

Тема: ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА

1. Предмет гражданского права

1. Гражданское право - составная часть права в целом, одна из его отраслей. Поэтому гражданское право обладает чертами, которые присущи праву вообще. **Гражданское право представляет собой совокупность норм, т.е. правил поведения, установленных или признанных и поддерживаемых государством.** Как и право в целом, гражданское право воздействует на общественные отношения путем доведения до субъектов гражданских правоотношений правовых предписаний, реализация которых обеспечивается государственным принуждением или возможностью его применения.

Вместе с тем гражданское право имеет свои особенности, свои специфические черты. Без этого было бы невозможным деление права на отрасли и обособление одной части права от другой. Гражданское право существенно отличается, например, от административного, уголовного права и других отраслей права. В основе этого различия лежат особенности регулируемых каждой из отраслей права отношений - **предмета отрасли.**

Что касается самих отраслей права, то они отличаются друг от друга присущими им **принципами**, т.е. основными идеями, отправными положениями, закрепленными в данной отрасли; **методом**, т.е. способами воздействия данной отрасли права на отношения, и **функциями**, выполняемыми каждой из отраслей права. Принципы, метод и функции образуют присущий конкретной отрасли отраслевой режим правового регулирования

Следовательно, для выяснения сущности гражданского права необходимо раскрыть предмет регулирования, а затем определяемые им принципы, метод и функции гражданского права.

2. Предмет гражданского права обозначен в ст. 2 ГК. Анализ данной статьи показывает, что основным предметом гражданского права являются **имущественные отношения**, т.е. отношения по поводу имущественных благ. Имущественные отношения регулируются не только гражданским правом. Имущество, к которому относятся вещи, деньги, ценные бумаги и т.д., является объектом отношений, регулируемых и другими отраслями права, например финансовым, налоговым и даже уголовным правом, устанавливающим наряду с другими и имущественные меры наказания. Следовательно, предмет гражданского права не может быть в полной мере выявлен только указанием на имущественное содержание отношений.

Гражданское право регулирует не все имущественные отношения, а только те из них, которые складываются и функционируют как **отношения собственности**. Сущностная черта регулируемых гражданским правом отношений состоит в том, что они представляют собой отношения собственности, т.е. отношения, в рамках которых происходит закрепление собственности за определенными лицами и реализация возможностей, заложенных в собственности.

3. Отношения собственности, регулируемые гражданским правом, делятся на два вида: отношения собственности в ее статике и отношения собственности в ее динамике. **Отношения собственности в статике** есть отношения закрепления имущества за определенными лицами, принадлежности имущества определенным лицам. Эти отношения регулируются той частью гражданского права, которая называется правом собственности. Реализуя это право, собственник владеет имуществом, пользуется и распоряжается им.

В процессе распоряжения собственностью как своим имуществом собственник вступает в отношения с иными лицами, обменивая принадлежащее ему имущество на другие необходимые ему имущественные блага. Эти отношения представляют собой **отношения собственности в ее динамике.** В условиях нормальной экономики эти

отношения в современном обществе приобретают характер товарно-денежных связей. Следовательно, товарно-денежные отношения есть не что иное, как отношения собственности в ее динамике. Эти отношения регулируются нормами той части гражданского права, которая называется обязательственным правом.

4. Имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, в силу того, что они являются отношениями собственности, характеризуются **следующими признаками**, определяющими само содержание гражданского права:

1) это отношения между **имущественно обособленными субъектами**. Каждая из сторон в гражданском правоотношении имеет свое имущество и не обладает властью над имуществом другой стороны;

2) каждая из сторон обладает **имущественно-распорядительной самостоятельностью**, т.е., имея власть над своим имуществом, распоряжается им самостоятельно на основе собственной воли и волеизъявления;

3) обе стороны **имеют равное положение** по отношению друг к другу. Здесь нет элементов власти одного лица над другим лицом или его имуществом. Отношения, регулируемые гражданским правом, есть отношения координации, а не отношения субординации;

4) эти отношения являются **возмездными** - отношениями эквивалентного обмена благами.

