом или нет. Вторую группу образуют такие возражения, которые указаны в документе (например, отметка в документе о предоставлении дополнительного времени для исполнения или освобождении от части обязательства). Также и такие возражения должник может выдвинуть в отношении любого держателя.

И, наконец, одну группу образуют возражения, которые, хотя и не видны из документов, но возникновение которых связано с отношениями между должником и держателем (например, компенсация, предоставление дополнительного срока). Также и такие возражения могут быть выдвинуты в отношении держателя.

Статья 952. Правила перехода прав

1. **Предоставленное документом право переходит согласно установленным правилам передачи движимых вещей. Право может быть передано также по договору, заключенному с третьим лицом.**

2. **Правомерным держателем документа считается лицо, которое приобрело утерянный каким-либо путем документ, за исключением случаев, когда оно, приобретая этот документ, действовало по злему умыслу или грубой неосторожности.**

Часть 1 статьи 952 ГКТ определяет порядок передачи требования, зафиксированного в ценной бумаге. Для регулирования этого вопроса часть 1 статьи 952 ссылается на 209 и последующие статьи ГКТ, которые закрепляют порядок передачи права собственности на движимые вещи. Таким образом, обязательство, зафиксированное в документе, передается не в соответствии со статьей 465 ГКТ, а посредством передачи в собственность самого документа. «Право в документе следует за правом на документ».

Практически значимым является последствие, предусмотренное в статье 210 ГКТ. В соответствии с этим предписанием движимое имущество, которым распоряжается неуполномоченное на распоряжение лицо, приобретает добросовестным кредитором. Для приобретения долгового обязательства это значит, что добросовестно приобретено было не только право собственности на документ, но также и закрепленное в этом документе требование.

Пример: должник выдал долговое обязательство и выполнил свое обязательство. Значит, обязательство погашается. Но он забывает получить документ. После этого держатель передает документ добросовестному приобретателю.

И хотя обязательство прекращено, должник должен все равно еще раз заплатить новому держателю. Он может только попытаться в соответствии со статьей 1016 ГКТ получить свои деньги обратно от первого держателя.

В соответствии с частью 1 статьи 211 ГКТ добросовестное приобретение исключается, если вещь украдена или отнята. А согласно части 2 данной статьи эта норма не применяется в отношении ценных бумаг на предъявителя, а также в отношении вещей, отчужденных путем публичных торгов. В части 2 статьи 952 ГКТ опять делается исключение, когда не считается правомерным держателем документа лицо, которое приобретая этот документ, действовал по злему умыслу или грубой неосторожности. Отсюда опять следует, что данная норма применяется не только в отношении утерянного долгового обязательства на предъявителя, но также и в отношении украденного.

Ограничение этого исключения в соответствии с частью 1 статьи 953 ГКТ имеет место в случае, если документ украден у должника до того, как он передал его первому держателю. Здесь должник может держателю представить факт кражи, независимо от того, знал ли об этом держатель или нет.

Из части 1 комментируемой статьи следует, что долговое обязательство может быть передано путем передачи в собственность самого документа, но это не единственный путь. Закрепленное в документе право может быть передано также и путем уступки требования. Хотя специальные нормы для защиты держателя здесь не применяются.

Статья 953. Претензии к предъявителю

1. **Лицо, выдавшее документ, может оспорить действительность долгового обязательства с любым держателем, доказывая, что оно не выдавало долгового обязательства. Кроме того, оно может предъявить держателю любое встречное требование, которое вытекает из документа.**

2. **Если лицо, выдавшее документ, для подписания документа использует технические средства, оно не может в отношении владельца ссылаться на то, что не имел права использовать это средство, кроме случаев, когда приобретатель знал о подлоге или поступил небрежно.**

3. **Если документ передан первоначальным держателем другому лицу, то лицо, выдавшее документ, не может выдвигать последующему держателю встречное требование, вытекающее из его непосредственных отношений с первоначальным держателем, кроме случаев, когда последующий держатель документа действовал в ущерб должнику со злым умыслом или грубой неосторожностью.**

4. **Если встречное требование не вытекает из непосредственных отношений, оно может быть предъявлено только тому держателю, который приобрел в собственность документ путем отчуждения и при его приобретении действовал со злым умыслом или допустил грубую неосторожность.**

Часть 1 комментируемой статьи, также как и статья 951 ГКТ, регулирует вопрос о том, какое возражение должник – лицо, выдавшее документ – может предъявить держателю этого документа. Несмотря на несколько иную формулировку, содержание данной статьи значительно совпадает с содержанием части 1 статьи 951 ГКТ. Возражение о том, что лицо не выдавало долговое обязательство, включает в себя подлог и возражение в связи с тем, что документ был украден у должника еще до передачи его первому держателю.

Часть 2 статьи 953 дополняет часть 2 статьи 950 ГКТ в том смысле, что в случае использования технических средств для изготовления подписей должник не может ссылаться на то, что он не был уполномочен к использованию этих средств.

Часть 3 статьи 953 ГКТ рассматривает вопрос о том, может ли должник предъявить в отношении приобретателя документа возражение, если основания этого возражения имеются в правоотношениях между должником и первым держателем. Статья 470 ГКТ допускает возможность применения этой нормы только тогда, когда держатель знал или должен был знать о возражении.

Предметом части 4 статьи 953 ГКТ является возражение, которое непосредственно не основано на правовых взаимоотношениях сторон. Сюда относятся возражения, относящиеся, как и в случае статьи 951 ГКТ, к действительности выдачи долгового обязательства. Решающее различие в правовых последствиях заключается в том, что в случае статьи 951 ГКТ возражение всегда может быть предъявлено держателю, а встречное требование, напротив, в случае части 4 статьи 953 ГКТ может быть предъявлено только тогда, когда приобретатель знал о нем или должен был знать. Здесь имеются в виду такие возражения, при которых с точки зрения защиты принципа добросовестного приобретения, должник вынужден был взять на себя соответствующий риск.

Пример: если должник путем угрозы был принужден к выдаче долгового обязательства, то имеет место статья 951 ГКТ. Если же он заблуждался в отношении личности держателя, то он может опротестовать действительность документа. Если же документ был приобретен третьим лицом и оно не знало о возможности опротестования, то имеет место часть 4 статьи 953 ГКТ, т.к. риск заблуждения должен нести должник.

Статья 954. Обязанности лица, выдавшего документ

1. **Лицо, выдавшее документ, обязано исполнить свое обязательство только тогда, когда ему передают ценную бумагу.**

2. **Должник, исполняющий обязательства перед держателем, освобождается от своих обязательств, если он не действовал преднамеренно или по грубой неосторожности и имеет возможность доказать недобросовестность держателя.**

Статья 954 предусматривает другие особые признаки долгового обязательства. В части 1 комментируемой статьи ГКТ говорится о том, что в отличие от статьи 441 ГКТ должник не обязан выполнять обязательство, если кредитор не представит документ. Но если кредитор представит свидетельство, то должник обязан к исполнению, если, конечно, он не сможет предъявить одно из допустимых возражений.

Часть 2 комментируемой статьи служит защите должника. Он освобождается от обязанности по выполнению обязательства должника, если не действовал преднамеренно или по грубой неосторожности и имеет возможность доказать недобросовестность держателя.

Пример: вор крадет долговое обязательство на предъявителя (например, банковский чек) и предъявляет его должнику к исполнению. Должник оплачивает. Здесь вор, хотя не стал обладателем закрепленного в документе права, но, если должник не знал о краже, то вследствие уплаты оно освобождается от своего обязательства, поскольку он один раз уже выполнил.

Статья 955. Преобразование в именной документ

Преобразование долгового обязательства на предъявителя в документ на имя определенного правомочного лица может быть осуществлено только лицом, выдавшим документ. Однако последнее не обязано к такому преобразованию.

Статья 955 ГКТ содержит порядок преобразования документа на предъявителя в именной документ. Право на такое преобразование имеет только лицо, выдавшее документ. Например, если страховая компания выдала чек на предъявителя, только она имеет право преобразовать этот чек в именной чек.

Преобразование документа на предъявителя в именной документ – это право лица, издавшего этот документ, но не его обязанность, даже если получатель документа заинтересован в преобразовании документа.

Статья 956. Повторная выдача

Если долговое обязательство на предъявителя вследствие повреждения становится непригодным к дальнейшему обращению, то, при возможности с достоверностью установить основное содержание и отличительные признаки долгового обязательства, его держатель может потребовать от лица, выдавшего документ, предоставления ему нового долгового обязательства при условии возврата поврежденного документа. Держатель несет все расходы и должен оплатить их авансом.

Комментируемая статья закрепляет право держателя долгового обязательства (например, чека) на требование выдать ему новое долговое обязательство, если это вызвано повреждением документа (например, чека) и ее непригодности для дальнейшего обращения.

Однако, согласно данной статье ГКТ, для возникновения у держателя долгового обязательства права на требование выдачи ему нового долгового обязательства, требуется, чтобы при повреждении, должно быть возможным установить основное содержание и отличительные признаки долгового обязательства. Если основное содержание и отличительные признаки долгового обязательства, вследствие повреждения документа не возможно установить, то право держателя долгового обязательства на требование выдать ему новое долговое обязательство не подлежит удовлетворению. Например, если облигация повреждена до такой степени, что не возможно различить ни вид, ни сумму, на которую она была выдана, держатель этой облигации не имеет права требования замены облигации на новую.

Статья 957. Признание документа утратившим силу

1. Утраченное или уничтоженное долговое обязательство на предъявителя может быть объявлено утратившим силу судом, если в документе не было предусмотрено иное.

2. Лицо, выдавшее документ, обязано по требованию последнего держателя предоставить ему все сведения, необходимые для рассмотрения дела в суде и для запрещения производить платежи, и выдать необходимые свидетельства. Последний держатель авансом оплачивает расходы по выдаче свидетельств.

В комментируемой статье предусмотрены порядок и предпосылки признания долгового обязательства утратившим силу в результате его потери или уничтожения.

В части 1 комментируемой статьи закреплено, что признание долгового обязательства утратившим силу может быть произведено только на основе решения суда.

Решение суда не является единственным способом признания документа утратившим силу. Например, если в документе были предусмотрены иные условия признания документа утратившим силу, которые соответствуют действующим нормативно правовым актам Туркменистана, то в таком случае, документ может быть признан утратившим силу и без суда. Например, если в документе невозможно опознать виновность его издателя, документ признается не имеющим юридическую силу. В таком случае решение суда не обязательно.

Часть 2 закрепляет обязанности лица, выдавшего документ, при рассмотрении дела в суде об объявлении утратившим силу долгового обязательства из-за утраты или уничтожения. Не по требованию суда, а по требованию последнего держателя, лицо, выдавшее документ, обязано представить все сведения, необходимые для судебного рассмотрения и для запрещения производить платежи, и выдать необходимые свидетельства. Здесь следует отметить то, что именно держатель может знать о необходимых сведениях, которые могут подтвердить его право, вытекающее из признания утратившим силу долгового обязательства.

Статья 958. Последствия признания документа утратившим силу

Если долговое обязательство на предъявителя было признано утратившим силу, то лицо, в пользу которого вынесено решение о прекращении действия этого документа, независимо от права на предъявление требования из документа может потребовать от лица, выдавшего документ, выдачи нового долгового обязательства на предъявителя взамен документа, признанного утратившим силу. Данное лицо несет все расходы и должно оплатить их авансом.

Комментируемая статья закрепляет право держателя документа на получение документа повторно. Она в качестве дополнения к статье 957 ГКТ дает право держателю, после признания утратившим силу долгового обязательства, независимо от права на предъявление требования из документа, потребовать от лица, выдавшего документ, выдачи нового долгового обязательства на предъявителя взамен документа, признанного утратившим силу.

Расходы, связанные с выдачей нового документа, несет лицо, выдавшее документ.

Статья 959. Срок давности

1. Требование, вытекающее из долгового обязательства на предъявителя, прекращается по истечении тридцати лет после наступления срока исполнения по документу.

2. В самом документе лицо, его выдавшее, может установить иную продолжительность и иное начало течения срока предъявления.

3. Начало срока давности и его течение приостанавливаются внесением держателем заявления о запрете производства платежей в пользу лица, предъявившего документ.

Сроки исполнения долгового обязательства могут вытекать из закона, иных правовых актов, условий обязательства или существа обязательства. В части 1 комментируемой статьи определяется общий срок давности требований, вытекающих из долгового обязательства на предъявителя. Этот срок составляет тридцать лет с момента наступления срока исполнения по документу. С истечением этого срока требование, вытекающее из долгового обязательства на предъявителя, прекращается.

В части 2 комментируемой статьи лицу, выдавшему документ, предоставляется право определения иного срока давности и иного начала течения срока, чем это предусмотрено в части 1 статьи 959 ГКТ. Согласно части 3 комментируемой статьи, предусмотрены обстоятельства, наличие которых в силу закона считаются основанием для приостановления начала срока давности и его течения. Таковым является внесение заявления держателем долгового обязательства о прекращении производства платежей лицу предъявившему документ.

Статья 960. Долговые обязательства на предъявителя без указания кредитора

Если лицо выдает долговое обязательство, в котором не назван кредитор, при обстоятельствах, свидетельствующих о том, что оно имело намерение взять на себя обязательство в отношении держателя, то соответственно применяются правила пункта 1 статьи 950, статей 952-954 и 959 настоящего Кодекса.

Комментируемая статья дополняет часть 1 статьи 950 ГКТ. Из нее следует, что отсутствие упоминания кредитора в долговом обязательстве необязательно ведет к его недействительности. Такой документ становится долговым обязательством, если из обстоятельств следует, что должник хочет исполнить в отношении соответствующего держателя документа.

§ 2. Ордерные долговые обязательства

Статья 961. Понятие

1. **Долговой документ, которым лицо, его выдавшее, обещает выплату названному лицу при предъявлении документа, может быть выдан в виде ордерного долгового обязательства.**
2. **Подпись может быть исполнена любым технически возможным средством.**

Комментируемая статья содержит определение ордерного долгового обязательства. При этом речь идет о ценной бумаге, выданной на имя определенного кредитора. В отличие от именного долгового обязательства ордерное долговое обязательство все же содержит дополнение о том, что должник исполняет обязательство не только в отношении поименно названного лица, но также и в отношении одного из лиц, названных этим лицом. Как правило, для ордерных долговых обязательств используют выражение «на ... или по его распоряжению ...». Подпись на ордерных ценных бумагах может быть исполнена с использованием технических средств, например факсимиле.

Статья 962. Индоссамент

1. **Право может быть передано путем индоссамента и выдачей документа.**
2. **Индоссамент делается на документе или прилагается к нему.**
3. **Индоссамент не требует указания имени индоссатора и может состоять только из подписи (бланкетный индоссамент). Полномочный владелец может заполнить бланкетный индоссамент от своего или чужого имени, выдать незаполненный документ или сам произвести его последующее индоссирование на определенное лицо.**

Индоссамент - это слово итальянского происхождения («indossamenti») и означает «на спине, т.е. на обратной стороне документа». Это перечень всех держателей ценной бумаги, которые обозначены на обратной стороне этого документа.

В некоторых случаях, если ордерное долговое обязательство передается другому кредитору, то одной передачи документа недостаточно для перехода права на нового кредитора. Кроме этого необходимо, чтобы уполномоченный держатель зарегистрировал имя нового кредитора на документе. В соответствии с частью 2 комментируемой статьи, это можно сделать путем внесения имени приобретателя либо на самом документе, либо в приложение к нему. В части 3 комментируемой статьи предусмотрено, что индоссамент не обязательно должен быть выставлен в пользу конкретного лица, а он может быть также и «открытым», незаполненным. Такой индоссамент называется бланкетным индоссаментом. В этом случае долговое обязательство превращается в обязательство на предъявителя. В соответствии со статьями 964 ГКТ уполномоченный обладатель права из ордерного долгового обязательства подтверждается цепью индоссаментов – последовательных индоссаментов.

Статья 963. Переход прав

Если ордерский долговой документ приобретен на основании индоссамента, соответственно применяется статья 953 настоящего Кодекса.

Согласно комментируемой статье, если приобретение ордерного долгового документа осуществлено путем оформления специальной передаточной надписи (индоссаментом), то в отношении к таким документам в части предъявления претензии применяется часть 1 статьи 953 ГКТ.

Статья 964. Требование исполнения

Держатель ордерного долгового обязательства, удостоверенного посредством последовательных индоссаментов, может потребовать исполнения взамен сдачи подписанного документа согласно обещанию, кроме случаев, когда он не имеет на это полномочий.

Легитимация держателя ордерного долгового обязательства следует из цепи индоссаментов, которая ведет вплоть до первого держателя. Это означает, что на оборотной стороне ценной бумаги указаны все прежние владельцы этой

бумаги. Тот, кто занесен в этом списке последним, может потребовать исполнения взамен сдачи подписанного документа (например, банковского чека).

Ограничение в конце нормы комментируемой статьи относится к случаям, в которых должник ссылается на допустимое возражение по статье 953 ГКТ, или должник оспаривает действительность индоссамента.

Статья 965. Последствия уплаты неуполномоченному лицу

Платеж неуполномоченному лицу, доказавшему свое право посредством последовательных индоссаментов, освобождает должника, если он не действовал преднамеренно или по грубой неосторожности.

Комментируемая статья выполняет аналогичную функцию, как в части 2 статьи 954 ГКТ и служит защите должника. Он освобождается от своего обязательства, если производит исполнение в отношении выявленного через цепочку индоссаментов держателя, кроме случаев, если должник знал или должен был знать о том, что выявленный в последнем индоссаменте держатель не был правомочным на получение исполнения от должника.

Статья 966. Замена документа и утрата им силы

Если в ордерном долговом обязательстве гарантированы требования со значительной стоимостью, соответственно применяются правила выдачи документа, заменяющего долговой документ на предъявителя, и признания этого документа утратившим силу.

Комментируемая статья определяет порядок замены ордерного долгового документа и ссылается на соответствующие правила выдачи нового документа на предъявителя, которые предусмотрены в статьях 957 и 958 ГКТ. Здесь необходимо отметить, что, согласно статье 966 ГКТ, только гарантированное требование со значительной стоимостью в ордерном долговом обязательстве является правовым основанием для замены документа на предъявителя. Содержание «значительной стоимости» следует уточнить при каждом конкретном случае.

Статья 967. Срок давности требований

В отношении срока давности требований, вытекающих из ордерных долговых обязательств, применяются правила, действующие в отношении долговых обязательств на предъявителя.

Относительно срока давности комментируемая статья ссылается на статью 959 ГКТ, где общим сроком давности для требований из ценных бумаг установлен тридцать лет после наступления срока исполнения по документу. При выдаче документа могут быть установлены более короткие специальные сроки.

§ 3. Личные долговые обязательства

Статья 968. Понятие

1. **Документы, составленные на имя определенного лица, могут быть выданы под условием, что на должника будет возложена выплата только взамен сдачи документа.**
2. **Если не определено иное, указанное в документе право передается по правилам, установленным для этого права.**
3. **Если документ утерян или уничтожен, он объявляется утратившим силу в порядке особого производства, если не предусмотрено иное. Это правило не применяется при утере документов, содержащих права с незначительной стоимостью.**

Под личными долговыми обязательствами подразумеваются именные ценные бумаги, на которых обозначены правомочные держатели этих документов. Часть 1 комментируемой статьи содержит определение личных долговых обязательств. Они характеризуются тем, что кредитор обязательства назван в документе по имени. В противоположность к ордерным долговым обязательствам личные долговые обязательства не могут передаваться таким способом, как это предусмотрено для ценных бумаг.

В части 2 комментируемой статьи речь больше идет о том, что зафиксированное в документе право может быть передано только по общим правилам, т.е. обычно в соответствии со статьями 465 и последующими ГКТ.

Часть 3 определяет порядок признания личных долговых обязательств утратившим силу в результате потери или повреждения. Это происходит в суде в порядке особого производства. Самим документом может быть предусмотрено иное правило.

Статья 969. Условия действительности сделки и платежа

Если документ, выписанный на определенное имя, содержит указание, что обещанная выплата может быть произведена любому предъявителю, то любая сделка между должником и держателем документа, так же, как и платеж, действительна, если должник не действовал умышленно или по грубой неосторожности.

В статье 969 предусмотрен случай, при котором хотя документ является именным, он содержит указание о том, что обещанная документом выплата может быть произведена любому предъявителю. Именной характер этого документа не препятствует признанию действительными совершенной сделки и осуществленного платежа.

Согласно комментируемой статье можно в личном долговом обязательстве предусмотреть указание о том, что допускается исполнение обязательства также в отношении каждого держателя. В этом случае должник путем

исполнения в отношении держателя освобождается от своего обязательства, за исключением тех случаев, если должник знал или должен был знать о том, что держатель не является правомочным обладателем требования.

Глава 27. Совместная деятельность (товарищество)

Статья 970. Понятие

По договору о совместной деятельности (товарищество) его участники обязуются взаимно содействовать достижению общей цели способом, определенным в договоре.

Товарищество представляет собой форму объединения лиц, которая не является юридическим лицом, но интенсивно применяется в разных сферах экономической, культурной, социальной или профессиональной деятельности.

Товарищество, как форма объединения предпринимателей, не подлежит регистрации в государственном реестре. В случае регистрации оно приобрело бы статус юридического лица. Например, предприниматели по техобслуживанию автомашин договариваются между собой, что они друг другу будут направлять клиентов соответствующего профиля. Товарищество представляет собой довольно распространенную форму объединения адвокатов, врачей, аудиторов и других представителей подобных профессий. Например, несколько адвокатов могут взять в аренду общее помещение и совместно платить арендную плату или нести расходы на содержание офиса.

Товарищество, как форма осуществления крупных экономических проектов, также пользуется популярностью. В этом качестве оно называется консорциумом. Соответственно, консорциум не представляет собой самостоятельную организационно-правовую форму юридических лиц, а применяется всего лишь для обозначения товарищества. Товарищества могут быть использованы для учреждения специальных фондов, при которых происходит объединение финансовых средств для достижения определенных целей, например, для финансовой поддержки исторического музея. В таких случаях фонд не является юридическим лицом.

Жилищно-строительные товарищества представляют собой распространенный случай применения товарищества, участники которого объединены для строительства, как правило, многоквартирного жилого дома. После завершения строительства и регистрации каждой квартиры это товарищество превращается в товарищество собственников квартир (жилья) и на них распространяются соответствующие нормы ГКТ.

Примером договоров о совместной деятельности (товарищества) может быть договор нескольких общественных организаций об объединении усилий и средств с целью финансового и материального обеспечения постоянно действующей выставки работ их членов.

Указанные примеры не являются исчерпывающими. Они подтверждают лишь популярность и возможности применения этой формы объединения лиц, хотя в повседневной жизни они редко именуются товариществом.

Дефиницию товарищества содержит статья 970 ГКТ, согласно которой по договору о совместной деятельности (товарищество) его участники обязуются взаимно содействовать достижению общей цели способом, определенным в договоре.

Товарищество возникает на основе договора. Совместная деятельность – это и есть договорная деятельность двух или большего количества лиц. Поэтому товарищество не может быть учреждено одним лицом. Другой способ учреждения товарищества, кроме как договор, в ГКТ не предусмотрен.

Участниками договора о совместной деятельности (товарищества) могут быть как физические, так и юридические лица.

Например, в соответствии со статьей 32 Закона Туркменистана «О предприятиях» от 15 июня 2000 года, предприятия по договору о совместной деятельности могут объединиться в товарищество.

Комментируемая статья не устанавливает максимум числа участников договора, обычно оно обуславливается целью договора товарищества, экономическими и другими обстоятельствами.

В статьях ГКТ о товариществе не предусмотрены вопросы ответственности участников товарищества перед кредиторами и между собой, хотя этот вопрос представляет собой важный аспект регулирования деятельности товариществ.

Поскольку товарищество не является юридическим лицом, а сама совместная деятельность представляет собой форму множества кредиторов и должников, согласно статье 487-500 ГКТ, ответственность участников товарищества перед кредиторами товарищества является солидарной. Соответственно применяются нормы ГКТ о солидарной ответственности должников.⁵⁵

Статья 971. Договор о совместной деятельности

1. Договор о совместной деятельности может быть заключен в письменной или устной форме.

2. Договор, заключенный в письменной форме, должен содержать:

- а) наименование участников и их адреса;**
- б) данные о виде совместной деятельности и цели;**
- в) права и обязанности участников;**
- г) структуру и функции органов управления;**
- д) правила и условия распределения доходов и убытков**

между участниками;

- е) порядок выхода из договора;**
- ж) продолжительность деятельности;**
- з) порядок прекращения договора и распределения**

оставшегося имущества.

В основе учреждения товарищества лежит полная договорная автономия участников. Члены товарищества уполномочены достичь соглашения по любому вопросу.

Для заключения договора о совместной деятельности ГКТ не предписывает обязательную форму. Принцип договорной автономии распространяется и на форму договора. Согласно части 1 статьи 971 несколько лиц-участников, объединившись для достижения общей цели, могут заключить договор о совместной деятельности в письменной или устной форме.

Участники могут самостоятельно определить форму договора о совместной деятельности (товариществе), предусмотрев не только письменную форму, но и нотариальное удостоверение.

При заключении договора должна быть определена цель, для достижения которой создается товарищество. Хотя ГКТ не определяет, в каких целях может быть использовано товарищество, для осуществления предпринимательской деятельности оно не пригодно, поскольку предпринимательская деятельность в Туркменистане может быть осуществлена в тех организационноправовых формах, которые предусмотрены для предприятий. Кроме этого, для осуществления предпринимательской деятельности необходима регистрация субъекта предпринимательской деятельности, что для создания товарищества не требуется. Однако, предприниматели имеют право, как это предусмотрено в статье 32 Закона Туркменистана «О предприятиях», объединяться в товарищество. Но это будет не предпринимательская деятельность, а обслуживание предпринимательской деятельности, как это очевидно на примере предприятий по техобслуживанию.

Товарищество не является юридическим лицом даже в тех случаях, когда в учредительных документах указано, что оно является юридическим лицом.

Хотя ГКТ предоставляет участникам товарищества свободу выбора формы договора, при выборе письменной формы устанавливает обязательные реквизиты. Часть 2 статьи 971 ГКТ конкретизирует то, что в случае заключения договора о совместной деятельности (товариществе) в письменной форме, он должен

содержать конкретные данные и определенные условия. К ним относятся: а) наименование участников и их адреса; б) данные о виде совместной деятельности и цели; в) права и обязанности участников; г) структуру и функции органов управления; д) правила и условия распределения доходов и убытков между участниками; е) порядок выхода из договора; ж) продолжительность деятельности; з) порядок прекращения договора и распределения оставшегося имущества.

Письменное оформление договора придает товариществу характер серьезного организационного образования и поэтому ГКТ устанавливает обязательные реквизиты содержания договора.

Отсутствие обязательной письменной формы не означает, что некоторые требования закона относительно действительности сделок на него не распространяются. Например, если один из участников товарищества передает товариществу свой дом, передача права собственности дома на товарищество должна быть осуществлена путем нотариального удостоверения договора и регистрации товарищества в качестве собственника. Кроме этого, для учреждения товарищества, как правило, не требуется разрешение государства, однако если для осуществления тех или иных видов деятельности установлена выдача лицензии, товарищество обязано получить такую лицензию. Поскольку в основе товарищества лежит договорная автономия, большинство комментируемых норм ГКТ о товариществе являются диспозитивными нормами и применяются, как правило, при отсутствии соответствующих договорных оговорок участников товарищества.

Статья 972. Вклады участников

1. **Участники совместной деятельности должны вносить предусмотренные договором вклады. Если размер вклада не определен, то участники вносят его в равной доле.**
2. **Вклад может быть внесен как деньгами, так и имуществом, а также предоставлением услуг.**

Заключением договора у участников возникает обязательство внесения вкладов для образования имущества товарищества (ч. 1 ст. 972 ГКТ). Каждый участник договора должен внести определенный вклад в общее дело, соединив его с вкладами других участников. В договоре закрепляется также размер вклада для каждого участника. Однако, если размер вклада не определен, то участники должны внести его в равной доле. Следовательно, если соглашением не установлено иное, размер предполагается для всех участников равным.

Виды вкладов и сроки их внесения определяются договором. Вклад может быть внесен как деньгами, так и имуществом (движимые или недвижимые вещи, патенты, ноу-хоу и т.д.), также предоставлением услуг (ч.2 ст. 972 ГКТ).

Статья 973. Общее имущество участников

Вклады участников совместной деятельности и приобретенные для товарищества при ведении дел предметы составляют общее имущество участников.

Имуществом товарищества является также то, что было приобретено на основании права, входящего в имущество товарищества, или в качестве возмещения за уничтожение, повреждение или изъятие предмета, входящего в имущество товарищества.

Учредители товарищества могут определить также правовую судьбу вкладов: передать их в собственность товарищества или предоставить товариществу только право пользования, а право собственности оставить у участников. Однако, если они не договаривались об этом, применяется часть 1 статьи 973 ГКТ, согласно которому

вклады участников совместной деятельности и приобретенные для товарищества при ведении дел предметы составляют общее имущество участников. Таким образом, часть 1 статьи 973 ГКТ является диспозитивной нормой и предоставляет участникам товарищества возможность иного регулирования, чем это предусмотрено в данной части. Закон не перечисляет конкретные виды вкладов, которые поступают в общую долевую собственность или переходят в пользование товарищества. Однако можно предположить, что если стороны договором не установили иного, то потребляемые и определенные родовыми признаками вещи, вносимые в товарищество в качестве вклада, становятся общей собственностью товарищества. И, соответственно, индивидуально-определенные вещи могут быть внесены в товарищество на условиях пользования, если стороны предусмотрели это договором. С практической точки зрения, подобное определение статуса общего имущества товарищества необходимо в тех случаях, когда возникает вопрос о риске случайной гибели объекта имущества, о праве участника на обратное получение вклада при ликвидации товарищества, об отчуждении объекта вклада товариществом (вклад, поступивший в пользование товарищества, не может быть отчужден), об обращении непосредственно на объект вклада взыскания со стороны кредитора участника, внесшего этот вклад.

Внесенное в товарищество в качестве вклада имущество, признанное договором общей собственностью, становится общей собственностью всех участников, в том числе и внесших неимущественные вклады. Эта собственность, если сторонами не установлено иное или же не вытекает из существа обязательства, признается долевой.

Часть 2 статьи 973 ГКТ содержит специальную норму относительно имущества, приобретенного на основании права, входящего в имущество товарищества. Например, доходы, полученные на основе сдачи в аренду помещения, находящегося в общей собственности товарищества, являются собственностью товарищества.

Собственностью товарищества являются также возмещения (компенсация) за уничтожение, повреждение или изъятие имущества товарищества. Например, страховые вознаграждения представляют собой собственность товарищества.

Статья 974. Недопустимость передачи доли третьему лицу

Доля в виде имущества или права не может быть передана участником третьему лицу без согласия других участников. Отказ в согласии допускается только при наличии уважительных причин.

Остальные участники договора имеют преимущественное право приобретения доли, передаваемой третьему лицу.

По смыслу части 1 комментируемой статьи, участник товарищества лишен права распоряжаться своей долей в общем имуществе в течение всего времени существования товарищества без согласия других участников. Он может выйти из товарищества или передать свою долю третьему лицу, только с согласия других участников. Таким образом, общее имущество товарищества не принадлежит участникам как отдельным лицам, без согласия других участников. Судя по содержанию второго предложения части 1, согласие других участников носит формальный характер, поскольку отказ в согласии других участников допускается только при наличии уважительных причин. Однако, целью этой нормы является обеспечение причастности всех участников товарищества при распоряжении имуществом товарищества.

В соответствии с частью 2 комментируемой статьи при возникновении вопроса о передаче доли третьему лицу, остальные участники договора имеют преимущественное право на приобретение этой доли. Право преимущественного приобретения не означает приобретение доли на льготных основаниях, как например, по заниженной цене и т.д. Это право, прежде всего, означает возможность участника товарищества, быть проинформированным о возможном отчуждении доли и о её цене и, в случае заинтересованности в приобретении этой доли, приобрести её на предложенных продавцом условиях. Согласно части 2 статьи 541 ГКТ договор купли-продажи заключается на условиях, которые обязанное лицо предложит третьему лицу. В связи с осуществлением права преимущественного приобретения возникает проблема действительности сделок, совершенных с нарушением требований части 2 статьи 574 ГКТ: является ли договор об отчуждении доли действительным, если доля была отчуждена без предложения другим участникам? В целях обеспечения стабильности гражданского оборота и защиты интересов добросовестного приобретателя такой договор должен быть признан действительным. Правовое основание для такого решения содержится в статье 542 ГКТ, согласно которой действительность сделки об отчуждении не может быть зависима от использования права преимущественного приобретения уполномоченным лицом.

Статья 975. Ведение дел

1. Ведение дел в товариществе и представительство в отношении с третьими лицами осуществляется совместно всеми его участниками; для осуществления каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если согласно договору товарищества решения принимаются большинством голосов, то большинство определяется на основе общего числа участников товарищества, а не размером вклада.

2. Если по договору товарищества ведение дел предоставлено всем или нескольким его участникам таким образом, что каждый вправе действовать единолично, то каждый участник может заявить возражение против заключения сделки другим. В случае возражения сделка не может быть заключена.

3. Если по договору товарищества ведение дел предоставлено одному или нескольким его участникам, то остальные участники товарищества отстраняются от ведения дел.

4. Участник товарищества, если на то имеется серьезная причина, может быть лишен предоставленных ему по договору товарищества полномочий на ведение дел решением большинства остальных участников; серьезной причиной может быть, в частности, грубое нарушение обязанностей или неспособность к надлежащему ведению дел.

5. Права и обязанности участника товарищества, управляющего его делами, определяются в соответствии с правилами о договоре поручения, если из договора товарищества не следует иного.

Хотя товарищество не является юридическим лицом и для него не обязательно наличие обязательных органов управления, определенная организация ведения дел, особенно в отношениях с третьими лицами, для нормального функционирования товарищества необходима. Регулирование вопросов управления товариществом входит в компетенцию участников товарищества. Как правило, это происходит в договоре или в уставе товарищества. Однако, если они не предусмотрели регулирование этих вопросов, применяются нормы статьи 975 ГКТ. Поэтому эти нормы носят диспозитивный характер.

Часть 1 статьи 975 различает друг от друга осуществление руководства (управления), для обозначения которого закон использует термин «ведение дел», и представительство товарищества в отношении с третьими лицами. По общему принципу как руководство, так и представительство товарищества осуществляется совместно всеми участниками.

Совместное осуществление руководства и представительства означает, что для осуществления каждой сделки от имени товарищества требуется согласие всех участников товарищества. Согласие участников на совершение сделки может быть принято как единогласно, так и большинством голосов.

Независимо от размера вклада участники совместной деятельности (товарищества) пользуются равным правом на участие в ведении общих дел по договору. Это выражается и в порядке определения большинства голосов: большинство определяется на основе общего числа участников товарищества, а не размером вклада. Эта норма является императивной и она не может быть изменена договором товарищества.

Поскольку участие всех участников товарищества в процессе осуществления руководства нецелесообразно и неразумно, ведение дел, как правило, распределяется между всеми или несколькими участниками таким образом, что каждый из них вправе действовать единолично. Подобное распределение функций управления связано с риском оставления отдельных единоличных решений руководителей без надлежащего контроля со стороны других участников.

Особенностью описанной в части 2 статьи 975 ГКТ формы руководства является то обстоятельство, что для совершения отдельных сделок не требуется согласие всех товарищей, как это предусмотрено в части 1. Поскольку участники товарищества лишены возможности осуществления прямого контроля, часть 2 предоставляет им право возражения против заключения сделки.

Возражение влечет правовое последствие – сделка не может быть заключена (второе предл. ч. 2 ст. 975 ГКТ). Возражение может быть сделано как устно, так и письменно. Специальную форму для возражения закон не устанавливает.

Осуществление руководства и представительства являются самостоятельным видом деятельности. Поэтому лицам, уполномоченным на руководство товариществом, должна быть предоставлена возможность самостоятельного осуществления своих функций. Эту цель преследует часть 3 статьи 975 ГКТ, согласно которому если ведение дел предоставлено одному или нескольким участникам товарищества, то остальные участники товарищества отстраняются от ведения дел.

Отстранение от ведения дел не означает, что участники теряют право возражения против заключения сделок согласно части 2. Они лишаются права принимать управленческие решения и представлять товарищество в отношениях с третьими лицами непосредственно.

Проблема может возникнуть в тех случаях, если независимо от такого запрета, отдельные участники товарищества от имени товарищества все-таки совершают сделки с третьими лицами. Являются ли такие сделки действительными? Поскольку отстранение от ведения дел действует только внутри товарищества и в отношении участников товарищества, такое ограничение для третьих лиц не имеет юридическую силу. В отношении третьих лиц действует презумпция части 1 статьи 975, согласно которой руководство и представительство осуществляются всеми участниками товарищества совместно. Таким образом, сделка, совершенная с нарушением вышеуказанного запрета, является действительной.

Хотя все участники товарищества имеют право на равноправных началах участвовать в ведении дел товарищества, в некоторых случаях, прямо предусмотренных в договоре, они могут быть лишены этого права. Решение о лишении этого права принимается решением большинства остальных участников (ч. 4 ст. 975 ГКТ). Часть 4 называет лишь несколько оснований для принятия такого решения. Это грубое нарушение обязанностей или неспособность к надлежащему ведению дел. Однако этот перечень не исчерпывающий и в договоре могут быть предусмотрены другие причины лишения права руководства.

В чем заключается разница между случаем, предусмотренным в части 3 и 4? В первом случае (ч. 3) речь идет об обязанности участников товарищества дать руководителям товарищества возможность самостоятельного ведения дел товарищества. Но права на ведение дел эти участники не лишаются. Во втором случае (ч. 4) речь идет о лишении права руководства из-за наличия серьезных причин. Если в первом случае речь идет о нормальном положении современного менеджмента, во втором – имеется определенное наказание конкретного участника.

Статья 975 ГКТ, в основном, регулирует вопросы управления товариществом с участием участников товарищества. Однако это не исключает возможности привлечения в качестве руководителей товарищества (менеджеров) и посторонних лиц. ГКТ это не запрещает. В обоих случаях права и обязанности лиц, управляющих делами товарищества, определяются в соответствии с правилами о договоре поручения (ч. 5 ст. 975 ГКТ). Некоторые из правил заслуживают внимания.

Согласно статье 721 ГКТ, руководители товарищества обязаны управлять товариществом и представлять его в отношениях с третьими лицами от имени и за счет товарищества. Кроме того, они обязаны лично исполнить поручение, а в случае необходимости подключить посторонних лиц, например, бухгалтеров или юристов и т.д. (ч. 1 ст. 723 ГКТ).

Руководители товарищества обязаны по требованию товарищества предоставлять ему необходимые сведения, ставить его в известность о состоянии дел, а по исполнении поручения представить счет (ч. 1 ст. 726 ГКТ).

Для осуществления функций по управлению товариществом естественно требуются финансовые расходы. Возмещение всех расходов, связанных с выполнением управленческих задач, обязательство товарищества. Соответственно, руководители имеют право на возмещение этих расходов (ст. 729 ГКТ).

Эти примеры наглядно показывают применимость и важность норм о поручении для регулирования отношений по управлению товариществом.

Статья 976. Участие в прибыли и убытках
Если доли участников в прибыли и убытках не установлены, то каждый участник имеет участие в прибыли и убытках соответственно своему вкладу.

При заключении договора о совместной деятельности участники товарищества, как правило, договариваются о порядке распределения прибыли или убытков. Обычно оно зависит от размера вклада, выраженного в процентах. Однако, участники могут договориться и другим способом распределения прибыли и убытков, в частности, о солидарном, равном распределении, независимо от размера доли. Комментируемая статья определяет порядок распределения прибыли и убытков товарищества между его участниками для случаев, если участники товарищества не определили порядок распределения прибыли или убытков. Согласно этому порядку, если доли участников совместной деятельности в прибыли и убытках не установлены, то каждый из них имеет право на участие в прибыли и убытках соответственно своему вкладу. Участникам разрешается самостоятельно определять принцип распределения прибыли и убытков. При определении размера вклада они могут брать за основу как имущественное, так и личное начало или же их соединение. Для его осуществления необходимо процентное выражение вкладов.

Статья 977. Непередаваемость прав участника
Требования участников товарищества по отношению друг к другу, вытекающие из их взаимоотношений по договору, не подлежат передаче третьим лицам.

После заключения договора о совместной деятельности и образования товарищества, у членов товарищества возникают права и обязанности друг к другу, с одной стороны, и к товариществу, с другой стороны. С этими правами и обязанностями связано также возникновение определенных требований. Например, если один из участников не выполняет свое обязательство по внесению вклада в товарищество, другие товарищи имеют права потребовать от него внесения вклада.

Комментируемая статья касается требований участников товарищества друг к другу; она регулирует один вопрос этих взаимоотношений. В частности, запрещается передача этих требований третьим лицам. Например, участники товарищества не могут уступить свое требование по внесению вклада третьим лицам.

К непередаваемым правам участников товарищества также относятся право участия в рассмотрении вопросов деятельности товарищества, право голоса, право возражения против намечаемой сделки и т.д.

Статья 977 ГКТ является императивной, и она не может быть изменена соглашением участников товарищества. С другой стороны, она не распространяется на распоряжение долей в товариществе или имуществе товарищества.

Статья 978. Отказ от договора о совместной деятельности

1. **Если в договоре не определен срок совместной деятельности, каждый из участников в любой момент может отказаться от участия в совместной деятельности. Если срок определен, то выход из состава товарищества до истечения срока допускается только при наличии серьезной причины; в частности такой причиной считается, если один из участников умышленно или по грубой неосторожности нарушит основные обязанности, возложенные на него по договору, или если исполнение обязанности станет невозможным.**

2. **Если один из участников товарищества выходит из его состава, то его доля в общем имуществе товарищества переходит к остальным участникам. Последние обязаны возвратить вышедшему участнику предметы, которые он передал в пользование товариществу и уплатить ему то, что он получил бы при разделе общего имущества в случае, если совместная деятельность была бы прекращена в момент его выхода. Если к моменту выхода одного из участников стоимости общего имущества товарищества недостаточно для покрытия общих долгов и для возврата вкладов, то выходящий участник обязан предоставить остальным участникам недостающую сумму в соответствии со своей долей в убытках**

3. **Соглашение, которое ограничивает или отменяет право расторжения договора во изменение вышеуказанных правил, ничтожно.**

Выражением договорной автономии является право выхода из товарищества, которое принадлежит каждому участнику товарищества. Однако, осуществление этого права связано с определенными предпосылками.

Согласно части 1 статьи 978 ГКТ, если не установлен срок совместной деятельности, т.е. товарищество создано бессрочно, то участники товарищества в любой момент могут отказаться от дальнейшего участия в совместной деятельности. Например: договор нескольких общественных организаций об объединении усилий и средств с целью финансового и материального обеспечения постоянно действующей выставки работ их членов заключен на неопределенный срок. По истечении двух лет одна из организаций, участвующая в товариществе, в связи с сокращением проводимых работ, не выносит на выставку работы своих членов. В этом случае эта организация может отказаться от дальнейшего участия в совместной деятельности.

Но в случае определения конкретного срока действия договора о совместной деятельности, выход из состава товарищества до истечения срока допускается только при наличии серьезной причины. Некоторые случаи серьезных причин названы в комментируемой части, например, нарушение участником основных обязательств умышленно или по грубой неосторожности.

Серьезными признаются только такие, в связи с которыми данное лицо не имеет возможности в дальнейшем участвовать в совместной деятельности (товариществе). Другим примером может послужить переезд одного из организаций в другую местность или прекращение занятия определенной деятельностью.

Часть 2 определяет порядок перераспределения доли вышедшего из товарищества участника. В частности, доля вышедшего участника переходит к остальным участникам товарищества. Однако, в этом случае возникает вопрос компенсации доли вышедшему участнику.

Вышедшему участнику, прежде всего, возвращаются те предметы, которые он передал товариществу для пользования, например, трактор, грузовая автомашина и т.д.

Кроме этого, вышедшему участнику должна быть выплачена сумма, которую он получил бы при разделе общего имущества в случае прекращения товарищества в момент его выхода.

Но в случае если к моменту выхода участника, стоимость общего имущества товарищества недостаточна для покрытия общих расходов и долгов, то выходящий участник обязан предоставить остальным участникам недостающую сумму в соответствии со своей долей в убытках.

Хотя в основе товарищества лежит полная договорная автономия и участники, как правило, свободны в определении содержания договора, условия договора об ограничении или отмене права выхода из договора (права расторжения) являются недействительными. Эта норма закона является императивной.

Статья 979. Основания прекращения совместной деятельности

1. Основаниями прекращения совместной деятельности является:

а) истечение определенного договором срока совместной деятельности;

б) решение участников;

в) открытие производства о банкротстве по общему имуществу товарищества;

г) достижение установленной договором цели совместной деятельности или если стало невозможным достижение этой цели.

2. Договором о совместной деятельности могут быть предусмотрены и иные основания его прекращения, как то:

а) смерть одного из участников договора;

б) банкротство одного из участников договора.

Часть 1 статьи 979 содержит перечень оснований прекращения товарищества, которые, по мнению законодателя, во всех случаях ведут к прекращению товарищества.

А.) Срок совместной деятельности, при истечении которого товарищество прекращается, может быть определен как в форме календарного срока (например, 31 марта 2013 года), так и форме наступления определенного события (завершение сезона сбора урожая). Например: договор нескольких общественных организаций об объединении усилий и средств с целью финансового и материального обеспечения постоянно действующей выставки работ их членов заключен на три года. Истечение этого срока будет основанием прекращения совместной деятельности. При этом никаких заявлений со стороны участников не требуется.

С другой стороны, наступление срока автоматически не влечет прекращения товарищества, если участники товарищества продолжают свою деятельность и своими действиями подтверждают желание продолжить товарищество.

Б.) Решение участников товарищества о прекращении совместной деятельности может быть принято как единогласно, так и большинством голосов. При определении большинства соответственно применяются нормы статьи 975 ГК.

В.) Открытие производства о банкротстве по общему имуществу товарищества автоматически влечет прекращение товарищества. В отличие от других стран, например Германии, где банкротство одного из участников товарищества влечет прекращение всего товарищества (ст. 728 Германского Гражданского Уложения), ГК относит банкротство одного из участников товарищества к факультативным основаниям прекращения товарищества (пп. «б» ч. 2 ст. 979 ГК).

Г.) Важным и весьма распространенным основанием прекращения товарищества является достижение цели совместной деятельности или невозможность достижения этой цели. В обоих случаях товарищество прекращается. Эта норма является императивной нормой. Однако это не исключает возможность продолжения товарищества для преследования других целей. В этом случае требуется новое решение участников о продолжении товарищества. Перечисленные в части 1 статьи 979 ГК основания прекращения товарищества носят императивный характер и участниками договора они не могут быть изменены.

Поскольку перечень, предусмотренных в части 1 оснований не является исчерпывающим, в договоре о совместной деятельности могут быть предусмотрены другие основания прекращения. Некоторые из них, в качестве примера, названы в части 2 статьи 979 ГК.

А.) Смерть одного из участников ведет к прекращению товарищества во всех случаях, если товарищество состоит из двух участников. Если участников больше, смерть одного из участников влечет прекращение товарищества только тогда, когда это предусмотрено в договоре товарищества. Кроме других вопросов, в этом случае возникает вопрос о правоприместе участника совместной деятельности. В случае смерти участника товарищества, его наследник может вступить в товарищество, лишь с согласия всех других участников.

Если участником товарищества является юридическое лицо, завершение процесса его ликвидации может повлечь прекращение товарищества.

Б.) Банкротство одного из участников товарищества влечет прекращение товарищества только в тех случаях, если это предусмотрено договором о совместной деятельности.

Перечень не является исчерпывающим и он может быть в договоре о товариществе дополнен другими основаниями прекращения товарищества, как например, выход одного из членов товарищества, если число участников превышает двух, и выход одного члена автоматически не влечет прекращение товарищества.

Статья 980. Порядок прекращения совместной деятельности

1. **После прекращения совместной деятельности между участниками производится раздел имущества товарищества. При прекращении совместной деятельности должны быть завершены неисполненные сделки.**

2. **Из общего имущества товарищества прежде всего должны быть уплачены общие долги. Если общего имущества недостаточно для уплаты общих долгов и возвращения вкладов, то его участники обязаны внести недостающую сумму соразмерно их доли в убытках. Если один из участников не в состоянии внести приходящуюся на него сумму, то она должна быть внесена остальными участниками в том же соотношении.**

Комментируемая статья конкретизирует правовые последствия прекращения договора совместной деятельности (товарищества). Она касается как внутренних отношений между участниками, так и их взаимоотношений с третьими лицами.

В части 1 выделяются два мероприятия, которые производятся после прекращения совместной деятельности: раздел имущества товарищества и завершение неисполненных сделок товарищества.

С момента прекращения договора о совместной деятельности (товарищества) его участники несут солидарную ответственность по исполнению общих обязательств в отношении третьих лиц. Эта императивная норма части 2 статьи 980 ГКТ не может быть изменена договором о совместной деятельности.

При прекращении совместной деятельности участники, прежде всего, должны решить вопрос об уплате общих долгов. За счет общего имущества в первую очередь должны быть уплачены общие долги. Если общего имущества недостаточно для уплаты общих долгов, то каждый из участников совместной деятельности обязан внести свою долю для погашения убытков. При отсутствии у одного из участников средств для погашения общих долгов, остальные участники обязаны внести недостающую сумму соразмерно.

После окончательного погашения долгов и возвращения вкладов, между участниками производится раздел имущества товарищества.

Глава 28. Пожизненное содержание

Статья 981. Понятие

Лицо, взявшее на себя обязательство предоставлять пожизненное содержание (кормилец), должно предоставлять его получателю содержания (иждивенец) в течение всей его жизни. Пожизненное содержание может быть установлено в денежном или натуральном выражении (жилое помещение, питание, уход и иная необходимая помощь).

Пожизненное содержание предусмотрено в ГКТ как одностороннее обещание, вследствие которого кормилец берет на себя обязательство поддерживать иждивенца в течение всей жизни периодическими выплатами денег или исполнением обязательств в натуре. При этом речь идет о договорных обязательствах содержания в отличие от обязательства содержания по закону. Поэтому родственные отношения между участниками, которые лежат в основе обязательства содержания по закону, – это не предпосылки для договора о пожизненном содержании, но могут являться правовым основанием для заключения такого договора.

Договор пожизненного содержания обосновывает пожизненное обязательство содержания, которое выполняется множеством отдельных, периодически повторяющихся обязательств (ст. 984 ГКТ) по выплате денег или совершению других действий. При этом речь идет о праве исключительно личного характера, которое соответственно этому в целом не может быть передано третьим лицам (ст. 466 ГКТ), и на него не может быть наложен арест.

С точки зрения истории права, в договоре пожизненного содержания речь идет о типе договора, который был разработан в других странах, в первую очередь, в связи с передачей сельскохозяйственных предприятий, и только впоследствии был оформлен в виде закона. Даже если в определении договора пожизненного содержания не говорится о вознаграждении, то экономическое значение этого типа договора заключается в том, что договор пожизненного содержания – это систематическое вознаграждение исполнения обязательств иждивенца по отношению к кормильцу. Классический отправной случай – это ситуация, в которой должно продаваться или сдаваться в аренду сельскохозяйственный земельный участок, покупатель, однако, не может оплатить сразу всю цену или аренду, а продавец или арендодатель менее заинтересован в деньгах, чем в праве, до конца своей жизни остаться жить на этом участке и быть регулярно обеспеченным продуктами питания. Эти интересы можно реализовать посредством договора, в котором собственник земельного участка уступает его приобретателю, и приобретатель обязуется в качестве вознаграждения предоставлять в распоряжение продавцу участка отдельную комнату и снабжать его продуктами питания в установленном объеме до конца его жизни. Эта совокупность обстоятельств положена в основу статей 982, 985 ГКТ, в которых говорится о «переданном имуществе». При этом понятие «переданное» – не однозначно, так как имеется в виду не только передача владения, но и передача кормильцу прав собственности на имущественный объект. Разумеется, законодатель в статье 981 ГКТ дал определение понятию договора пожизненного содержания без ссылки на вознаграждение. Причина этого состоит в том, что вознаграждение, хотя и представляет собой обычный случай, но не основная черта договора пожизненного содержания.

В договоре пожизненного содержания нужно различать разные правовые отношения. Собственно договор пожизненного содержания по смыслу статьи 981 ГКТ может быть описан, как основное право, так как он является правовым основанием для возникновения отдельных, до конца жизни иждивенца периодически повторяющихся обязательств кормильца о совершении действий. От этого следует отделять обязательство кормильца заключать договор пожизненного содержания с иждивенцем. Такое обязательство возникло бы, например, если завещатель передал своё подворье своему ребенку с обязательством, чтобы наследник предоставил третьему лицу (например, сестре завещателя) право оставаться пожизненно на подворье и быть обеспеченным питанием. Далее нужно отличать отдельные конкретные обязательства о совершении действий кормильца, которые определяются, как правило, по календарю и на исполнение которых иждивенец имеет право. В конечном счёте, нужно ещё отдельно ориентироваться на правовое основание, по которому кормилец даёт такое обещание. Принимается во внимание, например, как правовое основание договор купли-продажи, в котором встречное исполнение покупателя заключается в предоставлении пожизненного содержания в пользу продавца. Возможно наряду с этим также и дарение, когда, например, кормилец принимает на себя в пользу иждивенца такое обязательство без того, чтобы иждивенец со своей стороны производил какие-то услуги.

Из различия между основным договором пожизненного содержания и отдельными обоснованными им обязательствами о совершении действий следует одновременно ответ на вопрос, уполномочивает ли иждивенец нарушение отдельных обязанностей выполнения обязательств кормильцем на то, чтобы согласно статье 416 ГКТ установить срок и после его безрезультатного истечения расторгнуть договор полностью. Это всё же предполагало бы, что отдельные обязанности выполнения обязательств кормильца находятся во взаимоотношении с исполнением обязательств иждивенца. Тем не менее, этого как раз не случается, так как обязанность кормильца заключается в обязательстве к пожизненному содержанию. Это обязательство может быть отменено только по статье 988 ГКТ. Обещание пожизненного содержания обосновывает обязательство кормильца. Он лично обязан произвести причитающиеся услуги, независимо от того, существует ли ещё вознаграждение, которое он получил. Это следует из статьи 987 ГКТ, согласно которой расходы при случайной гибели вещи несёт кормилец. В этой связи всё же возникает вопрос: что происходит, если кормилец получил вознаграждение, например, собственностью на подворье, и после этого он, продаёт это подворье третьему лицу или обременяет ипотекой в его пользу? По этому поводу статья 985 ГКТ содержит правило, что кормилец не имеет право распоряжаться переданной ему вещью, или обременять её. Здесь имеется в виду только такой случай, когда иждивенец предоставляет кормильцу право собственности на вещь как вознаграждение за то, что он обязуется к пожизненному содержанию. Но тогда возникает вопрос: может ли кормилец распоряжаться вещью как собственник? Дословно статья 985 ГКТ ограничивает это правомочие собственника. Из неё, во всяком случае, нельзя извлечь однозначный ответ на то, может ли кормилец вещь действительно отчуждать, хотя он не имеет на это право. Из статьи 210 ГКТ следует, что добросовестный покупатель может действительно приобрести собственность также от кого-нибудь, кто не имеет право на это. В переносе на случай пожизненного содержания, это бы означало, что покупатель приобретает право собственности на вещь, которая будет свободна от обязательства пожизненного содержания. Соответственно этому только лишь из формулировки закона «неправомочный» в связи со статьёй 210 ГКТ не следует, что вещь не может быть действительно передана. Только лишь это решение было бы справедливым по отношению к обязательственному характеру пожизненного содержания. В противовес этому, стоит всё же формулировка предложения 2 части 1 статьи 985 ГКТ, согласно которой принудительное взыскание на предмет недопустимо из-за долгов кормильца. Эта формулировка однозначна в том смысле, что предмет не привязан к кредиторам кормильца, а иждивенец пользуется привилегированным положением. Из этого определения можно вновь сделать вывод, что предложение 1 нужно понимать в том смысле, что кормилец не только не правомочен распоряжаться, но и вообще не может действительно распоряжаться. Одно из данных распоряжений не зависит от добросовестности приобретателя.

Статья 981 ГКТ содержит понятие пожизненного содержания, из которого следует, что под пожизненным содержанием понимается договор, который обосновывает отдельные обязательства о совершении действий и в принципе не зависит от вознаграждения.

В основном договор пожизненного содержания заключается на всю жизнь. Но статья 988 ГКТ предусматривает причины, по которым такой договор может быть расторгнут досрочно. Кроме того, статья 409 ГКТ может служить основой, чтобы договор, заключённый до конца жизни, при изменении важных обстоятельств был приведён в соответствие или отменён.