Названные признаки отличают имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, от имущественных отношений, регулируемых другими отраслями права. Например, налоговые отношения, будучи имущественными, по своей сути не являются отношениями собственности. По своему характеру это совершенно иные отношения. Они представляют собой отношения между государством и индивидом, в рамках которых происходит изъятие части имущества гражданина или юридического лица в пользу государства на основании соответствующих положений налогового закона. Эти отношения являются отношениями вертикального характера, отношениями власти и подчинения. Им не присущи все названные черты, в том числе распорядительная самостоятельность сторон, их равенство, эквивалентность обмена и т.д.

К отношениям собственности в ее динамике относится также переход имущества от одного лица к другому вследствие смерти собственника и завладения его имуществом наследниками по закону или завещанию. Однако специфика отношений по переходу имущества при наследовании, в частности отсутствие эквивалентности в таком переходе, предопределяет необходимость регулирования этих отношений не нормами обязательственного права, а нормами другой составной части гражданского права - наследственного права.

5. Гражданское право, как указывает на это ст. 2 ГК, регулирует также **неимущественные отношения**, т.е. отношения, строящиеся по поводу **неимущественных благ и объектов**. При этом гражданское право регулирует две группы неимущественных отношений, одни из которых связаны с имуществом, а другие такой связи не имеют.

К числу **неимущественных отношений, связанных с имущественными отношениями**, относятся отношения **интеллектуальной собственности**, т.е. отношения, возникающие по поводу исключительных прав лица на результаты его интеллектуальной деятельности в сфере науки, литературы, искусства и т.д. Авторские отношения совмещают в себе неимущественные и имущественные элементы. Главное неимущественное благо, которое является объектом этого отношения, есть авторство лица по отношению к созданному им произведению науки, литературы, искусства. Однако реализация авторского права сопряжена с появлением у автора и определенных имущественных прав по отношению к лицам, пользующимся плодами интеллектуальной деятельности автора. Гражданское право регулирует эти отношения целиком в полном их комплексе, фиксируя и защищая как имущественные, так и неимущественные права

автора соответствующего произведения.

Причины того, что данные неимущественные отношения регулируются гражданским правом, видят обычно в том, что они неразрывно связаны с имущественными правами автора. И поскольку гражданское право регулирует имущественные отношения, то как бы заодно оно регламентирует отношения неимущественные. Однако имеется более глубокая причина использования гражданского права для регулирования отношений интеллектуальной собственности. Она состоит в том, что гражданское право, будучи предназначенным для закрепления за лицами определенных имущественных благ, оказывается пригодным для закрепления за лицами также и таких благ неимущественного характера, как авторство. Не случайно поэтому отношения по результатам интеллектуальной деятельности условно называют интеллектуальной собственностью. В этом термине выражено главное - закрепление нормами гражданского права принадлежности определенным лицам таких важных неимущественных благ, как авторство на созданные ими произведения. Приемы и методы, отработанные гражданским правом для регулирования отношений собственности, оказываются в значительной степени пригодными и для регулирования отношений по поводу результатов интеллектуальной деятельности. Нормы, регламентирующие эти отношения, образуют один из основных разделов гражданского права, именуемый правом интеллектуальной собственности.

6. Другая группа неимущественных отношений - это не связанные с имущественными личные отношения по поводу таких неотчуждаемых прав и свобод человека, как доброе имя, честь, достоинство. Гражданское право охватывает и эти отношения, но не регулирует их столь развернуто, как отношения собственности и интеллектуальной собственности. Тем не менее оно защищает названные блага, а следовательно, и их носителей от всякого рода нарушителей и посягательств, например на честь и достоинство лица. Круг таких нематериальных объектов, защищаемых гражданским правом, определен в гл. 8 ГК "Нематериальные блага и их защита".