Дефиниция этого понятия в статье 981 оставляет открытым вопрос, применяется ли статьи 981-989 ГКТ к договорам, которые заключаются не до конца жизни, а на определенный период времени.

При ответе на этот вопрос нужно ориентироваться на цель данных норм. Она заключается, как указывают статьи 985, 987 ГКТ, в защите иждивенца. Из этого можно заключить, что положения закона нельзя обойти посредством того, что стороны выбирают назначение срока в ожидании, что выбранный промежуток времени соответствует оставшейся продолжительности жизни. Тем не менее, несмотря на эти обходные случаи, всё же обязательство пожизненного исполнения обязательств уполномоченного или третьего лица относится к основным особенностям договора о пожизненном содержании.

Касательно исполнения обязательств, исполняемых кормильцем, в предложении 2 определяется, что они могут быть осуществлены в денежном или натуральном выражении. Под это попадают передача жилья, предоставление продуктов питания, домашнего ухода и т.п.

В соответствии с комментируемой статьёй понятие "содержание" предполагает, что для получателя оно становится основным, если не единственным источником средств к существованию.

Исходя из этого, по договору пожизненного содержания одна сторона (иждивенец) передает другой стороне (кормильцу) в собственность имущество, а тот берет на себя обязательство предоставлять пожизненное содержание его (иждивенца) в течение всей его жизни.

Статья 982. Форма договора

Договор пожизненного содержания должен быть заключен в письменной форме. Если по договору пожизненного содержания передается недвижимое имущество, то он подлежит нотариальному удостоверению.

По смыслу комментируемой статьи договор пожизненного содержания должен быть заключен только в письменной форме. В соответствии с статьей 342 ГКТ, если для действительности договора законом установлена определенная форма, договор вступает в силу только после исполнения требования о такой форме.

Когда предметом договора является недвижимость, то она подлежит обязательному нотариальному удостоверению.

Пример: гражданин С. проживал по соседству с одинокой 70летней М. Дом с приусадебными постройками и участком земли, владелицей которых являлась его престарелая соседка, давно нравились С.. На предложение С. продать имущество она ответила отказом, а вот на договор пожизненного содержания согласилась. Стороны данного соглашения составили договор о том, что С. до конца жизни М. обязуется ежемесячно выплачивать ей определенную сумму денег, при этом будет оказывать ряд услуг, связанных с обеспечением необходимого жизненного уровня, поддержанием ее здоровья и ведением хозяйства.

Для правильности оформления договора, стороны обратились в нотариальную контору, в соответствии с требованиями данной нормы.

Таким образом, между сторонами был заключен договор пожизненного содержания. Нарушение данного правила влечет за собой признание договора ничтожным.

Статья 983. Размер содержания

Размер пожизненного содержания определяется соглашением сторон.

По смыслу комментируемой статьи размер пожизненного содержания определяется сторонами в договоре.

Общий размер содержания должен быть определен в договоре в стоимостном выражении. При этом общая стоимость содержания в месяц должна быть реальной.

Целесообразно устанавливать размер содержания с учетом установленного прожиточного минимума.

В данном случае необходимо учитывать взаимные интересы и выгоды каждой стороны. Интересы получателя содержания (иждивенца) связаны, прежде всего, с гарантиями получения стабильного и достаточного пожизненного содержания, сопоставимого с реальной стоимостью переданного предоставляемому содержанию (кормилцу) в собственность недвижимого имущества, принадлежавшего получателю содержания (иждивенцу). Интересы кормильца состоят в получении в собственность недвижимости и разумных размерах содержания, предоставляемого иждивенцу.

Статья 984. Периодичность предоставления содержания

Периодичность предоставления содержания устанавливается соглашением сторон исходя из его природы и целей.

По согласию сторон, в договоре ими могут быть конкретизированы не только условия, форма и качество каждого вида предоставления содержания, но и может быть определена периодичность предоставления содержания. Таким образом, периодичность предоставления содержания должна устанавливаться соглашением сторон, то есть кормильцем и иждивенцем.

Объем периодических платежей должен соответствовать стоимости всего размера содержания (ст. 983 ГКТ), а периодичность платежей устанавливается, соглашением сторон, исходя из его природы и целей. Например, по соглашению сторон периодичность предоставления содержания в денежном выражении может быть установлена по окончании каждого календарного месяца.

Договор пожизненного содержания может предусматривать замену обеспечения в натуре (питание, уход, медицинская помощь и лечение и т.п.) выплатой в течение жизни получателя содержания периодических платежей в деньгах.

Статья 985. Недопустимость отчуждения переданного имущества

1. При жизни иждивенца без его согласия кормилец не вправе отчуждать, закладывать или иным образом обременять переданное имущество. Недопустимо обращение взыскания на это имущество в связи с долгами кормильца.

2. Если иждивенец передает кормильцу недвижимое имущество, то в обеспечение требования он имеет право залога на это имущество.

Как собственник полученной недвижимости, кормилец обладает распорядительными полномочиями, но с определенным ограничением: требуется предварительное согласие на распоряжение объектами недвижимости получателя содержания (иждивенца).

Не смотря на обязательно-правовой характер обязательства по исполнению договора пожизненного содержания, статья

985 ГКТ обосновывает действия также в отношении вещи, которую иждивенец «передал» кормильцу как вознаграждение. Понятие «переданное» подразумевает случай, когда иждивенец передал кормильцу право собственности на вещь. На основе соединения передачи права собственности с предоставлением пожизненного содержания получатель (кормилец) теряет право без согласия третьего лица (иждивенца) действительно иметь в своём распоряжении принадлежащий ему предмет, обременять его, или что его кредиторы используют предмет в свою пользу. На самом деле, обосновывается действительная вещно-правовая привилегия в пользу иждивенца. Это

может показаться спорным, так как это право не зарегистрировано в реестре и поэтому не доступно для третьих лиц. В частности, в связи с дополнительно предоставленным правом залога по части 2 гарантия для иждивенца кажется зашедшей слишком далеко. Для аналогичного случая найма жилого помещения законодатель в статье 595 пошёл другим путём.

Предложение 2 части 1 определяет, что кредиторы кормильца не могут приводить в исполнение взыскание на предмет из-за долгов кормильца. Это определение однозначно, но оставляет открытым вопрос, что происходит в случае неплатежеспособности кормильца. Решение следует из содержащегося в пункте 2 определения, в связи с которыми иждивенцу полагается законное право залога на вещь. Оно обосновывает при неплатежеспособности кормильца привилегию иждивенца перед другими кредиторами.

В части 2 определяется, что иждивенец «имеет» право залога на переданную им кормильцу недвижимую вещь. Эта формулировка, в смысле термина, неточна, так как по статьям 267, 300 право залога на недвижимую вещь называется «ипотекой». С другой стороны, она значит, что ипотека возникает при передаче права собственности земельного участка независимо от того, занесена ли она в реестр или нет. Это противоречит общему правилу статьи 303 ГК. Здесь также встает вопрос, может ли добросовестный приобретатель сослаться на то, что он ничего не знал о праве залога в пользу иждивенца с тем следствием, что он приобретает необременённую собственность. Здесь во внимание принимается защита добросовестного приобретателя согласно статье 208 ГК. Всё же против этого говорит то, что статья 208 ГК не применяется тогда, когда право, о знании которого идет речь, вовсе не требует регистрации для его возникновения. Законодатель вновь оценивает здесь защиту иждивенца выше, чем защиту оформления правовых отношений.

Статья 986. Оспаривание договора о пожизненном содержании

Договор пожизненного содержания может быть оспорен другими лицами, которые обладают законным правом на получение содержания от кормильца, однако не смогли его получить вследствие заключения кормильцем оспариваемого договора. В случае расторжения договора имущество возвращается иждивенцу.

Статья 986 ГК регулирует конфликт нескольких несовместимых обязательств содержания кормильца с обязательством в отношении иждивенца в пользу тех, у которых имеется законное требование на содержание по отношению к кормильцу (например, детей). Важной предпосылкой является то, что кормилец заключает договор о пожизненном содержании и по этой причине больше не в состоянии исполнять свои законные обязательства содержания по отношению к третьим лицам. Закономерно здесь могли бы учитываться только случаи, в которых договор о пожизненном содержании был заключён без вознаграждения. Если же, напротив, предоставляется вознаграждение иждивенцу, то нужно точно проверить, в состоянии ли кормилец «вследствие» договора пожизненного содержания выполнять свои обязательства по отношению к третьим лицам. Это может иметь место, если содержание договора пожизненного содержания и вознаграждение находятся в несоразмерной пропорции. Если исполнение обязательств и вознаграждение пропорциональны, то напротив, неспособность кормильца выполнять его законное обязательство по содержанию не является следствием из договора пожизненного содержания. Правовым последствием такого фактического обстоятельства дела является право третьих лиц спорить договор пожизненного содержания. Какие предпосылки и какие последствия связаны с этим, однозначного вывода из закона не следует. Оспаривание регулируется в статье 97 и последующих статьях ГК, причем закон устанавливает разные сроки для различных случаев оспаривания (ст. 104, 109 ГК). Правовым последствием успешного оспаривания является недействительность сделки и двусторонняя реституция. В отношении этого в предложении 2 настоящей статьи говорится о «расторжении договора» и обязательстве возвращать только лишь полученное имущество. Отсюда явствует, что ни сроки оспаривания, ни юридические последствия однозначно не отрегулированы. Важным критерием восполнения этого пробела должна была быть цель нормы, которая заключается в том, чтобы главным образом защищать на основе обязанности содержания по закону правомочные третьи лица. Это говорит за применение годичного срока оспаривания статьи 109 ГК, начиная с даты, когда это стало известным. Относительно юридических последствий оспаривания нужно учитывать интересы иждивенца. Это говорит о том, что для юридических последствий «оспаривания» следует руководствоваться статьей 986 ГК. Сообразно с этим, обратное исполнение произведённых в прошлом услуг (реституция), вопреки статье 366 ГК, не происходит.

Статья 987. Риск случайной гибели или повреждения переданного имущества

Случайная гибель или повреждение переданного кормильцу имущества не освобождает его от обязанности предоставления содержания.

В комментируемой статье предусматривается усиленная защита прав получателя содержания, в случаях случайной гибели или повреждения переданного кормильцу имущества. Таким образом, в соответствии со статьей 987 ГК риск случайной гибели или случайного повреждения переданного имущества несет кормилец как собственник имущества, независимо от того, получено оно им бесплатно или за плату.

Статья 988. Отказ от договора пожизненного содержания

1. **Как кормилец, так и иждивенец могут отказаться от договора пожизненного содержания, если вследствие нарушения договорных обязательств взаимоотношения сторон стали невыносимыми или по иным серьезным причинам крайне затруднено или невозможно его продолжение.**

2. **Переданное недвижимое имущество при прекращении договора возвращается иждивенцу, а расходы, произведенные кормильцем до прекращения договора, не возмещаются, если договором не предусмотрено иное.**

Договор пожизненного содержания может прекращаться по основаниям, предусмотренным общими правилами о прекращении обязательств. Оно может быть также прекращено по соглашению сторон. Кроме этого, часть 1 комментируемой статьи устанавливает возможность прекращения договора в связи с нарушением договорных обязательств, в результате которого взаимоотношения сторон стали невыносимыми или по иным серьезным причинам крайне затруднено или невозможно его продолжение.

Прекращение договора по данному основанию имеет свои особенности. Хотя по смыслу части 2 комментируемой статьи, как кормилец, так и иждивенец могут отказаться от договора пожизненного содержания, однако в нем предусмотрена повышенная защита прав иждивенца. Так, при нарушении кормильцем своих обязанностей иждивенец имеет право расторгнуть договор, потребовав при этом возврата имущества, которое было передано под выплату пожизненного содержания. При этом кормилец не может требовать компенсации расходов, которые он понес в связи с обеспечением содержания иждивенца.

Таким образом, в части 2 комментируемой статьи предусматривается усиленная защита прав иждивенца, в случаях нарушения кормильцем своих обязанностей по предоставлению пожизненного содержания. При возврате недвижимого имущества кормилец не вправе требовать компенсацию расходов, понесенных в связи с содержанием иждивенца.

Пример: Б. – получатель пожизненного содержания, заключив договор о пожизненном содержании с Г, столкнулась с нарушениями обязанностей со стороны последней, в результате которого взаимоотношения сторон стали невыносимыми. Вопреки условиям договора, Г. по своей халатности привела в негодность часть дома, переданного ей в собственность согласно условиям договора. Б обратилась в суд с исковым требованием расторгнуть договор пожизненного содержания. Суд, усмотрев в действиях Г. нарушения договорных обязательств и установив невозможности дальнейшего взаимоотношения сторон, удовлетворил просьбу истицы с вынесением решения о возврате имущества.

Статья 989. Последствия смерти кормильца

В случае смерти кормильца обязательство предоставления пожизненного содержания переходит к наследникам, получившим переданное имущество. Отказ наследника от этого обязательства влечет прекращение договора, а имущество возвращается иждивенцу.

По правилам комментируемой статьи в случае смерти кормильца обязательство предоставления пожизненного содержания переходит к наследникам кормильца, получившим переданное имущество иждивенца. Тем самым, в соответствии с комментируемой статьей устанавливаются права и обязанности наследника кормильца. В случае отказа наследника от обязательства пожизненного содержания договор пожизненного содержания прекращается. С прекращением договора о пожизненном содержании переданное имущество возвращается иждивенцу.

Глава 29. Игры. Пари

Введение

В ГКТ под игрой понимается основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками между собой либо с организатором игорного заведения (организатором тотализатора) по правилам, установленным организатором игорного заведения (организатором тотализатора).

Пари – это основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками между собой либо с организатором игорного заведения (организатором тотализатора), исход которого зависит от события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

Таким образом, особенностью игры является наличие возможности вмешаться в ее процесс, воздействовав на результат. При пари такая возможность исключена, так как одна сторона утверждает, а другая отрицает наличие определенного обстоятельства, наступающего независимо от них. Следовательно, при пари исключается участие сторон в наступлении события и предполагается только проверка фактов.

Понятие игры, в первую очередь предусматривает мероприятия, проводимые государством, например: лотерея, проведение и организация выигрышей. Помимо игр, проводимых государством, деятельность, связанная с азартными играми и на деньги лицензируется в соответствии со статьей 20 Закона Туркменистана «О лицензировании отдельных видов деятельности». В соответствии с Президента Туркменистана от 23 августа 2013 года «О совершенствовании организации лицензионной деятельности в Туркменистане» организация и проведение лотерей (кроме государственных), деятельность, связанная с организацией карточных и других азартных игр, а также заведений, в которых осуществляется проведение игр, прием ставок, с объявлением денежным или иным имущественным выигрышем подлежат лицензированию Государственным комитетом туризма Туркменистана. При этом, деятельность по организации и проведении лотерей лицензируется Министерством финансов и экономики Туркменистана.

Статья 990. Отсутствие обязательства

Из игры или пари обязательство не возникает. Требование о возврате исполненного на основании игры или пари не подлежит удовлетворению, поскольку обязательство отсутствовало.

В соответствии с нравственной и духовной культурой туркменского народа организация различных азартных игр не считалась фактической сделкой (соглашением) и выигрыш от игры или пари не считался честным заработком. Выигрыши рассматривались как приобретение имущества по недействительной сделке. Единственным видом разрешенных игр было то, что впоследствии получило название спортивных состязаний, например, конных скачек, борьбы-гореш.

Негативное в целом отношение к играм и пари сохраняет в значительной мере и Кодекс. ГКТ не предоставляет возможности судебной защиты требованиям граждан и юридических лиц, связанным с организацией игр и пари или с участием в них. Это общее правило не означает абсолютное отсутствие обязательств организаторов или участников игр и пари вообще, а выражает принципиальное отношение законодателя к подобного рода обязательствам. Закон отмечает отсутствие обязательств при играх и пари, в связи со сложившимся неодобрительным отношением к игре или пари, а также по причине несерьезности прав и обязанностей участников игры или пари, возникающих при азартных выигрышах. Поэтому все претензии, связанные с проигрышем или выигрышем физических и юридических лиц при организации игры или пари не подлежат судебной защите. Таким образом, по причине того, что обязательства, возникающие при игре или пари, признать действительными нельзя, то требование о возврате исполненного на основании игры или пари не подлежит удовлетворению.

Статья 991. Лотерея и розыгрыш

Договор о лотерее или договор о проведении розыгрыша обязательны к исполнению, если лотерея или розыгрыш разрешены государством.

Лотерея – это игра, проводимая среди участников, результаты которой не известны, но по случайным итогам которой, победивший получает приз. Розыгрыш – это игра, в которой участники предполагают ожидаемый результат или спорят, и по итогам которой получают приз. В этой статье ГКТ особое место уделяется возникновению обязательств в лотерейных играх и других выигрышах, разрешенных государством. Если физическим и юридическим лицам дано разрешение на организацию и проведение лотерейных игр и других розыгрышей, то договор о проведении лотерей и розыгрыша подлежит к обязательному исполнению – эта норма определена в данной статье. Права и обязанности сторон определяются при письменном или устном заключении соглашения (договора). Вид заключаемого договора может быть в каждом случае различным, в зависимости с проводимой игрой или розыгрышем. В случае заключения договора, необходимо указать его основные условия. В качестве таких условий можно указать место проведения игры, определение приза, а также его размеры. Эта статья определяет некоторые обязательства организатора игры. Например, организатор игры после ее объявления не имеет права переносить время игры или изменять ее правила. Таким образом, определяется обязательное выполнение условий договора. Говоря о выполнении договора по проведению лотерейных игр или розыгрышей, то это понимается, как результат соглашения между организатором и участниками лотереи или розыгрыша путем массового объявления о проведении лотереи и розыгрыша. Например, Государственный комитет по туризму Туркменистана, чтобы заинтересовать зрителей, пришедших смотреть соревнования по футболу на Ашхабадский олимпийский стадион, объявляет заранее, что по завершению соревнований, согласно входным номерам билетов, будет проводится розыгрыш. Если билеты реализованы, а иностранная команда – участница футбольного соревнования по определенным причинам не может приехать, в этом случае, независимо от сложившихся обстоятельств, проведение розыгрыша является обязательным.

Статья 992. Сделка на разницу

Если договор, предметом которого является поставка товара или передача ценных бумаг, заключается с тем, чтобы разница между установленной в договоре ценой и биржевой или рыночной ценой в момент поставки была выплачена проигравшей стороной выигравшей стороне, то такой договор рассматривается как игра. То же применяется и в случае, если намерение выплаты разницы существовало только у одной стороны, однако другая сторона знала или должна была знать о таком намерении.

В соответствии с частью 1 статьи 341 ГКТ договор считается заключенным, если стороны достигли соглашения по всем его существенным условиям с соблюдением установленной для этого формы. Выполнение условий договора становится обязанностями сторон. Несмотря на это, в статье 992 ГКТ уделяется особое внимание на некоторые предусмотренные договором условия, а также порядок их выполнения. А точнее, в ней отмечается, что если договор, предметом которого является поставка товара или передача ценных бумаг, предусматривает определенное условие, т.е. выплату разницы между ценой, установленной в договоре и ценой биржевой или рыночной проигравшей стороной выигравшей стороне на момент поставки, что не противоречит закону. Однако она рассматривается как игра. Если условие выплаты разницы между ценой, установленной в договоре и ценой биржевой или рыночной на момент поставки проигравшей стороной выигравшей стороне по договору, предметом которого является поставка товара или ценных бумаг рассматривается как игра, то в соответствии со статей 990 ГКТ по результатам этого условия обязательств между сторонами не возникает. В связи с тем, что данное условие, отмеченное в вышеуказанном договоре, считается несерьезным, а также отсутствие обязательств по его выполнению, то требования, связанные с выигрышем или проигрышем, не подлежат судебной защите.

Раздел 3. Обязательственные отношения по закону

Глава 1. Общие права

Статья 993. Понятие

Если право принадлежит нескольким лицам совместно с определением долей, применяются правила настоящей главы, если из закона не вытекает иное.

Статья является общей по отношению к статьям, содержащимся в настоящей главе, (ст.993-1008) и устанавливает применение правил главы «Общие права» раздела «Обязательственные отношения по закону» к отношениям, вытекающим из принадлежности права нескольким лицам совместно с определением долей. Статья устанавливает

также, что правила настоящей главы применяются к указанным отношениям, если из закона не вытекает иное, т.е. если имеется закон, которым в регулировании таких же отношений устанавливаются иные правила, чем предусмотрены статьями настоящей главы, тогда будут применяться правила этого закона. В качестве примера можно привести Закон Туркменистана «О долевом строительстве жилых домов и иных объектов недвижимости», устанавливающий правовые, экономические и организационные основы деятельности в области долевого строительства, регулирующий отношения, связанные с долевым строительством жилых домов и иных объектов недвижимости за счет привлечения денежных средств физических и юридических лиц и устанавливающий гарантии защиты прав и законных интересов дольщиков и застройщиков. Если этим Законом в отношении одних и тех же действий установлены иные нормы, чем предусмотрены настоящей главой, то будут применяться нормы упомянутого Закона. При наличии норм, регулирующих идентичные отношения, вопрос о выборе Закона, нормы которого необходимо применить в конкретном случае, следует исходить из времени вступления его в силу. В отличие от норм, регулирующих совместную деятельность (ст. 970-980 ГКТ), целью норм, содержащихся в ст. 993-1008 ГКТ, является правовое регулирование ухода и управления предметом, находящихся в общей собственности нескольких лиц. В этом процессе каждому сособственнику принадлежит идеальная доля в общей собственности. Совокупность этих сособственников не образует какую-либо организацию. У участников этой общей собственности возникают конкретные обязательственно-правовые обязанности по уходу или управлению предметом общей собственности. Общие права, как правило, возникают из конкретных действий, например, при переработке материалов (ст. 218 ГКТ) или на основе сделок, например, при покупке автомашины несколькими лицами, приобретении имущества супругами и т.д. Предметом общих прав могут быть вещные права (право собственности, сервитут, usufruct, право застройки и т.д.), владения, требования и т.д. Некоторые случаи общих прав предусмотрены законом, например, общая собственность (ст. 194 ГКТ), право собственности на жилое помещение (ст. 221-244 ГКТ) и т.д. В этих случаях применяются нормы данных законов, если они отличаются от норм ГКТ об общих правах. Преимущество комментируемых норм заключается в том, что они могут быть применены к любым случаям нахождения прав и предметов у множества лиц и без наличия специальных законодательных норм.

Статья 994. Равенство долей

Если специально не установлено иное, каждому собственнику принадлежит равная доля.

Статья устанавливает степень долевого участия в общем праве, например в праве собственности. Если в соглашении между дольщиками не установлено о причитающейся каждому дольщику части права, то признается их равное участие в этом праве, т.е. всем участникам принадлежат равные доли. Комментируемая статья закрепляет не принцип реальной доли, а идеальной, если специальным законом не предусмотрен иной принцип распределения долей.

Статья 995. Право на плоды

**Каждому долевному собственнику принадлежит соразмерная его доле часть плодов.
Каждый долевой собственник вправе пользоваться совместным предметом так, чтобы не наносить ущерба пользованию других.**

Порядок распределения плодов, установленный настоящей статьей, берет за основу доли участия дольщика в общей собственности. В зависимости от доли его участия в общей собственности зависит и его право на плоды этой собственности. Плоды распределяются между долевыми собственниками таким образом, что каждый вправе претендовать в той мере, в которой он принимает участие в общей собственности. То есть, если собственнику принадлежит $\frac{1}{4}$ часть общей собственности, он имеет право на $\frac{1}{4}$ часть плодов этой собственности.

Часть 2 комментируемой статьи устанавливает право долевого собственника пользоваться совместным предметом. Здесь же устанавливается его обязанность - не наносить своим пользованием ущерб пользованию других долевых собственников. Установление этого правила берет начало из принципа добросовестности осуществления гражданских прав, установленных статьей 9 ГКТ. Часть 3 этой статьи устанавливает обязанность субъектов гражданских правоотношений добросовестно осуществлять свои права и обязанности, не причинять своими действиями вред другим лицам. Если в статье 9 ГКТ ведется речь о не причинении вреда любому другому лицу, в случае комментируемой статьи обязанность долевого собственника более ответственна, т.к. статьей предписано не наносить ущерба праву пользования этим предметом другим долевым собственникам. Эти собственники в силу долевого участия в праве собственности имеют одинаковые права на этот предмет и, естественно, на пользование им. Для более точного исполнения нормы настоящей части статьи, возможно, долевым собственникам необходимо прийти к единому соглашению о порядке пользования предметом долевой собственности.

Статья 996. Управление общим предметом

- 1. Общим предметом долевые собственники управляют совместно.**
- 2. Каждый долевой собственник вправе осуществлять мероприятия, необходимые для хранения предмета, без согласия остальных долевых собственников.**

Статья устанавливает обязанность долевых собственников совместно управлять предметом общей собственности, т.е. они должны нести совместные расходы по содержанию и эксплуатации этого предмета. Законодатель не конкретизирует степень участия в расходах по содержанию общего предмета, предполагается, что и расходы по содержанию собственниками должны быть распределены таким же образом, как и право на плоды от общего предмета.

Для любого предмета естественно, что для его хранения необходимы определенные условия. Частью 2 комментируемой статьи законодатель предоставляет неограниченные права каждому долевному собственнику в осуществлении мероприятий по хранению предмета долевой собственности, не требуя получения согласия на эти мероприятия других собственников. Объем мероприятий по хранению предмета долевой собственности также не ограничен, каждый собственник вправе осуществлять их в той мере, в которой считает это необходимым. С другой стороны, необходимость осуществления мероприятий должна объективно существовать.

Статья 997. Принятие решения при управлении общим предметом

1. **Большинством голосов может быть принято решение об управлении и пользовании общим предметом в соответствии с его особенностями. Большинство голосов исчисляется в соответствии с долями.**
2. **Каждый долевым собственником может согласно соображениям справедливости потребовать управления и пользования, соответствующего интересам всех долевым собственникам, если это не урегулировано соглашением или решением большинства.**
3. **Без согласия долевого собственника не допускается уменьшение его прав на долю пользования.**

Комментируемая статья определяет порядок принятия решения при управлении и пользовании предметом, представляющим собой общую собственность нескольких лиц. Статья устанавливает, что при определении этого порядка должны быть приняты во внимание особенности данного предмета и количество долевым собственникам. Решение принимается большинством голосов дольщиков. Если соглашением участников или законом не установлено иное, все участники имеют равные доли. В этом случае применяется принцип: одна доля – один голос. Если доля участников определена конкретно, при принятии решения принимается во внимание размер доли каждого дольщика в общем предмете. Например, если один дольщик участвует в праве собственности на данный предмет в размере 1/8 части его стоимости или размера, а другой в размере 1/3 части, то голос дольщика, доля которого составляет 1/3 часть стоимости общего предмета, имеет большее значение, чем голос дольщика с 1/8 долей в этом предмете.

Часть 2 комментируемой статьи устанавливает возможность требования порядка управления при тех обстоятельствах, если этот порядок не определен соглашением между долевыми собственниками или решением их большинства. В подобном случае законодатель предоставляет долевному собственнику право требования такого управления общим предметом, которое отвечало бы интересам всех долевым собственникам. Другим условием, предъявляемым к возможности реализации данного права, является то, что данное требование должно быть направлено на установление справедливого управления и пользования общим предметом.

Естественно, что здесь возникает вопрос, что понимается под «соображениями справедливости» в смысле комментируемой нормы. Справедливость в данном случае будет заключаться в том, что при решении вопроса об управлении и пользовании общим предметом должны быть максимально учтены интересы каждого участника в общей собственности.

Часть 3 комментируемой статьи устанавливает принцип неприкосновенности доли, в частности, исключение возможности такого уменьшения доли без согласия долевого собственника. Уменьшение доли собственника в общей собственности допускается только с согласия самого собственника. Любое ограничение его права на долю пользования общим предметом, допускаемое без согласия на это самого собственника не будет иметь юридическую силу.

Статья 998. Распространение правил управления общим предметом на правопреемника **Если долевым собственники определили правила управления и пользования предметом, то эти правила распространяются и в отношении правопреемника.**

Статья определяет порядок распространения установленных правил управления и пользования общим предметом на правопреемников одного из собственников. Согласно комментируемой статье, правила управления и пользования предметом переходят вместе с правом собственности новому собственнику (правопреемнику). Это может быть и наследник, унаследовавший данную долю в общем предмете, покупатель, приобретший эту долю и т.п.

Статья 999. Порядок распоряжения общим предметом

Каждый долевым собственником может распоряжаться своей долей, а распоряжение общим предметом производится только совместно.

Устанавливая порядок распоряжения общим предметом, в комментируемой статье законодатель определил отличия в порядке распоряжения каждым долевым собственником своей долей в общем предмете и порядке распоряжения общим предметом. Отличия эти заключаются в том, что при распоряжении долевым собственником своей долей в общем имуществе он свободен в праве распоряжения собственностью в соответствии с правилами, установленными статьей 191 ГК. А распоряжение общим предметом производится совместно, т.е. должно быть достигнуто согласие между всеми долевыми собственниками.

Статья 1000. Расходы по содержанию общего предмета

Каждый долевым собственником в отношении других долевым собственникам обязан нести расходы, связанные с общим предметом, соразмерно своей доле.

Правила, установленные настоящей статьей, имеют отличия от правил, предусмотренных частью 3 статьи 194 ГК, которой установлен порядок несения расходов по содержанию общего имущества. В содержании общего имущества собственники несут равные расходы.

Согласно правилам, установленным настоящей статьей, каждый долевой собственник, также как и в общей собственности, обязан нести расходы, связанные с содержанием общего предмета. Доля участия в расходах каждого долевого собственника зависит от размера его доли в собственности, т.е. установлена соразмерность расходов с размером доли собственника в общем предмете. Если долевой собственник является собственником 1/5 части общего предмета, то и в расходах по содержанию этого предмета он будет нести 1/5 часть всех затрат.

Каждый участник общей собственности имеет право потребовать от других участников возмещения расходов.

Статья 1001. Отмена общего права

Каждый долевой собственник вправе потребовать отмены общего права.

Если соглашением право требования отмены исключено навсегда или ограничено сроком, то отмена все же может быть потребована при наличии уважительных причин.

Недействительно соглашение, которым право требования отмены исключается или ограничивается в противовес этим правилам.

Статья устанавливает право долевого собственника требовать отмены общего права, т.е. прекращения права на общий предмет. Из смысла части 1 комментируемой статьи следует, что каждый участник права собственности в общем предмете вправе требовать отмены общего права. Прежде всего, речь идет о праве выхода из общей собственности. Не обязателен выход всех участников права общей собственности. С выходом одного из участников остальные участники могут остаться и продолжать существование общих прав.

Часть 2 комментируемой статьи предусматривает возможность исключения права участника долевой собственности отмены общего права. Для такой возможности, как установил законодатель, необходимо решение данного вопроса в самом соглашении о долевой собственности, т.е. в самом соглашении должно быть указано, что долевые собственники не могут требовать прекращения общего права. Такое же требование установлено в отношении ограничения этого права определенным сроком. В данной части комментируемой статьи законодатель установил возможность ограничения права требования отмены общего права установлением определенного срока.

Действительность такого ограничения также зависит от его отражения в соглашении, что свидетельствует о единогласном мнении всех долевого собственников. Например, в соглашении о долевом участии в строительстве предусмотрено, что каждый участник долевой собственности не вправе требовать прекращения общего права до окончания фундаментных и монтажных работ, что означает ограничение права требования отмены конкретным сроком. Также в соглашении может быть предусмотрено, что ни один участник долевой собственности не вправе требовать отмены общего права, что означает исключение права требования отмены навсегда.

В этой же части законодатель устанавливает, что, несмотря на исключение права требования отмены или его ограничение сроком в соглашении, участник долевой собственности может потребовать прекращения общего права. Однако, для этого необходимо наличие уважительных причин. Что подразумевается, под уважительными причинами законодатель не уточняет, это означает, что в каждом конкретном случае они могут быть индивидуальными. При рассмотрении подобных споров в судах необходим индивидуальный подход к каждой ситуации, т.к. причина, выступающая уважительной в одном споре, может таковой не являться в другом подобном споре.

Частью 3 комментируемой статьи законодатель определяет невозможность установления исключения или ограничения права требования отмены без соблюдения правил, установленных настоящей статьей. Если в части 2 комментируемой статьи установлено, что возможно исключение данного права навсегда или его ограничение сроком, то исключение или ограничение, установленные иным образом, не будут иметь правовой силы и приведут к недействительности соглашения. Иными словами, при наличии уважительных причин любой участник может потребовать отмены общего права. Если соглашение участников вопреки этому праву ограничивает или исключает право выхода, такое соглашение является недействительным.

Статья 1002. Соглашение об отмене общего права

Если право долевого собственника требовать отмены общего права исключено на определенный срок, соглашение теряет силу в случае смерти долевого собственника, если соглашением не определено иное.

В отличие от части 2 предыдущей статьи, где законодатель устанавливает правила исключения права требования отмены и его ограничения сроком, используя термины «исключение навсегда» и «ограничение сроком», то в комментируемой статье законодателем используется термин «исключение на определенный срок». В силу части 3 предыдущей статьи исключение или ограничение права требования отмены общего права, в противовес требованиям правила «исключения навсегда» и «ограничения сроком», ведет к недействительности сделки. Исходя из изложенного, можно сделать вывод, что в комментируемой статье ведется речь о случаях ограничения права долевого собственника требования отмены общего права на определенный срок, а не его исключения. Статья устанавливает, что если в соглашении установлено ограничение права требования отмены общего права на определенный срок, это соглашение теряет силу при наступлении смерти одного из долевого собственников. Это означает, что ограничения права отмены общего права на правопреемников участника не распространяются. Таким образом, комментируемая статья представляет собой исключение из содержания статьи 998 ГК.

Статья 1003. Отмена общего права при делении в натуре

Общее право отменяется делением в натуре, если общий предмет (или предметы) могут быть разделены на однородные части без снижения их стоимости. Распределение равных долей между долевыми собственниками производится по жребию.

Статья предусматривает одно из оснований прекращения общего права. Таким основанием является деление общего предмета в натуре между долевыми собственниками. С делением предмета в натуре общее право прекращается. Согласно комментируемой статье при рассмотрении вопроса деления общего предмета в натуре необходимо принять во внимание возможность деления общего предмета (или предметов) на однородные части. При этом такое деление не должно оказывать влияние на его стоимость, т.е. от деления предмета в натуре не должна снизиться его цена. Из этого следует, что общий предмет должен быть поделен в натуре таким образом, что стоимость каждой его однородной части в совокупности не составляла сумму ниже цены предмета до его разделения. Если же на долю каждого долевого собственника при делении приходятся одинаковые (равные) доли, то при решении вопроса, какая именно доля должна достаться конкретному дольщику, применяется жребий. Каждому дольщику предоставляется право выбрать причитающуюся ему часть общего предмета по жребию. Такое решение вопроса исключит в дальнейшем взаимные притязания дольщиков о значимости доставшейся ему части.

Статья 1004. Отмена общего права отчуждением

1. **Если деление в натуре исключено, то общее право прекращается путем продажи предмета, продажи заложенной вещи или земельного участка и распределением выручки. В отношении земельного участка применяются правила принудительной продажи недвижимого имущества. Если отчуждение общего предмета третьему лицу недопустимо, то предмет должен быть продан с публичных торгов среди долевого собственников.**

2. **Если общий предмет не был продан, каждый долевого собственник может потребовать повторных торгов; при этом он должен покрыть расходы, если повторная попытка закончится безуспешно.**

Статья устанавливает порядок отмены общего права, когда невозможно деление общего предмета в натуре. В подобном случае законодатель предусматривает возможность прекращения общего права на общий предмет путем его продажи и распределением выручки между долевыми собственниками. При продаже предмета общей собственности должны быть соблюдены правила, установленные для действительности сделки настоящим Кодексом. Распределение выручки производится с учетом доли каждого участника долевого собственности, т.е. долевого участника с большей долей получает часть выручки, соответствующую размеру его доли в общей собственности. При возникновении необходимости продажи заложенной вещи в связи с отменой общего права на нее, продажа должна быть произведена с соблюдением правил, установленных для продажи предмета залога, предусмотренных параграфом 1 главы 6 части 2 «Вещное (имущественное) право» ГКТ. Здесь предусмотрены и получение согласия залогодержателя, и обязательная продажа с публичных торгов и другие специальные правила, подробно изложенные в комментариях к соответствующим статьям этого параграфа. В отношении же продажи земельного участка следует отметить, что согласно Закона Туркменистана «О собственности» земля относится к объектам государственной собственности. Соответствующие статьи Кодекса Туркменистана «О земле» налагают запрет на куплю-продажу, обмен, дарение и залог земельных участков. Статья 116 этого Кодекса устанавливает, что сделки, связанные с земельными участками (купля-продажа, дарение, залог, обмен и т.д.), запрещаются и считаются недействительными. В соответствии же со статьями 54 Кодекса

предусмотрен переход к покупателю прав и обязанностей в сфере земельных отношений при купле-продаже объектов государственной собственности. В соответствии с Законом Туркменистана «О правовых актах» ГКТ и Кодекс Туркменистана «О земле» обладают одинаковой юридической силой. Кодексы имеют высшую юридическую силу по отношению к другим законам, а Гражданский кодекс Туркменистана обладает высшей юридической силой по отношению к другим кодексам и законам, содержащим нормы гражданского права. Таким образом, о земельном участке, как отдельном предмете купли-продажи речь вести нельзя, и думается, не будет ошибочным вывод о том, что здесь может идти речь о передаче прав и обязанностей в сфере земельных отношений, когда предметом общей собственности является объект недвижимости, расположенный на этом земельном участке. Законодатель также отмечает, что в отношении земельного участка применяются правила принудительной продажи недвижимого имущества, предусмотренные статьей 315 ГКТ. Однако, если исходить из невозможности продажи земельного участка, как самостоятельного объекта купли-продажи, но возможности передачи прав и обязанностей, связанных с земельными отношениями, то следует, что в каждом случае отмены общего права на недвижимый общий предмет путем его продажи с передачей прав и обязанностей на земельный участок должны быть соблюдены правила статьи 315 ГКТ.

Законодатель в данной статье устанавливает необходимость проведения публичных торгов в случае невозможности продажи общего предмета лицам, не являющимся участниками долевого собственности, например, не найдется покупатель, согласный купить этот предмет на условиях, выдвинутых долевыми собственниками. В отличие от обычных публичных торгов в данном случае участниками торгов являются только долевого собственники, т.е. торги проводятся между ними, это означает, что только один из долевого собственников может купить доли других участников общей собственности и стать единственным собственником этого предмета собственности.

Часть 3 комментируемой статьи устанавливает право каждого долевого собственника требовать проведения повторных торгов, если на первых торгах между ними предмет не был продан. Если и повторная попытка заканчивается безрезультатно, то расходы, связанные с проведением повторных торгов, должны быть покрыты за счет средств того участника долевого собственности, который стал инициатором проведения повторных торгов.

Следует обратить внимание, что проведение торгов среди долевых собственников имеет некоторое отличие от проведения обычных публичных торгов.

Статья 1005. Солидарная ответственность долевых собственников

1. Если долевые собственники несут солидарную ответственность по требованию, которое они в соответствии со статьёй 1000 настоящего Кодекса должны исполнить пропорционально своим долям или взяли на себя с целью исполнить такое обязательство, каждый долевого собственник может при прекращении общего права потребовать, чтобы долг был погашен за счет общего предмета.

2. Если для покрытия долга необходима продажа общего предмета, то продажа производится по правилам статьи 1004 настоящего Кодекса.

Согласно статье 1000 ГКТ возможно существование такого положения, когда один из участников общего права перед третьими лицами отвечает единолично или все участники несут ответственность солидарно. Например, договор ремонта помещения, находящегося в общей собственности, может быть заключен одним из участников или всеми участниками одновременно. В последнем случае их ответственность перед подрядчиком является солидарной. Согласно части 1 комментируемой статьи при существовании солидарного обязательства участников общего права по требованию кредитора, например по оплате проведенного ремонта, каждый участник имеет право потребовать удовлетворения этого требования за счет общего предмета. Порядок исполнения солидарного обязательства участников общего права за счет общего предмета применяется только в случае прекращения общего права. Во всех остальных случаях для возмещения расходов по содержанию общего предмета и выполнения обязательств, связанных с этим, применяется правило статьи 1000 ГКТ. Если удовлетворение требований кредитора происходит за счет общего предмета, это должно быть осуществлено путем продажи общего предмета. Продажа предмета осуществляется на основе статьи 1004 ГКТ.

Статья 1006. Удовлетворение требования в отношении сособственников

Если долевого собственник имеет основанное на общем праве требование в отношении другого долевого собственника, то при прекращении этого права он может потребовать покрытия своего требования из той части общего имущества, которая причитается должнику.

Статья устанавливает порядок удовлетворения требования между участниками долевого собственности друг к другу, вытекающего из общего права. Удовлетворение такого требования при прекращении общего права законодатель установил таким образом, что сособственник-кредитор вправе требовать от сособственника-должника покрыть свой долг долей в общем имуществе. Например, сособственник жилого дома имеет требование к другому сособственнику, скажем, по оплате ремонта лифта, при прекращении общего права на данное домовладение путем его продажи, сособственник-кредитор вправе требовать от сособственника-должника покрыть долг из суммы, причитающейся ему от продажи домовладения, являвшегося их общей собственностью. Вместе с тем законодатель устанавливает применение такого правила исполнения требований между сособственниками, когда это требование вытекает из общего права. Например, в соответствии со статьёй 1000 каждый сособственник жилого дома обязан нести расходы, связанные с его содержанием, соразмерно своей доле в нем. А, Б, и Д являются сособственниками жилого дома, коммуникационные линии которого устарели. Они совместно принимают решение о прокладке новых линий. Сособственник Д по определенным личным обстоятельствам не может принять в этом участие. А вызывается сам понести расходы и за Д. с условием последующего возмещения. У А возникает требование к Д, основанное на общем праве. Если в последующем возникнет необходимость прекращения общего права, а Д к этому времени не исполнил обязательства в отношении А, связанного с прокладкой коммуникационных линий, у А возникает право требовать у Д возмещения долга из причитающейся ему доли в общем домовладении.

Статья 1007. Ответственность долевых собственников при прекращении общего права

Если при прекращении общего права общий предмет передается одному из долевых собственников, то каждый из оставшихся долевых собственников в соответствии со своей долей несет ответственность таким образом, как продавец в связи с недостатком вещи или права.

Норма комментируемой статьи устанавливает ответственность долевых собственников, когда общий предмет передается одному из долевых собственников при прекращении общего права, т.е. этот долевого собственник становится единственным собственником этого предмета. Настоящая норма обязывает долевых собственников передать предмет или право на него, свободный от недостатков. В обратном случае, устанавливает законодатель, наступает ответственность бывших долевых собственников как продавцов вещи или права с недостатками, предусмотренная статьями 514-516, 518-519 ГКТ. Особенности применения норм указанных статей даны в комментариях к ним.

Статья 1008. Срок давности требования отмены общего права

Требование отмены общего права не имеет срока давности.

Отсутствие срока давности требования отмены общего права означает, что каждый долевого собственник вправе требовать отмены общего права в любое время, независимо от того, сколько лет прошло с начала возникновения этого общего права.

Глава 2. Ведение чужих дел без поручения

Статья 1009. Обязанности ведущего чужие дела

Лицо (исполнитель), которое ведет дела другого лица (владелец), не получив поручения от последнего или не имея на то иных полномочий, обязано вести дела так, как того требуют интересы владельца, с учетом его действительной или предполагаемой воли.

В системе обязательственных отношений ведение чужих дел без поручения занимает промежуточное положение между отношениями, возникшими на основе договора и посредством одностороннего акта. Поэтому в англо-саксонской правовой системе они часто описываются понятием «квази-договор» – «псевдодоговор» (мнимый договор). С другой стороны, отношение не возникает, когда лицо посредством одностороннего акта наносит вред правовому благу другого лица – как в деликтном праве или приобретает имущественную выгоду – как это предусмотрено в нормах о неосновательном обогащении. Напротив, его документы и действия с самого начала – так же, как и при поручении (ст. 721-735 ГКТ) – направлены на ведение дел другого лица. С другой стороны, отсутствует предварительная договорённость между лицом, совершающим действия, т.е. исполнителем, и лицом, в интересах которого и в пользу которого совершаются действия, т.е. владельцем. Таким образом, своими действиями исполнитель выполняет не договорные обязательства. Часто он поступает так по альтруистским мотивам. Несмотря на это возникает связь между ним и владельцем в том, что после осмысленного взвешивания он может исходить из того, что его действия соответствуют объективному интересу владельца, и поэтому последний субъективно одобрил бы их, если бы представился удобный случай для переговоров. Эта структурная близость к договорному отношению ведения чужих дел без поручения, которое таковым не является, выражается понятием «квази-договор» – «псевдодоговор».

Так как выражение воли (ст. 75-96 ГКТ) не всегда должно происходить устно, и предложения при определённых обстоятельствах могут быть приняты также через конклюдентное действие (ст. 341-355 ГКТ), иногда может быть затруднительно разграничить ведение чужих дел без договора от договора поручения. Главным образом, дело заключается в том, что действия исполнителя могут быть оценены не как волеизъявление и также не как предложение к заключению договора, а только лишь как фактическое выполнение дела без волеизъявления владельца. Владелец, как правило, узнаёт о деле после исполнения, не оформляет никакого поведения, относящегося к сделке. Впрочем, из этой характеристики следует, что положения о дееспособности, которые ограничивают действительность волеизъявлений (ст. 88-92 ГКТ) не применяются, т. к. не существуют никакие заявления о совершении правовой сделки. Это также справедливо. А именно, это ущемило бы, с одной стороны, несовершеннолетнего исполнителя, поскольку его действия квалифицировались бы как недействительные. С другой стороны, это было бы несправедливо, если бы исполнитель не мог потребовать возмещения понесённых расходов, только лишь потому, что он несовершеннолетний, хотя он действовал разумно и в интересах владельца. Элемент объективного интереса не зависит от дееспособности; элемент субъективной воли учитывается посредством того, что ориентируется на волю законных представителей несовершеннолетнего. В обстоятельствах типичного случая промежуточное положение и двусмысленность делового исполнения становятся отчетливыми: если житель многоквартирного дома заметил, что в квартире отсутствующего соседа случился пожар, и он выбивает дверь и тушит огонь, он исполняет дело соседа; тот, кто буксирует машину, которая преграждает выезд, выполняет дело владельца автомобиля; тот, кто везет раненного ребенка постороннего лица к врачу и оплачивает расходы лечения, исполняет дело родителей; тот, кто оплачивает подлежащие уплате долги уехавшего знакомого, когда он узнает, что кредитор угрожает применить принудительное взыскание, исполняет дело знакомого; тот, кто ловит убежавший скот и возвращает на выгон дайханина и ремонтирует поврежденный забор выгона, исполняет дело дайханина. Примеры подтверждают проблематику: во всех случаях объективным интересом владельца является то, что работа выполняется и владелец может исходить из того, что он также одобрил бы сделанную работу (ведение дела), если бы представилась возможность спросить о его мнении. Как правило, объективный интерес и субъективная воля владельца совпадают, и наличие обоих нужно проверить, чтобы предположить существование ведения дел без поручения. В некоторых случаях исполнитель может выполнять моральную или правовую обязанность владельца: если он обеспечивает медицинское обслуживание получившему травму, находящемуся без сознания ребёнку или супругу, то родители или другой супруг, имеющие обязательства по содержанию, не могут возразить, что они не заботились о травмах, и поэтому, утверждать, что ведение дела не совпадает с их предполагаемой волей. Они обязаны заботиться о получившем травму так, что действия исполнителя правомерны, потому что они находятся в сфере их объективного интереса и противостоящая этому воля не имеет значения. Владелец, в свою очередь, не может отказаться от своих, вытекающих из исполнения обязанностей, утверждая, что он не хотел этого дела, так например, не одобрил бы тушение пожара в квартире. Речь идёт о фиктивной оценке, а именно о «псевдодоговоре». В такой ситуации может быть задан вопрос только о том, мог ли исполнитель при разумном взвешивании всех обстоятельств исходить из того, что его действия соответствуют разумной воле. Таким образом, осуществляется объективизация элемента воли. С другой стороны, должны быть определены пределы интерпретации баланса интересов и правомерности ведения чужих дел без поручения. Решение этого вопроса актуально, когда владелец одновременно преследует свои собственные интересы. Когда, например, третье лицо буксирует автомобиль из зоны запрещённой стоянки, так как он преграждает ему въезд в его гараж, хотя он исполняет своё дело, а именно освобождает въезд в свой собственный гараж, но также исполняет ещё и дело владельца транспортного средства, которое находится в зоне, запрещённой для парковки. Следовательно, должны применяться положения статей 1009-1014 ГКТ. То же самое действует, когда врач приходит на помощь ребёнку, получившему травму. Хотя он своим вмешательством выполняет свой профессиональный долг, одновременно он исполняет дело родителей, обязанных заботиться об этом ребёнке. Но вышеуказанные пределы нарушаются, если при взвешивании обдумывания появляются серьёзные сомнения в интересе владельца в исполнении дела и в соответствующей предполагаемой воле. Трудным является вышеупомянутый случай уплаты чужого долга. Как правило, это соответствует интересу и воле должника, если в результате этого ему не будут нанесены имущественные убытки. Если же выяснится, что

должник имеет спор с кредитором и оспаривает долг, а кредитор использует его отсутствие и заставляет друга должника оплатить долг за него, не следует при ведении дела опираться на положения статьи 1009 и последующих статей ГКТ. Также не существует никакого правомерного ведения дел, если, например, съёмщик квартиры без согласия сдает её в поднаём и утверждает, что делал это как ведение дела для наймодателя. Из примеров становится отчетливым, что закон должен защищать и выравнивать интересы в двух направлениях. С одной стороны, следует обращать внимание на то, чтобы исполнитель, который действует во вполне понятном интересе третьего лица и в этой связи, при определенных обстоятельствах, несёт расходы и терпит убытки, получает справедливую компенсацию от бенефициара (кредитора третьего лица). Это должно препятствовать обескураживанию готовности помочь. С другой стороны, это должно защищать владельца от того, что третье лицо действует не настойчиво или совсем ничего не предпринимает, преследуя собственные интересы в своей сфере, действует вопреки его интересам, и за это может ещё требовать возмещения расходов. Такое исполнение дела не может быть правомерным. Это имело бы место, например, если бы "исполнитель" оплатил долги третьего лица и потребовал бы от кредитора обещания, что последний использует полученные деньги, чтобы компенсировать со своей стороны долги по отношению к "исполнителю". Положения статей 1009-1015 ГКТ регулируют этот баланс интересов.

Комментируемая статья устанавливает основные признаки действительного ведения чужих дел без поручения и определяет основные обязанности исполнителя. В первую очередь, статья обозначает исполнителя как лицо, исполняющее дела другого лица, а именно владельца. Важное значение имеет то обстоятельство, что между обоими лицами – исполнителем и владельцем, нет никакого поручения, никакого обязательства, которое могло бы вытекать из договора или из обязанности по закону. Понятие ведения дела очень широко и обозначает любую самостоятельную независимую деятельность в чужом интересе. Оно охватывает как правовые действия, например, волеизъявление при доставке ребенка, получившего травму, в больницу, так и фактические действия, как тушение пожара или отбуксировка машины. Основная обязанность исполнителя состоит в том, чтобы исполнять дело третьего лица надлежащим образом. Хотя он и не обязан к действиям, но если, однако, решается действовать, то должен ориентировать своё поведение на действительные интересы владельца и уважать его предположительную волю. Для определения общей обязанности проявлять заботливость применяются нормы статей 375, 405 и последующих статей ГКТ. Исполнитель должен заранее обдумывать, что соответствует интересам владельца. Тот, кто несет раненого без сознания в больницу и там инструктирует, не может, например, занять там палату класса люкс; тот, кто буксирует машину постороннего лица из запретной зоны, должен доставить её на ближайшую стоянку, а не ехать до городской окраины. В самой формулировке статьи заложено, что исполнитель должен действовать в интересах владельца, при этом не обязательно, чтобы исполнителю в момент его действия была известна личность владельца.

Статья 1010. Ведение дел с целью предотвращения опасности

- 1. Если целью ведения дел является предотвращение реальной опасности, угрожающей владельцу, то исполнитель несет ответственность только за умысел и грубую небрежность.**
- 2. Исполнителю, которому был причинен вред при предотвращении опасности, реально угрожавшей другому лицу или имуществу, что не входило в правовые обязанности исполнителя, вред должен быть возмещен лицом, которое создало опасность, или лицом, блага которого исполнитель пытался спасти.**

Комментируемая статья устанавливает предпосылки требований на возмещение убытков, которые могут возникнуть при ведении чужих дел без поручения, учитывая интересы как владельца, так исполнителя.

Часть 1 комментируемой статьи устанавливает границы ответственности исполнителя при ведении дела, имеющего цель предотвратить опасность, возникшую для владельца. Границы ответственности исполнителя существуют даже тогда, когда он, ведя дело без поручения, одновременно преследует и свои цели или исполняет свои обязанности, например, если сосед тушит пожар в квартире соседа, он также защищает и свою квартиру, чтобы огонь не перекинулся в нее, или врач, оказывая помощь раненному, одновременно выполняет и свою работу по специальности. Но главное здесь, что и сосед, и врач действуют в интересах третьего лица. В то же время лицо, действующее в интересах третьего лица, сосед или врач из приведенных выше примеров, в своей попытке предотвратить опасность для владельца не должны причинять ему вред. При наличии такого вреда, по правилам комментируемой статьи, исполнитель будет нести ответственность лишь в том случае, если вред вызван исполнителем умышленно или по грубой небрежности. Например, лицо, которое тушит пожар в квартире соседа и при этом ломает пианино в соседнем не тронutom огнём помещении, так как шум исполняемой на нём музыки уже давно раздражает его, должен возместить вред. Или, если для тушения пожара было достаточно небольшого количества воды, а исполнитель использовал очень большое количество воды, отчего вся мебель в квартире соседа была повреждена настолько, что от имевшего место пожара она пострадала бы меньше. Здесь также имеет место умышленное причинение вреда или причинение вреда по грубой небрежности, и исполнитель должен возместить ущерб владельцу.

Часть 2 комментируемой статьи, в отличие от части 1, устанавливает предпосылки, при которых исполнитель может пользоваться правом на возмещение вреда. Это действует для обстоятельств, в которых целью действий исполнителя было предотвратить опасность, угрожающую другому лицу или собственности владельца, без существования его обязанности предотвращения вреда или его локализации и уменьшения. В этих случаях исполнитель имеет право на возмещение вреда, который возник у него при исполнении. Это действует, например, для лица, которое тушит пожар и получает при этом ожоги или повреждается его одежда; это действует и для врача, который помогает жертве аварии и в течение этого времени теряет гонорары в своей собственной практике. Причём, деятельность не обязательно должна быть успешна. Даже если исполнитель всячески пытался предотвратить вред, но его усилия остались в результате безуспешными, возникает право возмещения. Положение ограничивается компенсацией вреда, к которому относятся также упущенная выгода. Оно не обосновывает претензии на возмещение по отношению к владельцу. На этот вопрос нужно отвечать при комментировании статьи 1013 ГКТ. Исполнитель может предъявить право на компенсацию повреждения в отношении двух лиц, которые несут солидарную ответственность

согласно статье 487 ГКТ. Прежде всего, он имеет право предъявить претензию в отношении владельца, в интересах которого он действовал. Наряду с этим также существует право требования по отношению к лицу, создавшему опасность. Тот, кто тушит пожар может требовать возместить вред, нанесённый его здоровью и собственности, как от владельца квартиры, так и от возможного поджигателя; врач может требовать свою упущенную выгоду как от раненого, так и от возможного виновника. При этом следует обратить внимание на то, что обязательство возмещения вреда существует у обоих независимо от вины и охватывает весь вред, как он определен в статье 14 ГКТ.

Статья 1011. Обязанность уведомления

Исполнитель обязан при первой возможности уведомить владельца о принятии на себя ведения дел и подождать его решения, если промедление не вызовет невыгодных последствий.

Комментируемая статья устанавливает обязанность исполнителя уведомить владельца о принятии на себя ведения дел. Как правило, причина ведения дел без поручения заключается в том, что интересы владельца требуют срочных действий, а он даже не проинформирован о ситуации, так как он отсутствует, или он после аварии находится без сознания, или так как он не может проследить последствия ситуации. Часто речь идет об чрезвычайных бедственных ситуациях. Так как исполнитель действует в чужих интересах и при благоразумной оценке предполагаемой воли уместно, что он должен стараться по возможности быстрее, лучше даже до начала его деятельности, уведомить владельца об этом ведении дел. Этой обязанности не существует только в том случае, если вмешательство необходимо сразу и без промедления и попытка уведомления привела бы к задержке, которая могла бы иметь отрицательные последствия для владельца. В этих случаях исполнитель обязан восполнить уведомление как можно скорее, без виновного промедления.