Таким образом, гражданско-правовая защита, созданная применительно к имущественному благу, оказывается пригодной и для защиты против посягательств на нематериальные блага путем применения таких же способов защиты, т.е. либо восстановления нарушенного права, например опровержением сведений, порочащих честь и достоинство лица, либо предоставления потерпевшему имущественной компенсации причиненных ему материальных или нематериальных потерь.

7. Федеральным законом от 30 декабря 2012 г. N 302-ФЗ "О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" ст. 2 дополнена положением о том, что гражданское законодательство регулирует отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения).

Разумеется, корпоративные отношения регулировались Гражданским кодексом и иными законами, содержащими нормы корпоративного права, входящего в состав гражданского законодательства, и ранее, до внесения в ст. 2 приведенного положения. На это указывает содержание гл. 4 ГК "Юридические лица". Среди таковых широко представлены корпоративные организации в виде хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов и т.п. Возникает вопрос: чем объясняется необходимость выделения в ст. 2 в составе отношений, входящих в предмет гражданского права, корпоративных отношений?

Первая причина состоит в значительном удельном весе этой группы отношений в гражданском обороте. В большой степени участниками этих отношений выступают юридические лица, являющиеся организациями не унитарными, а корпоративными, участники которых обладают правом членства, т.е. правом на управление деятельностью юридических лиц. И сами эти юридические лица служат правовой формой объединения лиц и их имущества для ведения дел и достижения различных целей как коммерческого,

так и некоммерческого характера.

Вторая причина состоит в том, что корпоративные отношения, являясь имущественными отношениями с чертами, характерными для предмета гражданского права, обладают своеобразием, состоящим в том, что они представляют собой сложный комплекс отношений собственности, обязательственных связей и организационных отношений по управлению юридическим лицом его участниками. Отсюда множество норм корпоративного права, не характерных для других институтов гражданского права.

Так, обычно по правилам гражданского права при объединении имущества двумя или несколькими лицами между ними возникает право общей собственности на объединенное имущество. В корпоративном праве используется другая правовая модель. Право собственности на объединенное имущество приобретает корпорация - юридическое лицо, созданное на базе объединенного имущества. Оно и выступает субъектом гражданского оборота на базе этого имущества. Участники корпоративного объединения, внесшие свой вклад, приобретают взамен право на участие в управлении делами корпорации и обязательственное право на получение дивидендов от результатов экономической деятельности корпорации.

Управление деятельностью корпоративного объединения также весьма специфично, имеет несколько уровней. Управляют делами корпоративного объединения наемные управляющие, но под контролем специально создаваемого для этого органа юридического лица. Что касается учредителей и участников корпоративного объединения, то за ними остается право на участие в управлении в виде принятия коллективного решения на их собраниях по наиболее важным вопросам, носящим стратегический характер.

Третья причина состоит в том, что множественность форм корпораций и необходимость развернутого регулирования их деятельности обусловили большой объем корпоративного законодательства, многочисленность источников этой сферы гражданского права. Потребовалось превратить Гражданский кодекс в ядро обширного корпоративного законодательства для устранения возможных противоречий, пробелов, дублирования правил. Прямое указание в ст. 2 Кодекса на принадлежность корпоративных отношений к предмету гражданского права означает, что в соответствии со ст. 3 ГК корпоративное законодательство находится в ведении Российской Федерации и его нормы, содержащиеся в других законах и иных нормативных актах, должны соответствовать этому Кодексу. Потребовалось также закрепление общих положений корпоративного права в самом Гражданском кодексе. Следует при этом учитывать, что управление юридическим лицом корпоративного типа, которое осуществляют его учредители, участники, в корне отличается от публично-правового властного управления. Корпоративное управление основывается на участии в формировании имущества, принадлежащего юридическому лицу. Это координационное управление, осуществляемое теми, кто участвует в формировании имущества корпоративного образования.

8. Итак, гражданское право регулирует общественные отношения по принадлежности имущественных благ определенным лицам, т.е. отношения собственности, отношения по обмену имущественными благами (товарно-денежный оборот), отношения по переходу имущества по наследству и отношения, возникающие по поводу результатов интеллектуальной деятельности.