Если это не столь спешно, исполнитель обязан подождать решения и указаний владельца прежде, чем он начнет свою деятельность. Из этого может следовать, что обязательство заканчивается, так как владелец запрещает исполнение дела. Исполнитель не может далее действовать также тогда, когда, по его мнению, объективные интересы владельца требуют этого.

Настоящая, субъективная воля стоит перед объективным интересом. Однако, обязательственное отношение может завершиться и в том случае, если владелец исполнения дела соглашается и отношение обоих участников ставится на договорную основу. Если исполнитель виновно воздерживается от уведомления, он обязан компенсировать возникающий вследствие этого вред, причем возможное ограничение масштаба ответственности может вытекать из части 1 статьи 1010 ГКТ.

Статья 1012. Представление отчета о выполненной работе

Исполнитель обязан представить владельцу отчет об исполнении и возвратить ему все полученное в результате исполнения.

Особенные обстоятельства обязательственных отношений влекут за собой то, что на исполнителя возлагаются разнообразные обязанности информирования. Помимо обязанности исполнителя уведомлять владельца как можно раньше, лучше всего еще до начала деятельности, изложенной в предыдущей статье, комментируемая статья обосновывает обязанность исполнителя представлять владельцу отчет о содержании и осуществлении своей деятельности.

Информация служит нескольким целям. Во-первых, она даёт возможность владельцу представить себе ситуацию полностью и решить, как всё должно происходить после завершения деятельности. Во-вторых, она гарантирует доказательство того, что было достигнуто при определенных обстоятельствах на основании деятельности исполнителя. Ведение дел происходит в чужих интересах и от чужого имени, так что все, что попадает во владение исполнителя, должно быть возвращено владельцу. Это – второе важное обязательство, которое изложено в комментируемой статье: в случае, если исполнитель оплачивает, например, долг третьего лица, чтобы предотвратить принудительное взыскание на его имущество, и кредитор, в свою очередь, передаёт ему долговое свидетельство, то исполнитель должен передать его третьему лицу. В-третьих, отчет включает расходы, которые взял на себя исполнитель и которые он может потребовать возместить согласно статье 1013 ГКТ. Таким образом, доказательство гарантируется не только для права требования владельца, но и для права требования исполнителя. Если исполнитель нарушает обе обязанности, изложенные в настоящей статье – обязанность предоставления отчета и обязанность возврата полученного – то он обязан возместить вред владельцу, причем вновь могут быть применены льготные условия ответственности части 1 статьи 1010 ГКТ.

Статья 1013. Возмещение расходов

Если ведение дел отвечает интересам и действительной или предполагаемой воле владельца, то исполнитель вправе требовать возмещения своих расходов.

Исходя из того, что исполнитель действует в чужих интересах уместно, что владелец возмещает ему его расходы, даже если речь идет, в принципе, о бескорыстном акте. Этот принцип соответствует справедливому взвешиванию интересов. Разумеется, в его осуществлении скрывается несколько опасностей, которые должны быть преодолены точной интерпретацией. Прежде всего, для исполнителя может быть искушением, чтобы навязывать свою деятельность третьему лицу и без предложения исполнять дела, которые возможно вовсе не находятся в сфере интересов данного лица, и оно этого не хочет. Уже в определении правомочного ведения дел очевидно, что оно, в силу необходимости, требует проверки, существует ли объективно чужой интерес и может ли исходить субъективно от воли к акцептированию стороны владельца. При проверке права на возмещение расходов нужно обратить внимание на эту проверку. При этом проверяющий суд должен заложить еще раз масштаб оценки благодаря благоразумному объективному наблюдателю, так как действительная воля не может быть исследована на момент

начала ведения дела. Если проверка приведет к результату, что непричастное третье лицо будет характеризовать вмешательство как благоразумное и соответствующее интересам, то будут иметься предпосылки для права возмещения убытков.

Однако с обоснованием права на возмещение расходов трудности еще не преодолены. Необходимо дополнительно выяснить, какие виды расходов должны быть возмещены. Первое существенное разъяснение предпринимает сам закон: это не зависит исключительно от обстоятельств, какие расходы выявляются впоследствии объективно как полезные и необходимые, а зависит от того, какие на момент своей деятельности исполнитель мог считать необходимыми. Вместе с тем, это зависит не от чисто субъективных соображений, а от объективного взвешивания. Исполнитель должен решать на основании тщательной проверки, учитывая обстоятельства специфической ситуации и объективного положения интересов владельца, соразмерны ли расходы. Это зависит также от оценки соотношения издержек и успеха. В то время как может быть уместно тушить пожар в жилом доме при условии большого риска и с большими расходами, то же действие при пожаре пустого амбара может быть несоразмерным. Даже если бы проверка соразмерности расходов завершилась положительно, следует возместить добровольные имущественные потери, которые исполнитель мог считать необходимыми, даже если они задним числом оказались безуспешными. Однако, также при определении и спецификации „добровольных имущественных жертв“ кое-что еще остаётся спорным. В то время, как использованные материальные средства должны быть возвращены, а именно деньги для выплаты чужого долга, химические вещества для погашения пожара, допускается сомнение, может ли также быть потребовано возмещение за убытки, которые исполнитель терпит при ведении дел. Это соответствует, однако, соразмерному взвешиванию интересов исполнителя, который берет риск на себя, чтобы защищать чужие интересы, и интересы владельца, правовые ценности которого защищаются, так, что должны возмещаться убытки, которые возникают, так как ведение дела связано с трудностями. К этому относится причиняемый исполнителем самому себе вред при оказании помощи попавшему в беду лицу или при предотвращении повреждения чужой собственности. Издержки на лечение при телесных повреждениях исполнителя должны также возмещаться, как и ремонт или возмещение предметов собственности.

Возникает вопрос, может ли исполнитель за его деятельность в интересах владельца требовать от него вознаграждения. Сложность состоит в том, что для решения этого вопроса не хватает как раз договорного отношения и, вместе с тем, также соглашения об оплате. Поскольку закон не дает по этому поводу однозначный ответ, является ли ведение дела без поручения платным или безвозмездным, следует решить этот вопрос на основе толкования. В этой связи кажется очевидным, что лицо, которое действует для другого лица, тратит свое время, в течение которого он занимался бы оплачиваемой деятельностью, может требовать возмещение за упущенную прибыль. Данная ситуация четко отрегулирована в статье 14 ГКТ. Это касается, например, врача, который по дороге к месту своей врачебной практики оказывает помощь пострадавшему в аварии, находящемуся без сознания, и поэтому может обслужить меньше своих пациентов, назначенных на платный прием в его клинике. Что происходит, однако, если он находит пострадавшего при аварии на воскресной прогулке, стало быть, в то время, в которое он не работал бы? Уместно также и в таких ситуациях платить общепринятое вознаграждение исполнителю, если он его требует. Хотя владелец может не дать своё согласие на возмещение в этом и многих других случаях. Однако, нужно спросить, что он делал бы, если бы его могли спросить. Этот гипотетический вопрос должен быть вновь привязан к объективным интересам и предположительной воле. Если исполнение дела соответствует объективным интересам и предположительной воле, то нужно предполагать по критериям разумного наблюдателя, что они, как правило, включают в себя также готовность платить общепринятое вознаграждение.

Статья 1014. Недопустимость возмещения понесенных

расходов

Исполнитель не может требовать возмещения понесенных расходов, если ведение им дел противоречит интересам и действительной или предполагаемой воле владельца. Если исполнитель мог знать об этом, он обязан возместить вызванный исполнением вред.

Положение комментируемой статьи подтверждает принцип предыдущей статьи: право на возмещение расходов имеет в качестве предпосылки то, что исполнитель стал действовать реально в соответствии с хорошо понятным интересом и с устанавливаемой по объективным критериям волей владельца. Формулировка разъясняет, что требование возмещения не существует, если отсутствуют либо интерес, либо воля. Положение содержит правовую основу для отказа удовлетворения требования исполнителя о возмещении расходов. Владелец может потребовать от исполнителя возмещения вреда, который возникает у него из-за неправомерного исполнения дел. Предпосылкой является то, что исполнитель сознавал то, что его деятельность не соответствует интересам и воле третьего лица. Право на компенсацию вреда определяется, согласно общим положениям права на возмещение вреда. Владелец должен быть поставлен по отношению к неправомерному исполнителю в такое положение, в котором бы он находился, если бы ведение дела не имело места. Это значит также, что владелец должен включить в нанесённый вред возможную прибыль, которую он извлекает из ведения дела.

Статья 1015. Предположение об исполнении своих дел

Правила настоящей главы не применяются, если при ведении чужих дел исполнитель предполагал, что это были его дела.

Положения статей 1009-1014 ГКТ относятся также к обязательственным отношениям по закону, которые возникают, если одно лицо выполняет дела в интересах другого лица. Это особенное отношение предопределяет возникновение особых прав и обязанностей как одной, так и другой стороны. Это основное условие отсутствует, если какое-либо лицо, хотя и объективно, заботится о делах другого лица, субъективно, однако, ошибочно исходит из того, что речь идёт как бы о его собственном деле. Кто оплачивает, например, долги другого лица, думая, что речь идёт как бы о его собственной задолженности, действует ошибочно для самого себя, а не для настоящего должника; кто продает предмет, ошибочно полагая, что он находится как бы в его собственности, действует не как исполнитель без

поручения для подлинного собственника, а для самого себя. Комментируемая статья определяет, что для такого стечения обстоятельств нормы о ведении чужих дел не применяются. Вместо этого применяются общие положения об обязательственных отношениях по закону, если существуют их предпосылки. Может случиться так, что лицо, которое оплачивает долг третьего лица, ошибочно полагая, что речь идёт о его собственном долге, неосновательно обогащает это третье лицо, так что исполнитель может, согласно статье 1016 и последующих статей ГКТ, потребовать деньги обратно. С другой стороны, деятельность может быть расценена, как неоправданное проникновение в юридическую сферу третьего лица, и причинить ему имущественную потерю, на которую он может предъявить претензию из-за неприменимости положений статей 1009-1014 ГКТ, согласно положениям статьи 1027 и последующих статей ГКТ, если противоправное причинение ущерба имеет место, или по положениям статьи 1016 и последующих статей ГКТ, если существует неосновательное обогащение. Если настоящий собственник путём, например, продажи и передачи предмета по положениям статьи 210 ГКТ (добросовестное приобретение) теряет свое право, он может потребовать покупную цену у продавца, который ошибочно придерживался собственника.

Глава 3. Неосновательное обогащение

Право неосновательного обогащения устанавливает порядок возврата неосновательного обогащения, т.е. полученных благ или услуг, для которых отсутствуют правовые основания. При этом речь идет об исправлении неправомерной передачи каких-либо имущественных благ, а не о компенсации (возмещении) за это, т.к. компенсация (возмещение вреда) является задачей деликтного права. Таким образом, при неосновательном обогащении всегда стоит вопрос о том, что получил получатель, а не о том, например, какой ущерб понес кредитор. В принципе только выгода, еще имеющаяся у получателя, подлежит изъятию у него на основе норм ГКТ о неосновательном обогащении. В отличие от правового регулирования неосновательного обогащения в Германии и России есть существенная разница по этому вопросу в ГК Туркменистана. Исходя из римского права, подобного рода требования называются кондикциями или требованиями из неосновательного обогащения. Исходной точкой для применения норм права о неосновательном обогащении всегда является отсутствие правовой причины для совершившейся передачи имущества. Наиболее частой причиной этого является недействительность договорных отношений, на которых была основана передача имущества. В этом смысле нормы, регулирующие отношения из неосновательного обогащения, являются императивной обратной стороной регулирования ничтожности, оспоримости и недействительности каузальных сделок.

Статья 1016. Обязанность возврата

Лицо, которое без законного основания вследствие исполнения обязательства другим лицом или иным образом за счет последнего приобрело какое-либо имущество, обязано возвратить этому лицу полученное. Это обязательство имеет место и в том случае, если:

а) правовое основание отпало впоследствии либо если не достигнут результат, на который направлено исполнение в соответствии с содержанием сделки;
б) в отношении требования предъявлено возражение, вследствие которого удовлетворение требования было невозможным в течение длительного срока.

Комментируемая статья различает две основные конфигурации: требование вследствие исполнения обязательства и требование при отсутствии исполнения (приобретение иным образом за счет другого лица). Для наступления обстоятельства предъявления требования в соответствии с настоящей статьей необходимо наличие трех условий: - приобретения какого-либо имущества должником; - приобретение должно быть вследствие исполнения обязательства или иным образом за счет кредитора; - отсутствие законного основания.

Под каким-либо имуществом по смыслу комментируемой статьи следует понимать все выгоды из имущественных ценностей. К ним относятся: имущественные права, причем имеются в виду как обязательственные (требования), так и вещные права (например, право собственности, право залога); охраняемые законом правовые статусы (например, владение); - позиции, выгодные чисто фактически, как например ошибочная запись в реестре; - освобождение от обязанностей и обременений (потому что это тоже выгодно сказывается на имущественном положении должника); - экономия собственных затрат (если вместо должника исполнение производит другое лицо, в результате чего должник экономит собственные средства, что положительно сказывается на его финансовом положении: например, услуги, оказанные на основании недействительного договора, за что нет никакого договорного требования оплаты). Согласно правил комментируемой статьи неосновательное обогащение должника должно было произойти вследствие исполнения обязательства другим лицом. Таким образом,

решающим здесь является передача имущества по желанию и целенаправленно, т.е. некое лицо должно было сознательно желать приумножить имущество другого лица и при этом преследовать определенную цель. Если ребенок покупает телевизор и оплачивает его стоимость в магазине украденными у родителей деньгами, то он сознательно и целенаправленно (а именно, для исполнения своей обязанности в рамках договора купли-продажи) желает уплатить эти деньги продавцу. Противоположный пример: фермер Б, направляясь к своему полю, прошел через поле фермера А, и по дороге случайно потерял на этом поле часть своего посевного материала. И если теперь у фермера А вырастет урожай из семян фермера Б, то имущественная выгода фермера А никак не может быть изъята у него путем предъявления требования из исполнения, т.к. фермер Б не желал приумножить имущество фермера А, это не было ни смыслом, ни конечной целью его действий.

Далее в комментируемой статье содержится условие произведения исполнения без законного основания. Законным основанием в этом смысле является любое право «оставить у себя результат исполнения», независимо от того, вытекает ли это право из норм закона или из договорных отношений. Правда, это законное основание должно быть

действительным. Если, например, договор оспаривается, или если одна из сторон договора при заключении договора была недееспособной, или если была нарушена форма договора, ведущая к ничтожности договора (который не был исправлен), или если к моменту завершения исполнения сделка уже утратила силу (например, в случае, когда был назначен предельный срок или при наступлении условия, влекущие расторжение сделки), то действительное законное основание отсутствует. Согласно пункту «а» комментируемой статьи не имеет значения, отсутствовало ли вообще законное основание для исполнения или отпало позже. Так же, согласно этой норме, право предъявить требование из неосновательного обогащения имеется и в том случае, когда не достигнут результат, на который направлено исполнение в соответствии с содержанием сделки. Однако, стороны должны были иметь единое мнение относительно результата, который должен был быть получен. В этом отношении односторонних ожиданий недостаточно.

Статья 1017. Невозможность требования возврата

Имущество, предоставленное с целью исполнения обязательства, не может быть истребовано к возврату, если:

- а) лицо, исполнившее обязательство, знало, что оно не обязано исполнять;**
- б) исполнение было осуществлено из морального долга или для соблюдения приличий;**
- в) истек срок исковой давности.**

Статья закрепляет основания отсутствия права требования при передаче имущества для исполнения обязательства в следующих случаях:

1. когда должник знал, что он не обязан производить исполнение, например, договор о незаконной торговле оружием является ничтожным согласно статье 79 ГКТ. Если сторона договора знает об этой ничтожности и о том, что она не должна производить исполнение, то она не может и предъявлять требование из неосновательного обогащения. Но в этих случаях необходимо принимать во внимание связь со статьей 1026 ГКТ;
2. когда исполнение было произведено только по моральным и нравственным причинам, например, если лицо помогает близким людям по моральным и нравственным мотивам, оно не может предъявлять требования, не смотря на то, что законное основание (договор) оказания этой помощи отсутствовало;
3. при истечении срока давности, например, через 4 года после наступления срока оплаты по договору должник оплачивает свой долг, так как считает неприличным ссылаться на срок давности.

Статья 1018. Не достижение результата

Требование о возврате вследствие недостижения результата, на достижение которого было направлено исполнение, не допускается, если получение такого результата с самого начала представлялось невозможным и лицо, исполняющее обязательство, знало об этом или недобросовестно воспрепятствовало достижению результата.

Комментируемая статья не допускает предъявления требования в случае, если получение результата с самого начала представлялось невозможным и лицо, исполняющее обязательство, знало об этом или недобросовестно воспрепятствовало достижению результата. Эта невозможность может основываться как на юридических, так и на фактических причинах.

Статья 1019. Возвращение неосновательного обогащения в натуре

Имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре. Приобретатель отвечает перед потерпевшим за всякие, в том числе и за всякие случайные, недостачи или ухудшение неосновательно приобретенного имущества, происшедшие после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. До этого момента он отвечает лишь за умысел или грубую неосторожность.

Согласно части 1 комментируемой статьи приобретатель должен вернуть кредитору полученное имущество в натуре, т.е. принципиально не выплачивается ни эквивалент стоимости, ни эквивалент ущерба. Должны быть возвращены сами полученные предметы имущества, поскольку они еще имеются у должника. Если у него их уже нет или если он имеет только часть этого имущества, то он должен вернуть только еще имеющееся у него. Должно быть возвращено именно только еще имеющееся неосновательное обогащение. Размер компенсации подлежит проверке в соответствии с действующими для этих случаев особыми нормами (ст. 1027 и последующие статьи ГКТ). Однако на случай, если должник узнал или должен был узнать о своей обязанности вернуть полученное имущество, часть 2 комментируемой статьи предусматривает ужесточение ответственности. Если до этого момента он отвечает лишь за умысел или грубую неосторожность, то с этого момента он отвечает даже за случайное ухудшение имущества, являющегося предметом требования из неосновательного обогащения. Эта норма не является основой права требования, а представляет собой только ужесточение ответственности за другое основание права требования, которое следует искать в ином месте ГКТ.

Статья 1020. Возмещение стоимости неосновательного обогащения

1. **В случае невозможности возвратить в натуре неосновательно полученное имущество приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения.**

2. **Лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило.**

Настоящая статья регулирует случай, когда предмет неосновательного обогащения не может быть возвращен в натуре. Если конкретный предмет неосновательного обогащения не может быть возвращен, то неосновательное обогащение должно быть возвращено в другом виде. Принципиально действует норма, как это следует уже из статьи 1016 ГКТ, о возврате полученного предмета имущества в натуре. Если должник без наличия законного основания получил только право владения, то он вернет кредитору вещь в натуре (случай, предусмотренный в ч. 1 ст. 1019 ГКТ). Если же должник получил не только право владения, но и право собственности на вещь, то возврат вещи не меняет дела, т.к. это предоставило бы кредитору только право владения, но не право собственности на вещь. Следовательно, должник требования из неосновательного обогащения должен вернуть право собственности на вещь согласно действующим для этого правилам в каждом случае соответственно. Вид возврата зависит, таким образом, от предмета неосновательного обогащения и поэтому на практике может выглядеть по-разному в зависимости от конкретного случая. Если же, наоборот, должник получил услугу, например, поездку по железной дороге, то он не может вернуть ее в натуре. То же самое относится к случаю, когда предмет требования был потреблен, то есть, например, бензин был израсходован на поездку на автомобиле, яблоко было съедено или уголь сожжен в топке. В этих случаях часть 1 комментируемой статьи предписывает, что должна быть возвращена стоимость имущества на момент его приобретения.

Здесь имеется в виду действительная стоимость этого имущества в момент приобретения предмета требования неосновательно обогатившимся получателем, например, стоимость угля в тот момент, когда его получил должник требования. Если стоимость угля в момент возврата возросла, то должник требования, согласно части 1 комментируемой статьи, должен возместить потерпевшему также и это увеличение стоимости, если он не выплатил эквивалент стоимости сразу после того, как он узнал о неправомерном обогащении. Следовательно, недобросовестное ожидание идет за счет обогатившегося получателя. Он должен компенсировать любое приращение стоимости, возникшее в период его недобросовестного поведения. При этом стоимость должна устанавливаться объективно. Итак, неважно, какую стоимость имела вещь для должника, а важна только рыночная стоимость. Если, например, должник требования продает, используя свою собственную ловкость в коммерческих делах, предмет неосновательного обогащения, который объективно стоит 1000 манат, за 2000 манат, то он все же должен уплатить по требованию только 1000 манат. В любом случае, это правило действует, если он добросовестен. Если же он недобросовестен, то действует ужесточенная ответственность, установленная статьей 1022 ГКТ.

Часть 2 комментируемой статьи содержит обязательство возмещения сбереженных затрат (лицо, временно неосновательно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования). И здесь на первый план тоже выступает идея возврата еще имеющегося необоснованного обогащения, поэтому возврату подлежит только имеющееся приумножение имущества, возникшее в результате сбереженных затрат.

Статья 1021. Последствия неосновательной передачи права другому лицу

Лицо, передавшее путем уступки требования или иным образом принадлежащее ему право другому лицу на основании неимущественного или недействительного обязательства, вправе требовать восстановления прежнего положения, в том числе возвращения ему документов, удостоверяющих переданное право.

На случай необоснованного обогащения, вследствие уступки требования, настоящая статья устанавливает, что наряду с восстановлением прежней ситуации можно потребовать также и возврата документов, касающихся переданного права. Например, если автор уступил банку свое право получения гонорара от издательства, а в последующем договор уступки с банком был признан недействительным, банк должен вернуть автору все документы, подтверждающие его право на гонорар в отношении издательства.

Статья 1022. Возмещение потерпевшему неполученных доходов

1. **Лицо, которое неосновательно получило имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения.**

2. **На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения денежных средств.**

Часть 1 комментируемой статьи устанавливает, что неосновательно обогатившийся должник, который узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения, обязан возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые он извлек или должен был извлечь. Согласно части 2 этой нормы на сумму неосновательного денежного обогащения должны быть начислены проценты. Порядок начисления процентов определяется на основе статьи 395 ГКТ.

Статья 1023. Возмещение затрат на имущество, подлежащее возврату

При возврате неосновательно полученного или возмещении его стоимости получатель вправе требовать от исполнителя возмещения понесенных необходимых затрат на содержание и сохранение имущества с того времени, с которого он обязан возвратить доходы с зачетом полученных им выгод. Право на возмещение затрат утрачивается в случае, когда получатель умышленно удерживал имущество, подлежащее возврату.

Данная статья уточняет общую идею права неосновательного обогащения: т.к. принципиально возврату подлежит только еще имеющееся неосновательное обогащение, то должник должен получить возмещение своих затрат, которые ему пришлось произвести, чтобы имущество, являющееся предметом требования из неосновательного обогащения, могло сохраниться в хорошем состоянии. Правда, он должен произвести зачет соответствующих затрат и полученной выгоды, как того требует предложение первое комментируемой статьи. Затратами по смыслу данной статьи являются все добровольные имущественные затраты получателя, которые он произвел для сохранения своего приобретения и которые направлены на содержание и сохранение этого имущества. Следовательно, сами расходы на приобретение к этому вообще не относятся. Например, если нужно почистить дорогой ковер, то расходы на химчистку могут быть учтены, т.к. это сохраняет вещь. Если ломаются полученные часы и получатель отдает их в ремонт, то расходы на ремонт можно учитывать. Но если эти часы ему больше нравятся в позолоченном корпусе, то эти затраты на «роскошь» не могут учитываться, согласно комментируемой статье, т.к. они не направлены на содержание и сохранение этой вещи.

Не может учитываться и ущерб, который был причинен в результате использования этой вещи. Конечно, это имущественные убытки для получателя вещи. Но они ведь возникли не в результате добросовестного приобретения и уж совсем не для сохранения имущества, являющегося предметом требования из неосновательного обогащения. Речь при этом идет, напротив, о случайном имущественном ущербе, который не может быть возмещен на основе настоящей статьи.

Предложение второе статьи устанавливает, что право на возмещение затрат утрачивается в случае, когда получатель умышленно удержал имущество, подлежащее возврату. Данную норму следует понимать таким образом, что затраты, произведенные к этому моменту, могут быть учтены согласно предложению первому статьи; все, что произошло после этого момента, не может быть учтено. Этим законодатель подчеркивает, что возмещению должны подлежать только те затраты, которые были произведены для сохранения состояния приобретенного.

Статья 1024. Повышенная ответственность при известном отсутствии правового основания

- 1. Если получатель в момент получения знает об отсутствии законного основания для приобретения или узнает об этом, то обязанность возврата неосновательного обогащения возникает в момент приобретения или в момент, когда получатель узнает об отсутствии такого основания, как если бы требование о возврате в этот момент было принято к судебному производству.**
- 2. Если получатель принятием исполнения нарушит установленный законом запрет или добрые нравы, то он обязан к возврату с момента получения.**

В части 1 комментируемой статьи содержится норма, ужесточающая ответственность должника по требованию получателя. Если получатель знает об отсутствии законного основания для приобретения или узнает об этом позже, то обязанность возврата неосновательного обогащения возникает уже в момент приобретения имущества, являющегося предметом кондикции, т.е. требования из неосновательного обогащения, или в момент, когда получатель узнает об отсутствии такого основания (если это произошло после приобретения). Тогда получатель несет ответственность так, как если бы требование о возврате в этот момент было принято к судебному производству. Условием этого является знание получателя об отсутствии законного основания. Таким образом, условие, что он должен знать, или грубая неосторожность не являются достаточными. Однако, по всей видимости, норму следует толковать так, что достаточным условием является очевидность всех причин, обосновывающих отсутствие законного основания, а получатель, несмотря на хорошую осведомленность, не хочет признавать отсутствия законного основания. Часть 2 комментируемой статьи устанавливает обязанность немедленного возврата получателем, если само принятие данного исполнения нарушает закон или добрые нравы.

Например, при приобретении оружия запрещенным законом путем.

Статья 1025. Распоряжение неправомочного лица

- 1. Если неправомочное лицо распорядилось предметом и это распоряжение имеет силу для правомочного лица, то первое обязано возвратить правомочному лицу все полученное вследствие этого распоряжения. Если результат распоряжения имеет безвозмездный характер, то данная обязанность возлагается на лицо, которое непосредственно извлекло правовую выгоду на основании такого распоряжения.**
- 2. Если неправомочному лицу было произведено исполнение, которое действительно в отношении правомочного лица, то неправомочное лицо обязано возвратить правомочному лицу полученное вследствие исполнения.**

Комментируемая статья регулирует особые случаи требования из неисполнения (ст. 1016 ГКТ). Предложение первое части 1 статьи устанавливает право правомочного лица потребовать возврата всего, полученного неправомочным лицом вследствие сделанного последним действительного распоряжения (возврат суррогата, т.е. «всего, полученного вследствие такого распоряжения»). Если сделать вывод от противного, то следует, что само распоряжение остается действительным и неприкосновенным. Следовательно, уплативший добросовестный приобретатель остается по смыслу права неосновательного обогащения неприкосновенным. Если же приобретатель

приобрел имущество безвозмездно, то на него возлагается обязанность возврата согласно предложению второй части 1 настоящей статьи. Хотя он и является добросовестным приобретателем, однако он меньше нуждается в защите, т.к. получил предмет неосновательного обогащения безвозмездно. Однако при этом речь идет только об обязательно-правовом требовании из неосновательного обогащения (кондикции), а не о вещном виндикационном требовании.

Во-первых, необходимо наличие факта распоряжения. Под этим понимается любая сделка, которая непосредственно меняет вещно-правовую ситуацию (например, передача права собственности на предмет, но не обязательно-правовая

продажа этого предмета). Во-вторых, распоряжающееся лицо должно быть неправомочным. Это бывает всегда в случаях, если оно само не владеет правом, а также не получил полномочий от лица, имеющего право. В-третьих, распоряжение должно быть действительным, несмотря на неправомочность распорядившегося лица. Это возможно, например, в случае добросовестного приобретения от неправомочного лица (ст. 210 ГКТ). Но, если, даже распоряжение неправомочного лица сначала является недействительным, например, т.к. вещь была украдена, и поэтому часть 1 статьи 211 ГКТ исключает добросовестное приобретение, то действительность распоряжения может быть достигнута тем, что правомочное лицо задним числом одобрит собственно недействительное распоряжение. Эта возможность однозначно предусматривается в статье 127 ГКТ.

Правовое последствие требования заключается в том, что прежнее правомочное лицо может потребовать от распорядившегося лица возврата всего, что он получил в результате сделанного им распоряжения. Согласно противоположной точки зрения, обязанность возврата должна быть ограничена объективной стоимостью вещи, в отношении которой было сделано распоряжение. По существу, спор имеет значение тогда, когда какой-нибудь особенно ловкий продавец сумел продать вещь намного дороже ее объективной стоимости. Согласно господствующему мнению, он должен возратить всю вырученную от продажи сумму, включая долю, которая получена им только благодаря его личной ловкости при совершении сделок. В пользу этого говорит, с одной стороны, текст нормы (использование в части 1 настоящей статьи выражения «все»), а с другой стороны, тот факт, что право на возможное получение прибыли и выручки имеется как раз у правомочного лица, а не у третьего лица.

Если требование предъявлено приобретателю, то дополнительным, четвертым условием, должна быть безвозмездность распоряжения. Если приобретатель получил предмет с частичной доплатой, но все же на очень льготных условиях (так называемое «смешанное дарение»), то решение надо будет принимать согласно тому, что является основным компонентом сделки. Если сделка по своей сути ближе к дарению, то применяется предложение второе части 1 комментируемой статьи, если же это скорее договор купли-продажи, то требование к приобретателю не может быть предъявлено. Другими словами, если, например, новый Мерседес продан за 1000 манат, то, очевидно, можно применить предложение второй части 1 настоящей статьи, т.к. здесь, учитывая фактическую стоимость автомобиля, на первом плане однозначно стоит характер дарения.

Очень проблематичен случай, когда распоряжение было сделано неправомочным лицом возмездно, но *при отсутствии правового основания*. Целесообразно здесь придерживаться так называемой «доктрины двойной кондикции». Согласно ей, даже неправомочный приобретатель должен возратить предмет неосновательного обогащения, но не прямо первоначальному правомочному лицу, а только его контрагенту (т.е. распорядившемуся неправомочному лицу). А затем первоначальное правомочное лицо может предъявить кондикцию, т.е. требование из неосновательного обогащения, распорядившемуся неправомочному лицу. Эта сложная конструкция обоснована тем, что доверие неправомочного приобретателя достойно защиты. Если он должен возратить вещь уже несмотря на свою добросовестность, то он должен нести обязанность возврата по отношению к своему контрагенту, чтобы иметь возможность заявить возможные возражения, вытекающие из того договорного отношения. А иначе это уже не было бы возможным при прямом предъявлении требования правомочным лицом. В отличие от этого, существует противоположное мнение («доктрина единой кондикции»), которое допускает прямое предъявление требования к неправомочному приобретателю с выводом по типу «раз так, так уж тем более»: если уж приобретатель, безвозмездно получивший вещь, обязан возратить вещь на существующем правовом основании, то это тем более должно относиться и к неправомочному приобретателю.

Условиями требования к неправомочному лицу, согласно части 2 настоящей статьи, являются следующие: во-первых, неправомочное лицо должно получить что-нибудь вследствие исполнения. Это тот случай, когда оно не является кредитором по долговому (дебиторскому) обязательству, а также не уполномочено еще каким-либо образом к получению по счету. Во-вторых, это исполнение неправомочному лицу должно быть действительным в отношении правомочного лица. Это часто бывает в связи с уступкой требований. Так, например, согласно части 1 статьи 471 ГКТ должник вправе исполнить свое обязательство в пользу первоначального кредитора до тех пор, пока ему не будет сообщено об уступке требования. Таким образом, в этом случае исполнение прежнему кредитору, который уже более не является правомочным лицом, является действительным, поэтому новый кредитор может предъявить ему требование из неосновательного обогащения, согласно части 2 настоящей статьи. Наоборот, должник же освобождается от своей обязанности исполнения (ч. 1 ст. 471 ГКТ).

Но также и в связи с частью 2 комментируемой статьи возможны разные конструкции подобных случаев, в которых исполнение неправомочному лицу сделано с разрешения правомочного лица (ст. 127 ГКТ) и поэтому становится действительным. В этом кредитор может быть заинтересован, в частности, тогда, когда неправомочное лицо более платежеспособно, чем, например, обанкротившийся тем временем должник.

Статья 1026. Исполнение в нарушение закона или добрых нравов

Лицо, принявшее исполнение, обязано возратить полученное, если цель исполнения была установлена таким образом, что вследствие принятия исполнения это лицо нарушило закон или добрые нравы. Требование о возврате не допускается, если лицо, осуществившее исполнение, само виновно в подобном нарушении, за исключением тех случаев, когда исполнение состояло в принятии

обязательства; не допускается требование возврата того, что было предоставлено с целью исполнения подобного обязательства.

Другая причина недопущения требования устанавливается статьей 1026 ГКТ. Предложение первое настоящей статьи регулирует особый случай требования из исполнения. В то время, как в пункте «а» статьи 1017 ГКТ исполнитель, т. е. должник, знает о том, что обязательства об исполнении не существует, в предложении первом комментируемой статьи речь идет о том, что получатель исполнения, т. е. кредитор, нарушает закон или добрые нравы. Так как очевидно, что эти нарушения в большинстве своем делают договор ничтожным уже согласно статье 79 ГКТ, то сфера применения предложения первого комментируемой статьи является очень ограниченной. Возможны случаи, в которых имеется лишь одностороннее нарушение закона или добрых нравов со стороны только получателя исполнения, т.е. кредитора. Это относится как к тем случаям, когда основная сделка не утратила силу (поэтому ст. 1016 ГКТ не применяется), так и к случаям, когда основная сделка является ничтожной, но статья 1016 ГКТ не может применяться, т.к. этому препятствует статья 1017 ГКТ. Например, кредитор шантажирует должника, требуя заплатить ему 1000 манат за компрометирующие фотографии. Договор купли-продажи был недействительным из-за уголовной наказуемости шантажа, согласно статье 79 ГКТ, т. е. должник произвел бы выплату без законного основания. Согласно предложению первому статьи 1016 ГКТ он, несмотря на это, не мог бы потребовать возврата денег, т.к. это исключается пунктом «а» статьи 1017 ГКТ. Ведь должник знал, что шантаж запрещается и что поэтому сделка является недействительной. Все же он может потребовать возврата денег, а именно согласно предложению первому комментируемой статьи, т.к. только получатель исполнения (шантажист) нарушил закон и добрые нравы. «Недопущение недопущения» по предложению второму настоящей статьи не применяется, так что жертва шантажа может потребовать возврата денег.

Раздел 4. Деликтные обязательства

Глава 1. Общие положения

Статья 1027. Понятие

**Лицо, причинившее другому лицу вред
противоправными умышленными или неосторожными действиями, обязано возместить ему этот вред.**

Обязательства вследствие причинения вреда являются одним из видов внедоговорных обязательств: деликтные обязательства. Названные обязательства возникают между лицами, не состоявшими в договорных отношениях и, в отличие от договорного права, которое защищает участников договорных отношений, в случае нарушения взятых договорных обязательств, деликтное право охраняет лицо от посягательств со стороны любого лица. Деликтные обязательства могут возникнуть и между лицами, которые состоят в договорных отношениях, но причиненный вред не связан с нарушением договорных обязательств. Один из таких случаев, например, указан в статье 551 ГКТ, предусматривающей последствия причинения вреда вследствие недостатков подаренной вещи. В соответствии с этой нормой вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина, принявшего дар, вследствие недостатков подаренной вещи может быть возмещен по правилам комментируемой главы. В случаях, предусмотренных законом, согласно нормам настоящей главы возмещается вред, причиненный нарушением договорных обязательств. Например, по договору перевозки пассажиров в обязанности перевозчика (транспортной организации) входит доставка к месту назначения пассажира живым и невредимым, а также его багажа или груза в целости и сохранности. При нарушении своих обязательств перевозчик за недоставку или утрату груза отвечает по нормам о договорной ответственности (ст. 680 ГКТ), а за повреждение здоровья или смерть пассажира – по правилам комментируемой главы. В статье 8 ГКТ причинение вреда другому лицу названо как одно из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей. При этом из статей 8 и 1027 Кодекса вытекает, что вредоносный результат может явиться следствием, как действия, так и бездействия. В последнем случае это невыполнение должностными и иными лицами возложенных на них законом или договором обязанностей. Согласно статье 1027 ГКТ на причинителя вреда возлагается обязательство возмещения вреда, если вред причинен другому лицу противоправными умышленными или неосторожными действиями. Однако для возникновения обязательства по возмещению вреда одного факта причинения вреда недостаточно. Комментируемая статья содержит общие условия (основания), которые в совокупности с фактом причинения вреда порождают обязательства по его возмещению. Условия эти следующие: наличие субъекта ответственности (лица, причинившего вред), противоправного деяния, вреда, причинной связи между деянием и наступившим вредом, вины причинителя вреда. Перечисленные основания признаются общими, поскольку для возникновения деликтного обязательства их наличие требуется во всех случаях, если иное не установлено законом. Когда же закон изменяет круг этих обстоятельств, говорят о специальных условиях ответственности. К таковым, к примеру, относятся случаи причинения вреда источником повышенной опасности, владельцем которого несет ответственность независимо от вины (ст. 1034 ГКТ). Главной целью статьи 1027 ГКТ является восстановление имущественного положения потерпевшего, которое существовало бы без деликтного правонарушения, или компенсация ущерба, который наступил в результате этого правонарушения. Хотя статья 1027 представляет собой самостоятельное правовое основание требования, её нужно рассмотреть во взаимосвязи с частью 1 статьи 14 ГКТ, согласно которому «лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков». Для наступления деликтных обязательств необходимо, как было указано выше, наличие деяния, повлекшего причинение вреда другому лицу. При этом деяние может выражаться как в действиях, так и в бездействиях, если эти последние являлись волевым актом. В последнем случае это невыполнение должностными и иными лицами возложенных на них законом или договором обязанностей. Примером такого противоправного бездействия могут служить предусмотренные уголовным законодательством оставление в опасности (ст. 125 УКТ), неоказание помощи

больному (ст.121 УКТ), халатность (ст.188 УКТ).Деяние только в том случае является элементом объективной стороны деликтного правонарушения, если оно посягает на права или другие имущественные блага потерпевшего лица, как, например, повреждение чужой автомашины во время аварии. Это означает, что необходимо наличие конкретного объекта, который охраняется законом и который принадлежит потерпевшему. Между деянием и последствиями этого деяния должна существовать причинная связь. Соответственно должно быть проверено, является ли вред, например, утрата трудоспособности, результатом указанного деяния. Согласно статье 422 ГКТ, «возмещению подлежит только тот вред, который представляет собой непосредственное следствие повлекшего вред действия». Предпосылкой деликтной ответственности является наличие противоправного деяния, повлекшего причинение вреда. Из этого следует, что если вред нанесен действиями, не являющимися противоправными, то вред в этом случае не подлежит возмещению. Например, если вред причинен третьему лицу в условиях самозащиты гражданских прав, согласно статье 13 ГКТ, такой вред не подлежит возмещению. В каждом конкретном случае следует проверить, в чем выражается противоправность: нарушены

предписания закона или не были соблюдены требования устава и т.д. Противоправность в некоторых случаях может выражаться в осуществлении противоправного деяния независимо от наступления последствий (вреда), а в другом случае – необходимо наступление противоправного результата. Примером первого случая является распространение порочащих честь, достоинство и деловую репутацию лица информации согласно части 1 статьи 16 ГКТ. Примером противоправного результата является телесное повреждение согласно части 2 статьи 418 ГКТ.

Предпосылка деликтной ответственности - вина причинителя вреда, согласно статье 1027 ГКТ, может быть выражена в форме умысла или неосторожности. Для установления виновности следует проверить вменяемость лица, причинившего вред, и его вину в совершении конкретного правонарушения. Если правонарушителем и причинителем вреда является лицо, признанное в соответствии со статьей 26 ГКТ недееспособным, или, согласно части 1 статьи 1029 ГКТ, лицо не достигло десятилетнего возраста, на него не может быть возложена деликтная ответственность. В большинстве случаев для наступления ответственности достаточно одной неосторожности. Неосторожно действует лицо, если оно пренебрегает необходимой в гражданском обороте заботливостью. Лишь в редких случаях встречается умысел как форма вины для возложения деликтной ответственности на правонарушителя. Умысел означает, что лицо знало и желало наступления последствий и противоправными деянием добивалось их. Как правило, это происходит, когда в причинении вреда участвуют несколько лиц – соучастников. Хотя вина нарушителя является основанием его ответственности, в некоторых случаях деликтная ответственность наступает без вины. Например, вред, возникший в результате эксплуатации воздушного транспорта, подлежит возмещению во всех случаях (ч. 2 ст. 1034 ГКТ). Деликтная ответственность наступает только при наличии вреда. Под вредом в комментируемой статье понимается материальный ущерб, который выражается в уменьшении имущества потерпевшего в результате нарушения принадлежащего ему материального права или умалении нематериального права (жизнь, здоровье человека и т.п.). При

определении размера возмещения убытков применяется общее правило. Лицо, обязанное возместить вред, должно восстановить положение, которое существовало бы, если не наступило обстоятельство, обязывающее произвести возмещение (ч. 1 ст. 418 ГКТ). Для определения подлежащего возмещению вреда, следует также обратиться к статье 422 ГКТ, согласно которой «возмещению подлежит только тот вред, который должник мог заранее предполагать и который представляет собой непосредственное следствие повлекшего вред действия». Таким образом, статья 422 ГКТ закрепляет принцип причинности, т.е. причинной связи между наступившим вредом и действием, повлекшим наступление этого вреда. Статья 1027 ГКТ не содержит конкретного перечня тех объектов, посягательство на которые влечет возникновение вреда, подлежащего возмещению со стороны нарушителя. Преимущество общей формулировки статьи 1027 ГКТ заключается в том, что она позволяет широко охватить интересы и права потерпевшего. Кроме этого, в отдельных статьях ГКТ содержится перечень некоторых защищенных благ, как например, жизнь или здоровье лица. К объектам, находящимся под защитой закона, можно отнести жизнь человека (ст.1034 ГКТ), здоровье (напр. ст. 418 ч.2 ГКТ), свобода (противоправное лишение свободы), права (личные нематериальные права, право владения, абсолютные права как собственность и др.), право на собственное изображение (ст. 17 ГКТ), право на охрану тайны личной жизни (ст. 18 ГКТ).

Статья 1027 ГКТ является общей нормой и содержит применимые для всех деликтных правонарушений предпосылки имущественной ответственности причинителя вреда. Помимо этого, ГКТ закрепляет отдельные виды правонарушений, которые встречаются как в деликтном праве, так и в других частях ГКТ. К деликтным правонарушениям, которые размещены в Общей части ГКТ, относятся: защита чести, достоинства и деловой репутации (ст. 16 ГКТ), защита права на собственное изображение (ст. 17 ГКТ), право на охрану тайны личной жизни (ст. 18 ГКТ) и т.д. Некоторые правонарушения содержатся в Общей части обязательственного права. Например, часть 2 статьи 418 ГКТ определяет, что, если вследствие телесного повреждения или повреждения здоровья, потерпевший утратил трудоспособность или она понизилась, либо растут его потребности, вред должен быть возмещен выплатой потерпевшему ежемесячного содержания.

Статья 1028. Последствия распространения сведений, наносящих вред

1. **Лицо, которое умышленно или по грубой неосторожности распространяет или оглашает сведения, наносящие другому лицу имущественный вред, обязано к возмещению, если эти сведения явно неверны.**

2. **Лицо, сообщившее сведения, не зная об их ложности, не обязано возмещать вред, если оно само или адресат его сообщения были правомерно заинтересованы в получении такого сообщения.**

Часть 1 статьи 1028 ГКТ предусматривает специальный случай нарушения личных неимущественных прав и, в основном, содержит нормы для защиты интересов деловых отношений. Потерпевшим может быть как физическое, так и юридическое лицо или их объединение, а также предприниматели без образования юридического лица. Ответственность наступает только в случае распространения или оглашения неверных сведений, в результате чего нанесен имущественный вред. Например, распространение неверной информации о том, что произведенные одним предприятием продукты питания содержат ядовитые вещества, может нанести имущественный вред предприятию, поскольку в результате распространения этой информации может сократиться реализация этих продуктов. Распространение верных и соответствующих действительности сведений, даже если они могут вызвать наступление негативных имущественных последствий для другого лица, не влечет ответственности распространителя этих сведений. Например, если произведенные продукты питания на самом деле содержат вредные для здоровья вещества и информация об этом будет доведена до сведения общественности, это не повлечет наступления ответственности. Распространение сведений, касающихся личной жизни, регулируется нормами статьи 18 ГКТ. Публичное высказывание субъективных мнений или оценок, даже критических, не считается распространением сведений. Количество получателей распространенных сведений не имеет значения, достаточно сообщение сведений даже одному человеку, если этим причинен вред. Важно, чтобы сообщенное сведение вызывало негативную реакцию деловых отношений.

Вина правонарушителя выражается в распространении сведений умышленно или по грубой неосторожности. Для наступления ответственности достаточно того, что распространитель знал о неверности распространенной информации. Ему вменяется в вину то, что он без перепроверки или сознательно распространил информацию, которая повлекла имущественный вред у потерпевшего.

Обязанность возмещения вреда не возлагается на распространителя информации, если он не знал о ложности распространенных им сведений и если он был правомерно заинтересован в получении этой информации. Например, супермаркет, который планировал продажу продуктов питания, был заинтересован в получении этой информации. Потерпевший имеет право требования возмещения вреда, причиненного ему в результате распространения ложных сведений. Потерпевший также имеет право на компенсацию морального вреда (ч. 5 ст. 16 ГКТ). Кроме этого потерпевший имеет право потребовать прекращения распространения информации, если это распространение еще продолжается.

Вместе с этим, сведения, распространенные в средствах массовой информации, должны быть опровергнуты там же. Если сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву. Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом. Распространитель информации должен доказать, что распространенные сведения соответствуют действительности или, что он вообще ничего не распространял. В свою очередь, потерпевший должен доказать, что сведения не соответствуют действительности. В случаях, когда, распространитель не знал о ложности распространенных сведений, и что у него была правомерная заинтересованность в получении этих сведений, бремя доказывания лежит на распространителе информации. При применении норм комментируемой статьи следует обратиться и к нормам статей 15-16 ГКТ, как к защите личных неимущественных прав. Размеры возмещения вреда, должны быть равными нанесенному имущественному вреду, а моральный ущерб соответствующим содеянному.

Статья 1029. Ответственность несовершеннолетнего за нанесенный вред

1. **Лицо, не достигшее десятилетнего возраста, не несет ответственности за вред, причиненный им другим лицам.**
2. **Несовершеннолетний, достигший десятилетнего возраста, не отвечает за вред, причиненный им другому лицу, если во время причинения вреда он не мог осознать значение своего деяния.**
3. **Родители или лица, ответственные за надзор за несовершеннолетними, обязаны возместить вред, причиненный другим лицам неправомерными действиями несовершеннолетнего. Ответственность исключается в случаях, когда ответственные за надзор лица не могли предотвратить вреда.**

В комментируемой статье содержится целая группа норм, посвященных ответственности за вред, причиненный лицами, не достигшими десятилетнего возраста. За вред, причиненный такими лицами, ответственность несут иные, названные в законе лица. ГКТ различает дееспособность и деликтоспособность физических лиц. Если дееспособность подразумевает способность лица по своей воле и своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ч. 1 ст. 23 ГКТ), то институт деликтоспособности определяет способность лица нести личную имущественную ответственность за причиненный своими действиями третьим лицам вред.

Деликтное право устанавливает возрастные пределы для деликтоспособности, что следует из части 1 статьи 1029 ГКТ, согласно которому «лицо, не достигшее десятилетнего возраста, не несет ответственности за вред, причиненный им другим лицам». Таким образом, комментируемая статья устанавливает неделиктоспособность несовершеннолетнего, не достигшего десятилетнего возраста, т. е. он не может привлекаться к имущественной ответственности за вред, причиненный им другим лицам. Деликтоспособность лица от десяти до восемнадцати лет является ограниченной. Такой вывод можно сделать на основе анализа части 2 статьи 1029 ГКТ, согласно которому возмещение вреда исключается, если несовершеннолетнее лицо во время причинения вреда не могло осознать значение своего деяния. Оценка того, мог ли несовершеннолетний осознать значение своего деяния, прерогатива суда.

Отсутствие деликтоспособности у несовершеннолетних не означает, что потерпевший, которому был причинен вред действиями несовершеннолетнего лица, остается без защиты. Согласно части 3 статьи 1029 ГКТ: «родители или лица, ответственные за надзор за несовершеннолетними, обязаны возместить вред, причиненный другим лицам неправомерными действиями несовершеннолетнего». Предпосылкой ответственности этих лиц является не факт причинения вреда третьим лицам, а противоправные действия (бездействия), вина родителей (усыновителей) и

опекунов (попечителей), на которых возложена ответственность за неосуществление надзора за несовершеннолетними, безответственное отношение к их воспитанию, неправомерное использование своих прав по отношению к детям, результатом которого явилось их неправильное поведение, повлекшее вред (попустительство или поощрение озорства, хулиганских действий, безнадзорность детей, отсутствие внимания к ним и т.п.). Таким образом, родители (усыновители, опекуны и попечители) несут ответственность, как за ненадлежащее воспитание, так и за ненадлежащий надзор за детьми (ч.3 ст. 36 ГКТ). Ответственность родителей наступает вне зависимости от того, проживают они вместе с детьми или нет. Отдельно проживающий родитель несет равную ответственность с родителем, который проживает вместе с ребенком. Нахождение детей в школе или детском саду не освобождает родителей от ответственности, а всего лишь может уменьшить размер их ответственности. В некоторых случаях, предусмотренных в части 3 комментируемой статьи, родители и лица, ответственные за надзор, могут быть освобождены от ответственности, если будет доказано, что они не могли предотвратить наступление вреда. Прежде всего, это выражается в доказывании того, что они не нарушали свою обязанность по надзору за несовершеннолетними, например, отдельно проживающий родитель может быть освобожден от ответственности, если он по вине другого родителя был лишен возможности участвовать в воспитании своего ребенка. Таким образом, во всех случаях родители должны иметь возможность доказать свою невиновность. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 10 лет, строится так же, как и ответственность несовершеннолетнего до 10 лет, за исключением случаев, когда он осознавал значение своего деяния во время причинения вреда. Ограничение дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 10 лет касается исключительно возможности совершения ими сделок (сделкоспособность). В то же время они обладают неограниченной деликтоспособностью, то есть самостоятельно отвечать за причиненный ими вред. Это означает, что в качестве ответчика всегда должен привлекаться сам несовершеннолетний причинитель вреда и именно применительно к его действиям должен быть решен вопрос об основаниях ответственности за причиненный вред. Вместе с тем, учитывая имущественное положение несовершеннолетних (многие учатся и не имеют средств на возмещение вреда), устанавливается дополнительная ответственность их родителей (усыновителей), опекунов и попечителей, а также определенных учреждений, которые являются попечителями помещенных в них детей. Никакие другие воспитательные, учебные, лечебные и иные учреждения не отвечают за вред, причиненный несовершеннолетними от 10 лет. Ответственность родителей (усыновителей), опекунов и попечителей наступает лишь в случае, когда положительно решен вопрос об ответственности самого причинителя и у него нет достаточных средств на возмещение вреда. Тогда полностью или в недостающей части обязанность возместить вред возлагается на его родителей (усыновителей), опекунов и попечителей. Таким образом, ответственность родителей (усыновителей), опекунов и попечителей является дополнительной и запасной (субсидиарной). Но к дополнительной ответственности названные лица привлекаются не автоматически, а лишь тогда, когда в их действиях (бездействии) установлен состав гражданского правонарушения: противоправность, вина и причинная связь. Ответственность родителей (усыновителей) и попечителей носит временный характер: она прекращается по достижении причинителем вреда совершеннолетия (18 лет), то есть с приобретением им полной дееспособности. Приобретение полной дееспособности до достижения совершеннолетия – в связи с вступлением в брак (ч. 2 ст. 23 ГКТ, ч.3 ст.15 Семейного кодекса Туркменистана) – также является основанием к прекращению дополнительной ответственности названных в законе лиц. И,

наконец, дополнительная ответственность прекращается, если у несовершеннолетнего до достижения совершеннолетия появились средства, достаточные для возмещения вреда. Родители, лишённые родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства, в отношении которого они были лишены родительских прав, в том числе и право на получение содержания от своих детей. Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности по содержанию детей. Так как обязанности по содержанию детей являются не только алиментные обязанности, то судьи в случаях, когда действия детей, причинившие вред, явились результатом ненадлежащего выполнения этими лицами родительских обязанностей, их могут привлекать к ответственности. Таким образом, родители, утрачивая семейные связи, сохраняют гражданско-правовую ответственность за свои неправомерные действия и за свою вину. Кроме этого, должна быть доказана причинная связь между неисполнением обязанности по надзору и причинением вреда.

Статья 1030. Возмещение вреда, причиненного душевнобольным

Если слабоумный или душевнобольной неправомерными действиями причиняет вред другому лицу, на него не возлагается обязательство возмещения вреда.

Если на лицо возложены обязанности наблюдения за причинителем вреда, оно обязано возместить вред, кроме случаев, когда предотвращение этого вреда было невозможным.

Физическое лицо, которое вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признано судом недееспособным (ч. 1 ст. 26 ГКТ). Он является недееспособным, т.е. не несет ответственность за причиненный вред. Гражданин, причинивший вред преступлением, совершенным в состоянии невменяемости, но не признанный судом недееспособным в порядке гражданского судопроизводства, освобождается от имущественной ответственности. При выяснении невменяемости причинителя вреда возникает вопрос о возможностях возмещения причиненного вреда. В этом отношении выдвигается ответственность опекунов.

Над слабоумными и душевнобольными лицами, признанными недееспособными, устанавливается опека (ч. 1 ст. 26 ГКТ). Соответственно обязанность возмещения вреда, причиненного слабоумными и душевнобольными лицами, возлагается на опекунов (ч. 2 ст. 1030 ГКТ). Основанием ответственности опекунов является то обстоятельство, что они не выполнили возложенное на них обязательство наблюдения за подопечными лицами, что вызвало причинение вреда потерпевшему. Часть 2 комментируемой статьи допускает возможность освобождения опекунов от ответственности, если они докажут, что они не нарушали свою обязанность по наблюдению, и предотвращение

наступления вреда было невозможно. Бремя доказывания того, что опекун не нарушал свое обязательство по наблюдению и что невозможно было предотвращение вреда, лежит на опекуне.

Статья 1031. Возмещение вреда, причиненного в состоянии временного душевного расстройства

Лицо, временно находящееся в бессознательном состоянии или состоянии душевного расстройства, не несет ответственность за причиненный вред. Если лицо само довело себя до такого состояния применением алкогольных напитков, наркотических или подобных средств, оно не освобождается от ответственности, кроме случаев, когда оказалось в таком состоянии не по своей вине.

В комментируемой статье предусмотрена ответственность за вред, причиненный гражданином, не способным понимать значения своих действий, в связи с временным нахождением в бессознательном положении или в состоянии душевного расстройства. Состояние, в котором гражданин не способен понимать значения своих действий и руководить ими, может явиться следствием психического заболевания, душевного волнения и т.п. В зависимости от причин, которые лишили гражданина возможности понимать значение своих действий, комментируемая статья дифференцирует ответственность за причиненный в таком состоянии вред. В частности, не несет ответственность лицо только в том случае, если оно временно находилось в бессознательном состоянии или состоянии душевного расстройства. В отличие от предусмотренного в статье 1030 ГКТ случая, такое положение носит временный характер, а лицо является деликтоспособным. В качестве примера в судебной практике встречаются ранее неизвестные случаи эпилепсии или потери сознания (амнезия) во время вождения автомашины. Правовым последствием такого положения является наступление невменяемости лица, что исключает возложение на него обязательства возмещения вреда. Следовательно, лицо, находящееся в таком положении, освобождается от ответственности возмещения причиненного им вреда.

Лицо не освобождается от обязанности возмещения вреда, если оно своими действиями довело себя до такого состояния применением алкогольных напитков, наркотических или подобных средств. Не обязательно, чтобы лицо умышленно довело себя до такого положения. Достаточно и неосторожности. Например, врач, употреблявший алкогольные напитки и приступивший к операции, действует неосторожно, зная, что в состоянии алкогольного опьянения он теряет контроль над собой, и может совершить ошибку. Учитывая это обстоятельство, статья 1031 ГКТ не освобождает лицо от ответственности, если оно само довело себя до бессознательного состояния или состояния душевного расстройства.