Общим для всех этих отношений является то, что это нормальные экономические и иные отношения, из которых складывается повседневная жизнь граждан и организаций. Любой из этих субъектов выступает в качестве лица, которому принадлежит определенное имущество, и любой из них повседневно участвует в товарно-денежном обороте с целью реализации имеющегося имущества и производимых благ либо с целью приобретения того, что необходимо для удовлетворения личных и производственных потребностей. Можно поэтому утверждать, что **гражданское право - это право нормальной экономической жизни граждан и юридических лиц**. В рамках этих отношений их участники реализуют свои интересы и удовлетворяют разнообразные

материальные и духовные потребности.

В силу этого сфера применения норм гражданского права необычайно широка. Гражданское право является **универсальной отраслью**. Оно охватывает как сферу удовлетворения разнообразных потребностей граждан, так и сферу производства и реализации разнообразной продукции, производства работ, предоставления услуг. Статья 2 ГК указывает на то, что участниками регулируемых гражданским правом отношений выступают как граждане, так и организации, являющиеся юридическими лицами. В регулируемых гражданским правом отношениях участвуют также сама Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования, но они участвуют в этих отношениях не в качестве носителей власти, а в виде субъектов, которые, как и все другие лица, участвуют в гражданском обороте, отчуждая или приобретая соответствующие имущество и объекты.

9. Статья 2 ГК прямо указывает также на то, что гражданское право регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или отношения с их участием. При этом **под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей.**

Участие гражданского права в регулировании предпринимательской деятельности вполне естественно, поскольку оно регулирует отношения собственности и отношения по ее использованию, а предпринимательская деятельность - это и есть деятельность, основанная на использовании собственности с целью извлечения прибыли. В этом смысле можно утверждать, что гражданское право в той его части, в которой оно регулирует отношения с участием предпринимателей, и есть предпринимательское право. Другое дело, что предпринимательская деятельность регламентируется не только гражданским правом. В процессе осуществления предпринимательской деятельности предприниматель вступает в отношения, регулируемые также трудовым правом, налоговым правом, природоресурсным законодательством и т.д.

Таким образом, предпринимательское законодательство в целом представляет собой конгломерат норм различных отраслей права. Однако в этом конгломерате отношения собственности и товарно-денежного оборота, регулируемые гражданским правом, составляют как бы ядро предпринимательской деятельности.

Гражданское право применяется к отношениям не только с участием граждан России, но также с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц, если эти отношения формируются и осуществляются на территории Российской Федерации. Изъятия из этого правила могут быть установлены только федеральным законом.

2. Принципы гражданского права

Принципы представляют собой **основные идеи, основные положения, образующие фундамент любой отрасли права**. Принципы гражданского права указаны в ст. 1 ГК, которая так и называется - "Основные начала гражданского законодательства". Но это не означает, что принципы данной отрасли законодательства закреплены в одной этой статье. **Они** представляют собой основные начала, которые **проходят через все гражданское право**, предопределяя содержание каждого из его институтов и его норм. Поэтому, применяя и толкуя любую норму гражданского права, необходимо руководствоваться принципами гражданского права.

Принципы применяются и в том случае, если они не находят своего воплощения в конкретной норме ввиду отсутствия этой самой нормы. При наличии пробелов в гражданском праве к отношениям, прямо не урегулированным законом, договором или

обычаем делового оборота, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения, т.е. применяется аналогия закона. В тех же случаях, когда использование аналогии закона невозможно ввиду того, что данные отношения не имеют сходных отношений, урегулированных гражданским правом, к нему применяется аналогия права (общие начала и общий смысл гражданского законодательства, т.е. принципы гражданского права). Таким образом, применение аналогии права есть прямое применение принципов гражданского права.

Принципы гражданского права в концентрированном виде **отражают социально-экономическую сущность** регулируемых **отношений** и экономической политики, осуществляемой государством применительно к этим отношениям через нормы гражданского права. А если это так, то принципы гражданского права - изменяемая категория. Они в различных правовых системах весьма существенно различаются в зависимости от того, что собой представляют отношения собственности в данном обществе и какую экономическую политику государство проводит в области отношений собственности. В этом смысле принципы советского гражданского права и принципы гражданского права современной России весьма существенно отличаются, а по некоторым параметрам являются прямо противоположными.

Преобразования отношений собственности, суть которых состоит в том, что государственная собственность в большей части экономики заменяется и вытесняется частной собственностью, не могли не предопределить появления совершенно новых принципов гражданского права, складывающихся в результате происходящих в России реформ и преобразований.

Принципами гражданского права, закрепленными в ст. 1 ГК, являются следующие.

1. Равенство участников регулируемых им отношений. Фиксируя этот принцип, закон закрепляет равенство возможностей, признаваемых и обеспечиваемых гражданским правом. По сути дела, это равенство исходного правового положения субъектов гражданского права, и оно выражается в том, что все участники гражданских правоотношений наделяются гражданской правоспособностью как определенной мерой социальных возможностей в сфере применения гражданского права.

Иными словами, все субъекты отношений могут иметь на праве собственности или ином аналогичном вещном праве определенное имущество, могут приобретать это имущество, владеть, пользоваться и распоряжаться им. Все участники гражданских отношений имеют право участвовать в гражданском обороте, совершать сделки, заключать договоры по отчуждению или приобретению имущества, обладать исключительными правами на созданные ими произведения в сфере интеллектуальной деятельности и т.д. При этом все граждане вообще обладают совершенно одинаковой правоспособностью в сфере гражданского права. Правоспособность юридических лиц может быть в зависимости от вида юридического лица общей или специальной, но любая из них тем не менее включает в себя необходимый объем правовых возможностей, которые позволяют им выступать полноправными субъектами в отношениях собственности и гражданского оборота.

2. Принцип неприкосновенности собственности. Фактически содержание этого принципа далеко выходит за рамки приведенного термина. Неприкосновенность собственности понимается как сама возможность существования таких видов собственности, которые закреплены в Конституции РФ. На равных допускается существование частной собственности (в том числе на средства производства, на землю, на иные ресурсы) и собственности публичной, т.е. собственности Российской Федерации, субъектов Федерации, муниципальных образований. Неприкосновенность собственности состоит в признании равного правового режима всех видов собственности. Любая собственность, возникшая и существующая в соответствии с Конституцией и законом, находится под охраной права и государства. Таким образом, принцип

неприкосновенности собственности обуславливает необходимость существования в гражданском праве институтов, обеспечивающих защиту любого права собственности от каких-либо посягательств.

3. Свобода договора. Этот принцип является, несомненно, одним из ключевых для гражданского права. Поскольку гражданское право практически проявляет себя в большей мере как право имущественного, товарно-денежного оборота, а в основе этого оборота лежат сделки, договоры, то правовая постановка принципа свободы договора является для гражданского права первостепенной задачей. Это наиболее значимый принцип в практическом его претворении.

Институт свободы договора получил новую жизнь и интенсивное развитие с переходом к рыночной экономике. В этих условиях договор полностью вытесняет другие акты индивидуального регулирования, такие как плановое задание, плановое распределение имущественных ценностей, централизованное формирование условий договора, например цен, по которым реализуются товары, работы и услуги.

Договор при переходе к рыночной экономике в сфере гражданского оборота становится основным юридическим фактом. Все товарно-денежные связи осуществляются на договорной основе. Договор становится главным регулятором экономических отношений. Именно при заключении договора его участники устанавливают условия, на которых они и строят свои отношения по реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг.

Свобода договора выражается, **во-первых**, в том, что любой участник гражданского оборота вправе самостоятельно решать, заключать договор или не заключать. **Во-вторых**, свобода договора выражается в выборе контрагента - лиц, с которыми договор или договоры будут заключены. **В-третьих**, сами договаривающиеся стороны решают, какой именно договор будет заключен между ними. Это может быть договор купли-продажи, поставки, мены и т.д. Стороны по своему усмотрению могут заключать комплексные договоры - договоры, которые включают в себя элементы различных видов договоров. И наконец, **стороны сами определяют условия договора**, т.е. определяют предмет договора, права и обязанности, содержание обязательств, которые они между собой устанавливают.