Лицо может быть освобождено от ответственности, даже если своими действиями довело себя до такого состояния, если оно докажет, что оказалось в таком состоянии не по своей вине. Например, если участники застолья уверяли, что пиво, которое это лицо пьет, является безалкогольным, а на самом деле оказалось алкогольным, и оно почувствовало это только при вождении автомашины. Обязанность доказывания этого факта лежит на нем.

Статья 1032. Возмещение вреда, причиненного при исполнении служебных обязанностей

Лицо обязано возместить вред, причиненный его работником третьему лицу противоправным действием при исполнении своих трудовых (служебных) обязанностей. Ответственность не наступает, если работник не действовал виновно.

Комментируемая статья ГКТ содержит норму об ответственности юридического лица или предпринимателя без образования юридического лица за вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных) обязанностей. Работником может иметь как индивидуальный предприниматель, так и предприниматель без образования юридического лица, т.е. который не является юридическим лицом. В случае юридического лица оно может быть как юридическим лицом частного, так и публичного права. По общему принципу вред возмещается лицом, непосредственно причинившим этот вред. По этой логике нанятый на работу работодателем строитель, уронивший в ходе строительных работ арматуру, чем повредил машину другого лица, должен был возместить этот вред. Однако, статья 1032 ГКТ делает исключение из этого общего принципа и возлагает ответственность на то лицо (работодателя), по поручению которого действовал причинитель вреда. Наступление предусмотренной в статье 1032 ГКТ ответственности означает наличие всех признаков правонарушения, предусмотренных в статье 1027 ГКТ.

Для наступления предусмотренных в статье 1032 ГКТ последствий необходимо причинение вреда третьему лицу в процессе исполнения трудовых (служебных) обязанностей. «Работник» является собирательным понятием для всех тех лиц, которые действуют во исполнение своих служебных обязанностей. Работником признается не только лицо, выполняющее работу по трудовому договору, но и любое лицо, выполняющее работу в отсутствие трудового договора, но по поручению и с согласия работодателя. Решающее значение имеет служебная связь между работодателем и работником и возложение на него определенных функций работодателя. Важно также, что работник действовал по указаниям работодателя, а также совершил ли он правонарушение при исполнении служебных обязанностей. Например, маляр, который осуществляет малярные работы на строящемся объекте и является рабочим строительного предприятия, после своей основной работы производивший покраску у частных клиентов самостоятельно, не является работником этого предприятия после своей основной работы.

Одного факта причинения вреда не достаточно для обоснования ответственности работодателя, даже если работник действовал при исполнении своих трудовых (служебных) обязанностей. Необходимо, чтобы причинение вреда было результатом противоправного действия. В ином случае ответственность по возмещению вреда не может быть возложена на работодателя. Например, из-за неправильной парковки автомашины она была поставлена на штрафную стоянку сотрудником частной фирмы, которая занимается удалением и транспортировкой неправильно паркованных автомашин. В результате этого у владельца автомашины возникли расходы, которые не должны быть возмещены фирмой, поскольку её сотрудник правомерно выполнял свои служебные обязанности. Отсутствие вины является основанием освобождения лица от ответственности, кроме тех случаев, в которых возмещение вреда предусматривается и без вины. Особенно это касается случаев использования источников повышенной опасности. Поэтому в случаях безвиновной ответственности работодатель всегда несет ответственность и его вина не имеет

значения. При рассмотрении вопроса вины следует обратить внимание на то, что имеется в виду вина работодателя, поскольку речь идет об ответственности работодателя, а не его работника. В этой связи могут возникнуть вопросы определения масштаба виновности: что вменяется в вину работодателю? Работодателю, прежде всего, вменяется в вину то обстоятельство, что он ненадлежащим образом контролировал работу своего работника, допустил ошибку при подборе работника и т.д., в результате чего и возник вред. Бремя доказывания отсутствия вины лежит на работодателе. Он должен доказать, что не нарушал возложенные на него обязанности и что нет причинной связи между его деятельностью и наступлением вреда. Важную для ответственности юридических лиц норму содержит статья 64 ГКТ, согласно которой 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.

Статья 1033. Солидарная ответственность за причинение вреда

- 1. Если в причинении вреда участвовало несколько лиц, они несут ответственность как солидарные должники.**
- 2. За вред несет ответственность не только тот, кто непосредственно причинил его, но и тот, который склонил его или способствовал ему, а также и тот, кто сознательно воспользовался вредом, причиненным другому.**

В причинении вреда могут участвовать несколько лиц. В соответствии со статьями 487 и 488 ГКТ установлены общие принципы солидарной ответственности в случаях, если в обязательстве участвуют несколько должников. Солидарный характер ответственности лиц, совместно причинивших вред, объясняется неделимостью результата их вредоносных действий и необходимостью создания условий для восстановления нарушенных прав потерпевшего. Под совместным причинением вреда понимаются противоправные действия двух или нескольких лиц, находящиеся в причинной связи с наступившими последствиями. Комментируемая статья, применительно к деликтным обязательствам, предусматривает наступление солидарной ответственности во всех случаях совместного причинения вреда. Солидарную ответственность по возмещению вреда несут все лица, причинившие ущерб совместными действиями. Солидарная ответственность не возлагается на лиц, которые осуждены, хотя и по одному делу, но за самостоятельные преступления, не связанные общим намерением, а также на лиц, когда одни из них осуждены за корыстные преступления, например, за хищение, а другие – за халатность, хотя бы действия последних объективно в какой-то мере способствовали первым в совершении преступления. Суд вправе возложить на подсудимых, совместными действиями которых причинен вред, долевую, а не солидарную ответственность, если такой порядок взыскания соответствует интересам истца и обеспечит возмещение вреда. В случаях за вред, причиненный третьим лицам в результате взаимодействия транспортных средств, когда в действиях лиц, управляющих ими, отсутствуют признаки состава преступления, считается совместно причиненным вредом. Причинитель вреда, который полностью выплатил потерпевшему возмещение, вправе требовать с каждого из остальных причинителей долю выплаченного потерпевшему возмещения в размере, соответствующем степени вины этого причинителя. При невозможности определить степень вины доли признаются равными. Предписание статьи 1033 ГКТ облегчает правовое положение потерпевшего, поскольку ему не приходится искать конкретного исполнителя, и он может привлечь к ответственности всех или одного из соучастников правонарушения (сопричинителей). Предпосылкой соучастия, как и в уголовном праве, является умышленное и преднамеренное совместное действие нескольких лиц, независимо от распределения ролей между ними. Возможность соучастия по неосторожности не предусматривается. Часть 2 статьи 1033 ГКТ выделяет несколько видов соучастников правонарушения, хотя с точки зрения ответственности, практически, это не имеет большого значения, поскольку солидарная ответственность соучастников перекрывает индивидуальную ответственность отдельных сопричинителей. Исполнителем называется тот, кто непосредственно своим действием причинил вред потерпевшему. В роли подстрекателя выступает лицо, которое способствовало или склоняло исполнителя к причинению вреда. В качестве соучастника называется и лицо, которое получило пользу от причинения вреда потерпевшему. Независимо от выделения этих лиц отдельно, все они приравниваются к исполнителям и отвечают перед потерпевшим наравне. Важно, чтобы между соучастниками существовали взаимосогласованность и взаимосвязь в совершении правонарушения. Необязательно, чтобы они действовали одновременно. Действия отдельных соучастников могут и не совпадать во времени. Бремя доказывания того, что причинители вреда действовали совместно лежит на потерпевшем.

Статья 1034. Возмещение вреда, наступившего в результате эксплуатации транспортных средств

- 1. Владелец транспортного средства, предназначенного для перевозки пассажиров и доставки грузов, если эксплуатация его транспортных средств повлекла за собой гибель, увечье или расстройство здоровья людей либо повреждение вещи, обязан возместить пострадавшему возникший вследствие этого вред.**
- 2. Обязанность возмещения вреда, предусмотренная пунктом 1 настоящей статьи, не наступает, когда вред вызван непреодолимой силой, кроме случаев, когда вред возник при эксплуатации воздушного транспорта.**
- 3. Если лицо использует транспортное средство без разрешения владельца, оно обязано возместить вред вместо владельца. При этом владелец обязан возместить причиненный вред, если использование транспортного средства стало возможным по его вине. Правило первого предложения не применяется, если пользователь был назначен владельцем для управления транспортным средством или если это транспортное средство было передано ему владельцем.**

Статья 1034 ГКТ содержит специальный вид деликтного правонарушения, который связан с возмещением вреда, наступившего в результате эксплуатации транспортных средств. В части 1 статьи 1034 ГКТ дается понятие транспортных средств - это все транспортные средства, которые используются для перевозки пассажиров и доставки груза, в частности, к ним относятся автомашины, мотоциклы, железная дорога, трубопроводы, воздушный транспорт и т.д. При этом владельцами транспортного средства могут быть как физические, так и юридические лица (далее лица). Владельцами транспортных средств являются лица, которые приобрели за свои средства или по обмену, а также получили в качестве подарка или по наследству эти транспортные средства. Так как вред возмещается не за чужое, а за свое правонарушение, т.е. за ненадлежащий контроль за управлением автотранспортным средством водителем, необходимо установить, кто является фактическим владельцем транспортного средства. Для определения понятия владельца транспортных средств следует обратиться к статье 176 ГКТ, согласно которой владельцами считаются как прямой, так и опосредованный владелец (ч. 3 ст. 176 ГКТ). Наоборот, владельцем не считается лицо, которое хотя и осуществляет фактическое владение вещью, но в пользу другого лица, и полномочия владельца им получены от этого лица. Владельцем признается только предоставившее правомочия лицо. При этом не важно, владелец является собственником этих средств или нет. Например, согласно части 3 статьи 176 ГКТ арендатор, наниматель, залогодержатель и т.д. являются владельцами. Железная дорога Туркменистана не является собственником составов поездов, поскольку они находятся в исключительной собственности государства, но железная дорога является их владельцем, и причиненный в процессе эксплуатации железнодорожных транспортных средств вред должен быть восстановлен ею. Объективной стороной состава правонарушения является гибель, увечье или расстройство здоровья людей, а также повреждение вещей. Необходимо, чтобы эти последствия были результатом эксплуатации транспортных средств. Должна существовать причинная связь между эксплуатацией транспорта и наступлением названных последствий. В качестве пострадавших могут быть как пассажиры, так и посторонние лица, находящиеся вблизи транспортного происшествия. Бремя доказывания наличия вреда лежит на пострадавшем. Он также должен доказать причинную связь между транспортным средством и наступлением вреда.

Согласно части 2 статьи 1034 ГКТ обязанность возмещения вреда, предусмотренная части 1 настоящей статьи, не наступает, когда вред вызван непреодолимой силой. Однако, это ограничение не распространяется на вред, вызванный воздушным транспортом, и который подлежит возмещению, независимо от непреодолимой силы. Непреодолимые силы - это те силы, которые пользователь транспортного средства не мог обойти стороной по своему желанию. Ими могут быть природные катаклизмы (землетрясение, наводнение, и т.д.) и техногенные происшествия (аварии мостов и других инженерных сооружений).

Владелец транспортного средства не может быть признан субъектом ответственности за вред, если докажет, что транспортное средство вышло из его обладания в результате противоправных действий других лиц, например, при угоне транспортного средства. Фактическое владение транспортными средствами влечет обязанность возмещения причиненного вреда в том случае, если лицо использует транспортное средство без разрешения владельца (ч. 3 ст. 1034 ГКТ). Если переход владения произошел по вине владельца, он обязан возместить причиненный вред. Не признается владельцем транспортного средства и не несет ответственность за вред перед потерпевшим лицом, управляющее транспортом в силу трудовых отношений с владельцем этого источника, например, водитель троллейбуса, машинист и др.

Статья 1035. Ответственность за вред, причиненный опасностью, исходящей из строения

1. Если из того или иного строения исходит особая опасность от производимой в нем, помещенной там или подаваемой туда энергии либо огнеопасных или взрывоопасных, ядовитых или отравляющих веществ, владелец этого строения обязан, если практическое осуществление этой опасности повлекло за собой гибель, увечье или расстройства здоровья людей либо повреждение груза, возместить пострадавшим возникший вследствие этого вред. Та же ответственность применяется в отношении владельцев огнеопасных или взрывоопасных, ядовитых и отравляющих веществ, когда из этих веществ исходит повышенная опасность.

2. Если из того или иного строения или вещи исходит повышенная опасность по другим основаниям, отличающимся от указанных в пункте 1 настоящей статьи, владелец строения или вещи обязан аналогично возместить вред, возникший вследствие осуществления опасности.

3. Обязанность возмещения вреда, предусмотренная пунктом 1 настоящей статьи, не наступает, если вред возник внутри находящегося во владении собственника строения или внутри территории его земельного участка.

4. Обязанность возмещения вреда, предусмотренная пунктом 1 настоящей статьи, исключается, если вред вызван непреодолимой силой, кроме случаев, когда вред вызван аварией электропередающих линий, либо повреждением нефте-, газо-, водо- и нефтепродуктопроводов.

5. Вред, возникший в результате применения радиоактивных веществ, должен быть возмещен лицом, применяющим эти вещества.

Предусмотренные в статье 1035 ГКТ составы правонарушений продиктованы необходимостью охраны окружающей среды. Рассматриваемая статья ограничивается лишь установлением деликтно-правовых основ возмещения вреда, причиненного в результате загрязнения природы. В статье 1035 ГКТ речь идет об ответственности владельца здания, огнеопасных или взрывоопасных, ядовитых и отравляющих или радиоактивных веществ, от которых исходит опасность, повлекшая гибель, увечье или расстройство здоровья людей. Статья 1035 ГКТ применяется к владельцам таких зданий, где помещены огнеопасные или взрывоопасные, ядовитые и отравляющие или радиоактивные вещества, от которых исходит особая и повышенная опасность.

Наличие потенциальной опасности недостаточно для наступления ответственности владельца. Она наступает, если практическое осуществление этой опасности повлекло за собой гибель, увечье или расстройство здоровья людей либо повреждение вещи. Перечень источников особой и повышенной опасности не является исчерпывающим.

Решающее значение придается факту использования энергии, огнеопасных или взрывоопасных, ядовитых или отравляющих веществ, в результате которого наступили предусмотренные в части 1 статьи 1035 ГКТ последствия. Как и в отношении вреда, причиненного транспортными средствами, непреодолимая сила является обстоятельством, исключающим ответственность владельца источника повышенной опасности (ч. 4 ст. 1035 ГКТ). Однако этот принцип подлежит определенным ограничениям. Непреодолимая сила не освобождает владельца источника повышенной опасности от обязанности возмещения вреда, если вред вызван аварией электропередающих линий, либо повреждением нефте-, газо-, водо- и нефтепродуктопроводов (ч. 4 ст. 1035 ГКТ). Это означает, что вред, вызванный этими источниками повышенной опасности, подлежит возмещению во всех случаях, независимо от причин аварий.

Статья 1036. Возмещение вреда, возникшего при тушении пожара

Вред, причиненный другим лицам при тушении пожара, предотвращении его распространения на соседние квартиры и строения, возмещается лицом, виновным в возникновении пожара.

В комментируемой статье дается прямая ссылка на лицо, которое обязано возместить ущерб, причиненный в результате тушения пожара. Типичный случай: при тушении пожара возможно затопление водой квартир, расположенных на нижних этажах. В этом случае задача потерпевшего выяснить, кто виновен в пожаре. Это могут быть жильцы квартиры, где произошел пожар, либо рабочие, производившие в квартире ремонт и др. В связи с рассматриваемым случаем возникает вопрос о возмещении причиненного вреда: кто должен возместить вред? Пожарная команда, которая своими действиями испортила соседнюю квартиру или собственник квартиры, где возник пожар? Комментируемая статья содержит ответ на этот вопрос. Согласно ей, возмещение вреда возлагается на виновного в возникновении пожара. Следовательно, задачей потерпевшего является установление виновного в возникновении пожара лица. Бремя доказывания виновного лица и причинной связи между его действием и наступлением вреда лежит на потерпевшем.

Статья 1037. Недопустимость исключения обязанности возмещения вреда

1. **Предусмотренное статьями 1034 и 1035 настоящего Кодекса обязательство возмещения вреда не может быть заранее исключено или ограничено, если оно касается физического лица. То же правило применяется в отношении вреда, причиненного вещам, кроме случаев, когда освобождение от ответственности или ограничение ответственности было согласовано между лицом, обязанным возместить вред, и юридическим лицом.**

2. **Недействительны соглашения, противоречащие правилам пункта 1 настоящей статьи.**

Согласно комментируемой статье не допускается исключение или ограничение ответственности по возмещению вреда, наступившего в результате эксплуатации транспортных средств или опасностью, исходящей из строения, если пострадавшими являются физические лица. Данная норма статьи 1037 ГКТ носит обязательный характер, и она не может быть изменена соглашением сторон: часть 2 предусматривает недействительность такого соглашения. Исключение предусмотрено для тех случаев, когда в качестве пострадавших выступают юридические лица. Освобождение от ответственности или ограничение ответственности может быть согласовано между лицом, обязанным возместить вред, и юридическим лицом. Таким образом, ГКТ предусматривает большую степень защиты физических лиц, чем это предусмотрено для юридических лиц.

Статья 1038. Возмещение вреда, причиненного животным

Если животное причинит вред жизни человека, его телесной неприкосновенности или здоровью либо повредит вещь, то владелец животного обязан возместить потерпевшему причиненный вред. Обязанность возмещения не наступает, если вред был причинен домашним животным, которое предназначается для осуществления профессиональной, предпринимательской деятельности или для получения средств на содержание владельца, и при этом владелец животного проявлял надлежащую в гражданском обороте заботливость при надзоре за животным либо если ущерб все равно возник бы и при проявлении подобной заботливости.

Статья 1038 ГКТ предусматривает возмещение вреда, причиненного животными и домашними животными. Под домашними животными следует понимать домашних животных, которые используются для осуществления профессиональной, предпринимательской деятельности или для получения средств на содержание владельца, и при этом владелец животного проявлял надлежащую заботливость при надзоре за животным, причиненный ими вред подлежит возмещению в общем порядке, т.е. если будет доказано, что их владелец виновно нарушил обязанность заботливости при надзоре за животными. Таким образом, в отношении домашних животных применяется принцип виновной ответственности.

Владельцем животного является лицо, во владении которого находится животное, независимо от того, является ли оно его собственником и находилось ли это животное в момент причинения вреда под его наблюдением. Владелец отвечает не за виновное деяние, а из-за наличия источника повышенной опасности. Владелец животного несет ответственность за то, что его животное причинило вред жизни человека, его телесной неприкосновенности или здоровью либо повредило вещь. Как правило, обязанность доказывания факта причинения вреда животным возлагается на потерпевшего, а доказывание того, что не была нарушена надлежащая для гражданского оборота заботливость при надзоре за животными, лежит на владельце домашнего животного.

Статья 1039. Возмещение вреда, причиненного обвалом строения

Владелец строения или иного сооружения обязан возместить вред, возникший вследствие обвала строения или иного сооружения целиком или его отдельной части, кроме случаев, когда вред не был вызван ненадлежащим содержанием или недостатком строения или иного сооружения.

Если вред причинен выброшенным или выпавшим либо вылитым из здания, ответственность несет лицо, занимающее соответствующее жилое помещение, кроме случаев, когда вред наступил вследствие непреодолимой силы или по вине пострадавшего.

Часть 1 статьи 1039 ГКТ возлагает обязательство возмещения вреда на владельца строения или иного сооружения, если вред наступил вследствие обвала строения или иного сооружения. Владелец вменяется в вину, что он не надлежащим образом обеспечил содержание строения, что вызвало обвал целиком или части строения. Предполагаемая виновность владельца отпадает и он освобождается от ответственности, если он докажет, что не нарушал правила надлежащего содержания строения (ч. 1). В задачу потерпевшего входит доказывание наличия вреда и причинной связи между наступлением вреда и обвалом строения или его частей. В тех случаях, если здание полностью принадлежит одному лицу, но отдельные части этого здания (квартиры, офисы) переданы в пользование другим лицам (нанимателям, арендаторам) и вред причинен выброшенным или выпавшим либо вылитым из здания, ответственность несет лицо, занимающее соответствующее помещение (ч. 2 ст. 1039 ГКТ). Право требования возмещения вреда у потерпевшего возникает в случае смерти, повреждения здоровья или имущества, если они вызваны обвалом строения или его отдельных частей. Например, если в результате непринятия мер, обвалилась часть балкона квартиры, упала на прохожего, в результате чего ему причинены телесные повреждения. Обвал строения должен быть результатом ненадлежащего содержания или недостатка строения или иного сооружения (ч. 1 ст. 1039 ГКТ). Право требования имеет лицо, которому непосредственно был причинен вред. Если собственником и владельцем здания являются разные лица, ответственность возлагается на владельца, в пользовании которого находилось здание в момент причинения вреда.

Статья 1040. Ответственность государства за вред, причиненный государственным служащим
1. Если государственный служащий умышленно или по небрежности нарушает свои служебные обязанности в

отношении третьих лиц, государство или орган, в котором работает этот служащий, обязаны возместить наступивший вред. При умысле или грубой неосторожности служащий вместе с государством солидарно несет ответственность.

2. Обязательство возмещения вреда не возникает, если пострадавший умышленно или по грубой неосторожности не попытался правовыми средствами предотвратить вред.

3. Вред, причиненный реабилитированному гражданину вследствие незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения содержания под стражей или подписки о невыезде, применения в качестве административного взыскания ареста или исправительных работ, возмещается государством независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и судов. При умысле или грубой неосторожности эти лица вместе с государством солидарно несут ответственность.

Целью статьи 1040 ГКТ является защита имущественных прав физических и юридических лиц от произвола со стороны государственных служащих. Комментируемая статья предоставляет этим лицам возможность требования возмещения вреда от государства, если его служащие виновны и противоправным деянием причинили вред третьим лицам.

Ответственность государства наступает только в том случае, если вред третьим лицам причинен государственным служащим. ГКТ не содержит понятия госслужащих. Понятие службы в государственном аппарате регламентируется в статье 1 Закона Туркменистана «О государственной службе» от 30.03.2016 г., где под этой службой понимается профессиональная деятельность, осуществляемая государственными служащими по исполнению должностных полномочий, направленных на реализацию задач государственной власти». Государственными служащими являются граждане Туркменистана, занимающие должности, указанные в реестре должностей государственных служащих, и

осуществляющие деятельность по реализации задач, стоящих перед государственной службой (ст.3 ч.1 п.1).

Для возникновения ответственности государства за вред, причиненный государственным служащим, необходимо, чтобы государственный служащий причинил вред в процессе исполнения служебных обязанностей. Причинение вреда, не связанного с служебной деятельностью (например, нанесение телесных повреждений в ходе уличной драки или кража имущества потерпевшего со стороны госслужащего), не влечет наступление ответственности, согласно комментируемой статье. Вред, предусмотренный в статье 1040 ГКТ, может быть причинен в результате ненадлежащего рассмотрения заявлений физических или юридических лиц по разным вопросам повседневной жизни, например, о выдаче разрешения на строительство, регистрации юридических лиц и т.д. Нарушение служебных обязанностей в отношении третьих лиц – потерпевших, является следующим основанием для возникновения ответственности госслужащих. Обязанности госслужащих, которые необходимы к исполнению, как правило, закреплены в законах, служебных инструкциях или положениях, приказах вышестоящих органов и т.д. Нарушение служебных обязанностей, как правило, подразумевает противоправность, поскольку деяние осуществлено в нарушении тех правовых предписаний, которые установлены для госслужащего, поэтому деяние госслужащего должно быть противоправным.

Виновность государственного служащего представляет собой основание применения ответственности государства, согласно статье 1040 ГКТ. Она может выражаться в форме умысла - если он сознательно нарушает свои служебные обязанности или грубой неосторожности - если он не проявляет добросовестность и заботливость при выполнении возложенных на него служебных обязанностей. Предусмотренная в статье 1040 ГКТ имущественная ответственность

государства наступает только в том случае, если в результате противоправного нарушения служебных обязанностей со стороны госслужащих третьим лицам был причинен вред. Следующее основание ответственности – это вина. Она может выражаться в форме умысла или грубой неосторожности (небрежности). Государственный служащий действует умышленно, если он сознательно нарушает свою служебную обязанность и желает этого. Достаточно наличия умысла в отношении нарушения служебных обязанностей. Не обязательно, чтобы он желал наступления вреда или знал об этом. Неосторожно действует государственный служащий, если он не проявляет добросовестности и заботливости, требуемые от государственных служащих при выполнении возложенных на них служебных обязанностей. От добросовестного и порядочного госслужащего, как правило, требуется основательное и полное изучение обстоятельств рассматриваемого дела, проверка законности и правомерности и подготовка обоснованного правового заключения.

Если решение вопроса является спорным и впоследствии суд решит спор в пользу третьего лица, это не может быть вменено госслужащему в вину в качестве нарушения обязанностей. Вред. Предусмотренная в статье 1040 ГКТ имущественная ответственность государства наступает только в том случае, если в результате противоправного нарушения служебных обязанностей со стороны госслужащих третьим лицам был причинен вред. Необходима проверка причинной связи между нарушением служебных обязанностей и наступлением вреда. Вопрос, который должен быть проверен, заключается в следующем: является ли наступление вреда непосредственным следствием нарушения служебных обязанностей. Например, выдача разрешения на строительство жилого дома без проверки прочности грунта, если после строительства дома он стал непригодным для проживания, может ли рассматриваться в качестве адекватной причины наступления вреда собственнику дома.

Вред может выражаться в осуществлении различных дополнительных расходов по строительству, подготовке истребованных, но оказавшихся впоследствии ненужными, документов, в неполучении арендной платы, если длительное время не разрешалась сдача помещения в аренду и т.д. Согласно второму предложению части 1 комментируемой статьи, если государственный служащий умышленно или по грубой неосторожности нарушает свои обязанности и причиняет вред третьему лицу, он несет солидарную ответственность вместе с государством. Соответственно применяются правила статей 487-500 ГКТ. Статья 497 ГКТ предоставляет государству, как солидарному должнику, право требования возмещения вреда в порядке регресса от государственного служащего. Часть 2 статьи 1040 ГКТ исключает возникновение права требования возмещения ущерба, если потерпевший умышленно или по грубой неосторожности не попытался правовыми средствами предотвратить вред. Закон не уточняет, что подразумевается под «правовыми средствами». Поэтому следует полагать, что под ними подразумеваются всякие возможности обжалования деяний государственных органов, включая обращение в вышестоящий орган, которые предоставляются действующим законодательством гражданам и юридическим лицам. Часть 3 статьи 1040 ГКТ устанавливает особый режим возмещения вреда, причиненного гражданину действиями должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, более широкую защиту прав граждан при нарушении их личных свобод в рамках исчерпывающего перечня случаев: в сфере правосудия. Пострадавшим в этом случае выступает реабилитированный гражданин, невиновность которого доказана после того, как он уже был осужден незаконно, привлечен к уголовной ответственности и т.д. Лицо считается осужденным, если в отношении него имеется приговор суда, вынесенный в соответствии со статьями 411, 418 УПКТ. Привлеченным к уголовной ответственности считается лицо, в отношении которого органами предварительного следствия или прокуратуры вынесено, согласно статьям 244, 245, 247 УПКТ, постановление о привлечении в качестве обвиняемого. Заключение под стражу и подписка о невыезде в качестве меры пресечения может быть избрана органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке статей 146-147, 150, 154 УПКТ. Административные взыскания в виде ареста и исправительных работ могут применяться в соответствии со статьей 41 Кодекса Туркменистана об административных правонарушениях судьей или другими должностными лицами, предусмотренными в статье 49 Кодекса Туркменистана об административных правонарушениях. Предпосылкой применения данной нормы является существование акта реабилитации гражданина, который выражается в форме вступившего в законную силу судебного решения, устанавливающего факт реабилитации гражданина. Вред, подлежащий восстановлению, может выразиться в неполучении заработной платы в течение всего периода незаконного лишения

свободы или других доходов, которые лицо должно было получить, если бы против него не применялось лишение свободы. Ответственность государства в случаях части 3 наступает независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и судов.