Свободу договора, однако, не следует понимать как нечто абсолютное и безграничное. Свобода договора имеет свою меру, диктуемую существующими социально-экономическими условиями, интересами и потребностями. Как показывает исторический опыт, ничем не ограниченная свобода договора может самым негативным образом сказаться на экономических отношениях и экономических интересах. Безбрежная свобода договора является одной из причин появления такого опасного явления в экономике, как монополизм. Экономически сильный субъект, пользуясь свободой договора и злоупотребляя ею, может вытеснить из экономического поля более слабых субъектов, занять в экономике доминирующее положение и, используя его, навязывать всем другим участникам экономических отношений односторонне выгодные для него условия.

Таким образом, неограниченная свобода договора - это опасность для свободного рынка и для нормальной здоровой конкуренции. Неограниченная свобода договора, как показывает практика, может быть использована для существенного ущемления интересов экономически слабого участника со стороны экономически более сильных субъектов. Поэтому во всех странах рыночной экономики наблюдался и наблюдается исторический переход от лозунга полной свободы договора к установке на использование свободы договора, имеющей определенные границы. Эти границы формируются с использованием различных правовых способов и приемов. Многие из них были введены в действие с появлением так называемого антитрестовского, т.е. антимонопольного, законодательства - законодательства, направленного на обеспечение здоровой конкуренции.

Появились правила, в том числе и в гражданском праве России, устанавливающие

соотношение между законом и договором (ст. ст. 421, 422 ГК). Предусматривается возможность введения в договор с помощью императивных норм так называемых предписываемых условий, т.е. условий, вводимых законом в виде определенных запретов или в виде определенных обязываний. Устанавливаются способы защиты интересов более слабой в экономическом отношении стороны при заключении публичных договоров (ст. 426 ГК) и договоров присоединения (ст. 428 ГК). Для определения границ свободы договора используются нормы ст. 10 ГК "Пределы осуществления гражданских прав". Данная статья указывает на то, что если будет заключен договор с намерением причинить вред другому лицу, а также путем злоупотребления правом в иных формах, то вытекающие из этого договора права лица, действующего таким образом, не подлежат защите.

4. Недопустимость какого-либо произвольного вмешательства в частные дела.

По сути дела, этот принцип представляет собой самоограничение государства, которое тем самым обязуется не вмешиваться в дела и отношения, являющиеся сферой частных интересов. Данный принцип означает также, что государство обязано пресекать действия иных лиц, представляющие собой произвольное незаконное вмешательство в чьи-либо частные дела.

Само понятие частных дел в ходе экономических преобразований в России существенно расширилось. Если раньше под частной сферой понималась в основном сфера личной жизни граждан, то теперь под частными понимаются все дела и отношения, в которых государство не участвует в качестве стороны. Поскольку экономика базируется теперь преимущественно на основе частной собственности, то этот принцип означает недопустимость вмешательства в осуществление права частной собственности, в том числе в предпринимательскую деятельность, основанную на праве частной собственности.

В ст. 1 ГК не случайно говорится о недопустимости произвольного вмешательства в частные дела. Под **произвольным** следует понимать вмешательство, не основанное на законе. Для допущения вмешательства нужно, чтобы оно было прямо предусмотрено законом в виде определенных законом полномочий того или иного государственного органа или представителя власти. Разумеется, не является недопустимым вмешательством регулирование государством частной собственности и частной экономики, т.е. установление правил, которым все участники экономических отношений должны подчиняться.

Пункт 2 ст. 1 ГК прямо указывает на то, что гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона, но только в той мере, в какой это необходимо для целей защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Ограничение прав, о котором идет речь, представляет собой, следовательно, во-первых, установление определенных правил законом и, во-вторых, возможность принятия государственными органами определенных решений, касающихся частных дел, если эти акты и решения основаны на законе.