Статья 1041. Возмещение вреда в случае смерти потерпевшего

- 1. В случае смерти потерпевшего причинитель вреда должен путем назначения содержания возместить вред лицам, содержание которых возлагалось на умершего. Эта обязанность в силе в течение всего времени, когда пострадавший был бы обязан предоставлять содержание.**
- 2. Обязанность содержания по соглашению может быть заменена разовым возмещением, если для этого имеются важные основания.**

Целью комментируемой статьи является компенсация того имущественного вреда, который вызван потерей кормильца. В отличие от других видов (составов) деликтных правонарушений, в предусмотренном в статье 1041 ГКТ случае в качестве правомочного на возмещение вреда выступает не сам пострадавший, а его правопреемники. В случаях смерти работника в связи с трудовым увечьем, профессиональным заболеванием или иным повреждением здоровья, связанным с исполнением трудовых обязанностей, работодатель обязан возместить ущерб (вред) нетрудоспособным членам семьи и лицам, состоявшим на иждивении умершего, а также лицам, не достигшим восемнадцати лет, состоявшим на иждивении умершего или имевшим ко дню его смерти право на получение содержания от него, ребенку умершего, родившемуся после его смерти, а также одному из родителей, супругу или другому члену семьи, если он не работает и занят уходом за детьми – братьями, сестрами или внуками умершего, не

достигшими восьмилетнего возраста (ст. 216 Трудового кодекса Туркменистана, далее ТКТ). Размер ущерба, подлежащего возмещению в связи со смертью кормильца определен в статье 217 ТКТ. Возмещение вреда, согласно части 1 комментируемой статьи, выражается в форме назначения

регулярного содержания, которое умершее лицо платило бы при жизни.

Большое значение для практики имеет вопрос продолжительности платы содержания, которое причинитель вреда должен платить членам семьи пострадавшего. Согласно второго предложения части 1 статьи 1041 ГКТ, эта обязанность в силе в течение всего времени, когда пострадавший был бы обязан предоставлять содержание. В одном случае, этот срок может длиться до достижения совершеннолетия члена семьи, в другом случае, если речь идет о пенсионере-супруге, - до конца жизни. Часть 2 статьи 1041 ГКТ предоставляет сторонам возможность замены регулярных платежей на разовое возмещение.

Статья 1042. Возмещение вреда, причиненного медицинским учреждением
Вред, причиненный здоровью лица при лечении в медицинском учреждении (в результате хирургической операции, неверного диагноза и др.), возмещается на общих основаниях. Причинитель вреда освобождается от ответственности, если докажет, что вред наступил не по его вине.

Предусмотренный статьей 1042 ГКТ деликт относится к числу посягательств, влекущих телесные повреждения пострадавшего. В отличие от других деликтов, воздействие на тело потерпевшего происходит на основе согласия пациента. Для получения этого согласия пациент должен быть проинформирован о последствиях и условиях проводимой медицинской меры, что возлагает дополнительное обязательство на медицинское учреждение. Ответственность медицинского учреждения перед пациентом может быть обоснована как в пределах договорного права, так и деликтного права. В первом случае медицинскому учреждению вменяется в вину нарушение договорных обязательств, а во втором – виновное противоправное нарушение обязанностей врача. Статья 1042 ГКТ закрепляет основы деликтной ответственности.

По смыслу текста комментируемой статьи вред должен быть причинен во время лечения в медицинском учреждении – в больнице, поликлинике, медпункте и т.д., если этим учреждениям присвоен статус медицинского учреждения. Причинение вреда может быть осуществлено как действием, например, неправильное лечение или удаление здорового зуба у пациента и т.д., так и бездействием, например, неоказание медицинской помощи и т.д. Ответственность медицинского учреждения наступает при виновном нарушении обязанностей со стороны персонала учреждения. В зависимости от квалификации и должности персонала определяется уровень масштаба вины: от главного врача требуется больше заботливости, чем от молодого врача, только что начинающего работу. Виновным в нарушении своих обязанностей считается, например, врач, халатно относившийся к составлению истории болезни пациента, к назначению лечения больного и т.д. Бремя доказывания ошибочной операции лежит на пациенте. Он должен доказать, что персонал медицинского учреждения допустил грубую ошибку при проведении операции. Доказывание факта ошибки врача для пациента нередко представляет сложность. Поэтому в отдельных случаях должны быть проверены реальные возможности пациента по доказыванию факта ошибки. В предусмотренных в статье 1042 ГКТ случаях речь идет о виновной ответственности медицинского учреждения и при отсутствии вины медперсонала ответственность учреждения не наступает. Бремя доказывания отсутствия вины лежит на причинителе вреда.

Статья 1043. Срок исковой давности
Срок исковой давности по требованию о возмещении вреда, причиненного вследствие деликта, равен трем годам с момента, когда пострадавшему стало известно о вреде или лице, обязанном возместить вред.

Право требовать от другого лица совершить какое-либо действие или воздержаться от его совершения ограничивается сроком давности. К требованиям, возникшим из деликтных правоотношений, применяются общие положения о сроках исковой давности. Статья 1043 содержит специальный срок исковой давности по требованиям о возмещении вреда, причиненного вследствие деликта. Этот срок составляет три года. Течение срока исковой давности начинается с момента, когда пострадавшему стало известно о вреде или о лице, обязанном возместить вред. Комментируемая статья содержит два пункта отсчета течения срока исковой давности: получение информации о вреде и о лице, обязанном возместить вред.

Не имеет значения, какой из них наступает первым. Подробный комментарий по вопросам сроков исковой давности содержится в комментариях к разделу (части) 4 ГКТ.

Глава 2. Ответственность за вред, вызванный некачественным продуктом

Статья 1044. Ответственность изготовителя некачественного продукта
1. Изготовитель некачественного продукта, независимо от того, находился ли он в договорных отношениях с пострадавшим, несет ответственность за вред, вызванный этим продуктом, кроме случаев, когда:

- а) он не выпускал этого продукта для реализации;**
- б) исходя из обстоятельств дела можно предполагать, что недостатка, повлекшего вред, продукт во время его выпуска для реализации не имел;**
- в) продукт изготовлен ни для продажи или в иных хозяйственных целях, ни в пределах своей профессиональной деятельности;**

г) продукт имеет недостаток, однако при выпуске его для реализации он соответствовал действующим в то время нормам, или

д) выявление недостатка было невозможным с учетом уровня науки и техники ко времени выпуска продукта для реализации.

1. **Ответственность изготовителя части продукта также исключается, если недостаток вызван конструкцией продукта, составной частью которого он является, или эта часть изготовлена по указанию изготовителя этого продукта.**

2. **Обязанность изготовителя по возмещению вреда уменьшается или вообще исключается, если наступление вреда повлекло виновное действие пострадавшего или ответственного за него лица.**

3. **Ответственность изготовителя уменьшается, если вред вызван одновременно недостатком продукции и действием третьего лица.**

Комментируемая статья предназначена для защиты граждан (потребителей) от производителей некачественных продуктов. Правовые, экономические и социальные основы защиты прав граждан-потребителей товара (услуг, работ) регулируются Законом Туркменистана «О защите прав потребителей» от 08.11.2014 г. Данная статья, также как и указанный Закон, регулирует отношения, возникающие с нанесением ущерба в связи с приобретением некачественного продукта. Согласно комментируемой статье, ответственность за причинение вреда наступает при наличии противоправности поведения, вреда и причинной связи между ними.

Противоправность поведения как основание ответственности выражается в наличии в продуктах производственных, конструктивных, рецептурных или иных недостатков, которые являются следствием нарушения требований к их качеству, либо в предоставлении информации о продуктах, не в полном объеме или недостоверной. Вред как основание ответственности – это ущерб, причиненный имуществу вследствие его повреждения, уничтожения, порчи, либо личности – вследствие утраты заработка или содержания из-за увечья, иного повреждения здоровья либо смерти кормильца. Ответственность наступает, если вред причинно связан с противоправным поведением, т.е. явился следствием недостатка продукта. Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потерпевшего, возмещается в полном объеме (ст.6 Закона). Возмещение вреда может производиться в натуре или путем компенсации убытков. Право на возмещение вреда признается за любым потерпевшим независимо от того, состоял ли он в договорных отношениях с продавцом товара или нет. Поэтому требовать возмещения вреда может не только покупатель продукта, но и любое другое лицо. Так, если загорелся телевизор, это право имеет любой потерпевший – сам покупатель, либо тот, кому телевизор был подарен, либо его близкие и соседи, жизни, здоровью или имуществу которых причинен ущерб.

Части 1 и 2 статьи 1044 содержат основания освобождения от ответственности изготовителей некачественного продукта. В частности, ответственность исключается, если, например, продукт не был произведен для реализации или выявление недостатка было невозможным с учетом уровня науки и техники. Кроме исключения

ответственности, части 3 и 4 данной статьи предусматривают возможность уменьшения ответственности изготовителя. Это происходит, например, если вред наступил по вине пострадавшего (нарушение инструкции по эксплуатации продукта).

Статья 1045. Понятие некачественного продукта

Продукт считается некачественным, если он не обеспечивает той надежности, которая с учетом всех обстоятельств ожидалась от этого продукта.

Продукт не признается некачественным только вследствие того, что впоследствии в оборот был введен продукт лучшего качества.

Комментируемая статья определяет понятие некачественного продукта. Продукт считается некачественным, если он в целом не обеспечивает ожидаемого от него. Так, обязанности изготовителя по обеспечению качества товаров (услуг, работ) и возможности их использования потребителем регламентированы в статье 16 и др. вышеназванного Закона, согласно которому изготовитель обязан произвести, продать потребителю товар, передать результаты выполненной работы, оказать услугу, соответствующие требованиям стандартов, условиям договора, а также информации, предоставленной ими потребителю о товарах. Например, телевизор произведенный современным дизайном, если не обеспечивает качественное изображение, является некачественным продуктом. Так как возмещается вред, причиненный не только вследствие недостатков продукта, но возникший из-за недостоверной или недостаточной информации о продукте, следует вывод, что продукт с недостоверной или недостаточной информацией является некачественным продуктом. В последнее время возросли требования к качеству продуктов. Часто в прессе озвучиваются, что та или иная крупная автомобильная компания отзывает из какой-либо страны многотысячные автомобили из за недостатка (из-за некачественности) той или иной части. Таким образом, даже если незначительная часть большого или крупного продукта не обеспечивает той надежности, что ожидается от этого продукта, то в целом этот продукт некачественен. В то же время приобретенный продукт не является некачественным, если та или иная компания впоследствии производит такую же продукцию, но гораздо лучшего качества. Например, произведенные компанией бытовые холодильники, уступающие по качеству бытовым холодильникам следующих поколений этой или другой компании, не считаются некачественным продуктом.

Статья 1046. Понятие продукта

1. **Согласно настоящему Кодексу продуктом признается любая движимая вещь и тогда, если она является частью другой движимой или недвижимой вещи, а также электроэнергия. К продуктам не причисляются еще необработанные, полученные в результате земледелия сельскохозяйственные**

продукты, продукты животноводства, пчеловодства и рыбоводства (натуральные сельскохозяйственные продукты). Тот же порядок применяется в отношении продуктов, добытых охотой.

2. Согласно настоящему Кодексу изготовителем признается лицо, которое изготовило окончательный продукт, основной элемент или часть продукта. Изготовителями считаются все те, кто от своего имени, с товарным знаком или иным отличительным знаком выступают в качестве изготовителя.

3. Изготовителем считается также лицо, которое выносит продукт для продажи, сдачи внаем, лизинга или в иной форме хозяйственных целей в сфере своей деятельности с соблюдением условий, предусмотренных настоящим Кодексом.

4. Если невозможно установить личность изготовителя, то изготовителем признается любой поставщик, кроме случаев, когда он в течение одного месяца после требования об этом представит данные о личности изготовителя или лица, которое ему поставило этот продукт. Это правило применяется и к импортному товару, когда невозможно установить первоначального сбытчика, несмотря на то, что имя изготовителя известно.

Продуктом являются любая движимая вещь и электроэнергия. Движимая вещь считается продуктом и тогда, когда она является частью другой движимой и недвижимой вещи (например, некачественная мука в торте). Для ясности можно привести и другие примеры. Продуктом являются электробытовая техника, предметы, предназначенные для кухни и квартиры, продукты питания, подаваемая в место проживания или на место работы электроэнергия. Понятие продукта отличается от понятия обычных вещей тем, что продуктом являются только изготовленные для реализации и применения предметы. Таким образом, ещё не обработанные сельскохозяйственные продукты (сырое молоко, неочищенная кукуруза и т.д.), необработанный мёд пчеловодов, необработанные меха животных не могут считаться продуктом (ч. 1 ст. 1046 ГКТ).

Изготовителем продукта является лицо, которое изготовило окончательный продукт, основной элемент или часть продукта (ч. 2). Изготовителем колбасных продуктов является, комбинат по производству колбасных изделий или предприниматель, владеющий цехом по производству колбасных изделий. Дайханские объединения или частные лица, производящие мясо для производства колбасных изделий, не являются изготовителями колбасных продуктов. К изготовителям продуктов приравниваются лица, которые выносят продукты для продажи (ч. 3). Например, магазины для реализации окончательных продуктов и все те лица, которые от своего имени, как изготовителей продукта, занимаются реализацией данного продукта. К ним относятся также поставщики (ч. 4).

Статья 1047. Бремя доказывания

Бремя доказывания ответственности за вред, причиненный некачественной продукцией, возлагается на потерпевшего.

Согласно Гражданскому процессуальному кодексу Туркменистана, стороны гражданско-правовых отношений или участвующие в деле другие лица должны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основания своих требований и возражений. Хотя суд имеет право собрать доказательства по мотивированному ходатайству сторон, особенностью комментируемой статьи является то, что бремя доказывания ответственности за вред, причиненный некачественной продукцией, возложено на ответчика. В качестве доказательства по гражданскому делу могут быть любые фактические данные, которые устанавливает наличие возникновения вреда, именно некачественным продуктом.

Доказательством могут быть объяснения сторон, показания свидетелей, письменные доказательства, вещественные доказательства и заключения экспертов.

Статья 1048. Солидарная ответственность

Если обязанность возмещения за один и тот же вред возлагается на нескольких производителей, они несут ответственность как солидарные должники.

Комментируемая статья посвящена одной из разновидностей обязательства со множественностью лиц – солидарной, т. е. обязательствам, в которых должниками могут быть несколько лиц и в которых кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, причем не только полностью, но и частично. В данной статье кредиторами являются лица, получившие вред при использовании единого некачественного продукта, изготовленного несколькими производителями. Солидарные обязательства следует отличить от долевых обязательств. Несколько должников по обязательству, связанному с осуществлением ими предпринимательской деятельности, несут солидарную ответственность, солидарно исполняют свои обязанности перед кредиторами. Однако в договоре, ином обязательстве стороны могут предусмотреть, что правила о солидарной ответственности не применяются. Данные условия будут действительными если они не противоречат требованиям законодательства.

Статья 1049. Возмещение вреда, причиненного повреждением здоровья

Согласно статье 1044 настоящего Кодекса обязанность возмещения вреда распространяется на вред, возникший вследствие смерти, расстройства здоровья или телесного повреждения.

Данная статья усиливает защиту жизни и здоровья граждан и исключает возмещение вреда, причиненного имуществу потерпевшего. Статья 1049 ГКТ не содержит нормы о размере ответственности за причиненный вред. Это означает, что действует общее правило: вред возмещается в полном объеме. В случае причинения вреда жизни гражданина размер возмещения исчисляется по правилам, установленным нормами статьи 1041 ГКТ. Обязанность возмещения вреда, причиненного некачественным продуктом, распространяется только на вред, возникший вследствие смерти, расстройства здоровья или телесного повреждения.

Статья 1050. Срок исковой давности

1. **Согласно статье 1044 настоящего Кодекса срок исковой давности по требованию составляет три года с момента, когда лицо, имеющее право на возмещение, узнало о вреде, недостатке или лице, обязанном возместить вред.**
2. **Согласно статье 1044 настоящего Кодекса требование погашается по истечении десяти лет с момента, когда производитель выпустил для реализации продукт, вызвавший вред.**

Кроме указанных прямо в законе случаев о нераспространении сроков исковой давности, все требования ограничиваются сроком давности. К требованиям об ответственности за вред, вызванный некачественным продуктом, хотя и применяются общие положения о сроках давности, статья 1050 содержит специальный срок исковой давности. Срок исковой давности по требованию составляет три года.

Сроки исковой давности по требованию начинают исчисляться с момента, когда потерпевший узнал о вреде, недостатке или лице, изготовившем некачественный продукт (ч. 1 ст. 1050 ГКТ). Обязанное лицо не может отказаться от обязательств, в связи с выпуском некачественного продукта, вызвавшего вред, если требования по возмещению предъявлено до истечения сроков, указанных в данной статье. Согласно статье 2 Закона Туркменистана «О защите прав потребителей» на товары, потребительские свойства которых могут ухудшаться с течением времени или могут представлять опасность для жизни, здоровья, имущества потребителя по истечении определенного периода времени, устанавливаются сроки годности. Срок годности устанавливается на продукты и средства косметики, изделия бытовой химии (потребляемые вещи) и др. Продажа товаров с просроченным

сроком годности запрещается и в отношении этих товаров требования потребителя, установленные статьей 1044 ГКТ, подлежат удовлетворению, если их недостатки были обнаружены в течение срока годности. Срок годности товара исчисляется со дня его изготовления. По истечении 10 лет, с момента начала реализации произведенного продукта, вызвавшего вред, требование погашается.

Статья 1051. Недопустимость исключения ответственности
Ответственность производителя за некачественный продукт не может быть заранее исключена или ограничена. Противоречащее этому соглашение недействительно.

Комментируемая статья защищает интересы потребителей, которые имеют право употреблять качественные продукты и имеют право знать информацию о содержании и о сроках годности (службы) потребляемого продукта. Законодатели заранее исключили избежание ответственности производителей некачественных продуктов. Если производитель или выступающий от имени производителя реализатор продукта повесил табличку с надписью, купленный товар к возврату не подлежит, это соглашение между производителем и потребителем продукта недействительно, так как этим соглашением нарушается право потребителя, который имеет право знать о состоянии и о сроках годности (службы) приобретаемого продукта, и в том числе что вынудило производителей устанавливать указанные условия сбыта продукта. Производители могут быть освобождены от ответственности перед понесшими ущерб лицами только в тех случаях, когда произведенный ими продукт качественен и вред получен не по вине производителя продукта.

Это совпадает с текстом немецкого закона (абз. 1 § 84 Торгового уложения Германии). Очевидно, что при переводе текста немецкого закона с немецкого языка на русский произошла ошибка. Потому что смыслом и целью добавления в скобках не могло быть просто указание множественного числа. Очевидно, как в тексте немецкого закона, здесь — то есть в скобках — должно было быть дано правовое определение заказчика торгового представителя. Поэтому добавление в скобках нужно, видимо, правильно читать как слово «заказчика-предпринимателя».

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2013 г., № 4, ст. 88 (С изменениями и дополнениями внесенными Законами Туркменистана от 08.11.2014 г. № 147-V, 28.02.2015 г. № 198-V, 23.05.2015 г. № 235-V, 26.03.2016 г. № 383-V, 23.11.2016 г.

№ 484-V и от 09.06.2018 г. № 41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2010 г., № 3, ст.61

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2010 г., № 3, ст.61

Варрант – (от англ. warrant – полномочие, доверенность) (гражд.) – залоговое удостоверение, которое подтверждает, что обладатель складского свидетельства заложил сданный на склад товар в обеспечение другого обязательства таким образом, что товар не будет вынесен со склада. Русско-туркменский юридический толкловый словарь. – А.: Государственная издательская служба Туркменистана, 2014. с.59.

Индоссамент – (гражд.) – передаточная надпись на ценной бумаге, векселе, чеке, коносаменте, ордере и других документах, удостоверяющая переход прав требований по этому документу к другому лицу. Различаются: а) бланкетный индоссамент, который не требует указания имени индоссатора и может состоять только из подписи; б) ордерный индоссамент (именной) – то есть с указанием лица, в пользу которого передается право требования. Русско-туркменский юридический толкловый словарь. – А.: Государственная издательская служба Туркменистана, 2014. с.59.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 107 (С изменениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 275-V и от 9.06.2018 ý. №

41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1, ст. 6

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства

Туркменистана, 1995 г., № 9, ст. 2819 (С изменениями и дополнениями внесенным

Указом Президента Туркменистана от 02.01.2001 г. № ПП-3290)

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства

Туркменистана, 2000 г., № 3, ст. 812 (С изменениями и дополнениями внесенным

Постановлением Президента Туркменистана от 04.06.2013 г. № 13034)

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства

Туркменистана, 2000 г., № 1, ст. 89

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства

Туркменистана, 2016 г., № 11-12, ст. 4296

(Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 107 (С изменениями внесенным Законом Туркменистана от 18.08.2015 г. № 275-V)

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства

Туркменистана, 1997 г., № 6, ст. 3947

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 107 (С изменениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 275-V и от 09.06.2018 ý. №

41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 107 (С изменениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 275-V и от 09.06.2018 ý. №

41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 107 (С изменениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 275-V и от 09.06.2018 ý. №

41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 107 (С изменениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 275-V и от 09.06.2018 ý. №

41-VI)

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства Туркменистана, 1997 г., № 9-10, ст. 4213 (С изменениями и дополнениями внесенными постановлениями Президента Туркменистана от 07.01.2003 г. № 6051.

19.11.2008 г. № 10098 и от 11.11.2016 г. № 14993)

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства

Туркменистана, 2016 г., № 11-12, ст. 4296

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 107 (С изменениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 275-V и от 09.06.2018 ý. №

41-VI)

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства

Туркменистана, 2016 г., № 11-12, ст. 4296

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства Туркменистана, 1997 г., № 9-10, ст. 4213 (С изменениями и дополнениями внесенными постановлениями Президента Туркменистана от 07.01.2003 г. № 6051.

19.11.2008 г. № 10098 и от 11.11.2016 г. № 14993)

Собрание нормативно-правовых актов министерств и ведомств Туркменистана.

2012 г., № 1 (14), часть I.

Собрание нормативно-правовых актов министерств и ведомств Туркменистана. 2014 г., № 1 (17), часть I.

Конституция Туркменистана. Ашгабат. Туркменская государственная издательская служба. 2016. / Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2016 г., № 3, ст. 131/.

Собрание нормативно-правовых актов министерств и ведомств Туркменистана. 2014 г., № 1 (17), часть I.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2011 г., № 1, ст. 12 (С изменениями и дополнениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 272-V и 04.11.2017 г. № 636-V)

Нем. Korrespondent < Фр. correspondant < Lat. co(n) с, совместно + респондеру – соответствовать.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2011 г., № 1, ст. 12 (С изменениями и дополнениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 272-V и 04.11.2017 г. № 636-V)

Собрание нормативно-правовых актов министерств и ведомств Туркменистана. 2014 г., № 1 (17), часть I.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2011 г., № 1, ст. 12, (С изменениями и дополнениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 272-V и 04.11.2017 г. № 636-V)

Собрание нормативно-правовых актов министерств и ведомств Туркменистана. 2012 г., № 1 (14), часть I.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2011 г., № 1, ст. 12, (С изменениями и дополнениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 272-V и

04.11.2017 г. № 636-V)³⁵ Собрание нормативно-правовых актов министерств и ведомств Туркменистана. 2012 г., № 1 (14), часть I.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2011 г., № 1, ст. 12, (С изменениями и дополнениями внесенным Законами Туркменистана от 18.08.2015 г. № 272-V и 04.11.2017 г. № 636-V)

От Лат. Lat. Deropere - сдача в финансово-кредитные учреждения денежных сумм, ценных бумаг и драгоценностей.

От Лат. Emittire – учреждение, производящее эмиссию и несущее от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг.

От лат. beneticium – третье лицо, в интересах которого банк проводить операцию по поручению клиента.

От итал. Awiso – официальное извещение, направляемое банком клиенту или другому банку об изменениях в состоянии взаимных расчетов или о переводе денег.

Собрание нормативно-правовых актов министерств и ведомств Туркменистана. 2014 г., № 1 (17), часть I.

Примечание: следует обратить внимание на то, что в тексте данной нормы ошибочно указаны «предыдущие кредиторы», а должны быть «предыдущие поручители».

Разумеется, что кредитор может быть удовлетворен исполнением обязательства главным должником или же поручителем

Л.Г. Ефимова. Банковские сделки. Комментарий законодательства и арбитражной практики. М., 2000. С. 71.

М.М. Агарков. Основы банковского права. Учение о ценных бумагах. М.: Бек, 1994.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2014 г., № 4 ч 2, ст. 140. (С изменениями внесенным Законом Туркменистана от 09.06.2018 г. № 41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана 1999 г., № 4, ст. 55. (С изменениями и дополнениями внесенными Законами Туркменистана от 18.04.2009 г. № 32-IV,

31.03.2012 г. № 297-IV, 28.02.2015 г. № 196-V и 23.05.2015 г. № 232-V)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2008 г., № 4, ст. 54

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2014 г., № 4 ч 2 ст. 140. (С изменениями внесенным Законом Туркменистана от 09.06.2018 г. № 41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2011 г., № 1, ст. 11. (С изменениями и дополнениями внесенным Законами Туркменистана от 08.11.2014 г. № 147-V,

23.05.2015 г. № 234-V и от 09.06.2018 г. № 41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана 1999 г., № 4, ст. 55 (С изменениями и дополнениями внесенными Законами Туркменистана от 18.04.2009 г. № 32-IV, 31.03.2012 г. № 297-IV, 28.02.2015 г. № 196-V и 23.05.2015 г. № 232-V)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2014 г., № 4, ст. 140. (С изменениями внесенным Законом Туркменистана от 09.06.2018 г. № 41-VI)

См. комментарий статьи 830.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2000 г., № 2 ст. 13 (С изменениями и дополнениями внесенными Законами Туркменистана от 18.04.2009 г. № 32-IV,

31.03.2012 г. № 297-IV, 04.05.2012 г. № 300-IV, 09.11.2013 г. № 452-IV, 28.02.2015

г. № 197-V, 26.03.2016 г. № 386-V, 04.11.2017 г. № 636-V и 09.06.2018 г. № 41-VI) ⁵⁵ См. комментарий к ст. 487-500 ГКТ.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2000 г., № 2, ст.13 (С изменениями и дополнениями внесенными Законами Туркменистана от 18.04.2009 г. № 32-IV,

31.03.2012 г. № 297-IV, 04.05.2012 г. № 300-IV, 09.11.2013 г. № 452-IV, 28.02.2015

г. № 197-V, 26.03.2016 г. № 386-V, 04.11.2017 г. № 636-V и 09.06.2018 г. № 41-VI)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2008 г., № 2, ст. 34. (С изменениями и дополнениями внесенным Законами Туркменистана от 18.04.2009 г. № 32-IV, 10.05.2010 г. № 110-IV, 04.08.2011 г. № 218-IV, 10.01.2012 г. № 260-IV, 26.09.2012 г. № 335-IV, 04.05.2013 г. № 398-IV,

01.03.2014 г. № 49-V, 08.11.2014 г. № 147-V, 18.08.2015 г. № 273-V, 21.11.2015 г. № 311-V, 29.01.2016 г. № 344-V, 26.08.2017 г. № 604-V и 04.11.2017 г. № 636-V)

Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства

Туркменистана, 2013 г., № 8, ст. 61-137.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1. Ст.40. (С изменениями и дополнениями внесенными Законами Туркменистана от 03.05.2014 г. № 84-V, 08.11.2014 г. № 147-V, 18.08.2015 г. № 276-V, 20.03.2017 г. № 529-V, 04.11.2017 г.

№ 636-V и от 25.11.2017 г. № 658-V)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г. № 4. Ст.140. (С изменениями внесенными Законом Туркменистана от 15.10.2016 г. № 461-V)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2004 г. № 4. Ст.33.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2005 г. № 3,4. Ст.30.

Также как и аналогичная норма Германского гражданского уложения: Германское гражданское уложение § 812, абзац 1.

Германское гражданское уложение. § 816, абзац 1.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2010 г., № 2, ст. 28

Эта дефиниция неосторожности соответствует ст. 276 Германского гражданского кодекса.

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1, ст. 9

ГКТ, хотя говорит о жилом помещении, но подразумевается любое помещение, находящееся в пользовании третьих лиц.

Ведомости Меджлиса Туркменистана 2016 г., № 1, ст. 48. (С изменениями внесенным Законом Туркменистана от 26.08.2017 г. № 601-V)

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2009 г., № 2, ст. 29

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2013 г., № 3, ст. 52

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2009 г., № 2, ст. 30

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2014 г., № 4, ст. 141

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г., № 3, ст. 94

Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2014 г., № 4, ст. 141