5. Обеспечение беспрепятственного осуществления гражданских прав, восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Суть данного принципа состоит в том, что никто не может препятствовать другому лицу осуществлять его гражданские права, а сам обладатель субъективного права пользуется юридической возможностью требовать устранения препятствий к осуществлению права либо восстановления права, которое уже нарушено. При этом каждому гарантируется судебная защита. В рамках судебного разбирательства и на основе судебного решения государством принудительно устраняются препятствия к осуществлению субъективного гражданского права или принудительно восстанавливаются нарушенные гражданские права за счет правонарушителя.

6. При применении ГК выявилась потребность в предотвращении недобросовестного

поведения участников гражданских правоотношений друг к другу, защите от недобросовестных действий, наносящих ущерб контрагентам.

Законом от 30 декабря 2012 г. в ст. 1 ГК внесены дополнения в виде п. п. 3 и 4, касающиеся принципов гражданского права. Пункт 3 содержит правило о том, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать **добросовестно**. Пункт 4 устанавливает, что **никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения**.

Эти правила закрепляют в ст. 1 ГК **принцип добросовестности поведения** участников гражданских правоотношений на всех стадиях возникновения и осуществления прав и обязанностей, включая стадию защиты права. В соответствии с данным требованием стороны должны быть **честными** по отношению друг к другу, **не допускать обмана** контрагента в активной (путем сообщения неверной информации) или пассивной (путем сокрытия необходимых сведений) формах. Это требование должно соблюдаться при совершении сделки, договора, их исполнении сторонами, при применении мер защиты.

Было бы неточным утверждение, что до внесения описываемых дополнений действующий ГК не предусматривал требования добросовестности к участникам гражданских отношений. Путем толкования ст. 10 ГК судебная практика выводила это требование и использовала его при разрешении споров. Именно на основе использования анализа и обобщения судебной практики, как отечественной, так и зарубежной, и были подготовлены предложения о введении в содержание ст. 1 ГК рассматриваемого требования как одного из основополагающих принципов гражданского правового регулирования.

Но одного формулирования принципа добросовестности было бы недостаточно. Требовалось также учесть судебную практику и по последствиям выявления судами фактов недобросовестного поведения участников гражданских правоотношений. Принципиально важно то, что п. 4 ст. 1 ГК по применяемым последствиям **недобросовестное поведение приравнивает к поведению незаконному**.

На это же указывают дополнения, внесенные в ст. 10 ГК "Пределы осуществления гражданских прав". В п. 1 ст. 10 внесено дополнение о том, что не допускаются при осуществлении гражданских прав "действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом)".

С учетом сложившейся судебной практики в ст. 10 сформулированы также п. п. 2, 3, 4. В п. 2 содержится новое положение о том, что "в случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом".

Пункты 3 и 4 ст. 10 являются полностью новыми. В соответствии с п. 3 "в случае, если злоупотребление правом выражается в совершении действий в обход закона с противоправной целью, последствия, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи, применяются, поскольку иные последствия таких действий не установлены настоящим Кодексом".

Пункт 4 ст. 10 указывает на то, что, "если злоупотребление правом повлекло нарушение права другого лица, такое лицо вправе требовать возмещения причиненных этим убытков".

3. Функции гражданского права

1. Общая функция права состоит в том, что оно вносит упорядоченность и

определенность в общественные отношения и в саму жизнь общества. В этом аспекте гражданское право имеет свое функциональное назначение в упорядочении отношений в обществе по поводу имущества, различных имущественных и неимущественных благ, в установлении правил, относящихся к собственности и товарно-денежному обороту. Более конкретно функции гражданского права сформулированы в ст. 2 ГК, которая указывает на то, что гражданское право определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и неимущественные связи, попадающие в орбиту действия гражданского права.

2. По своему функциональному значению отрасли права делятся на:

- **регулятивные**, т.е. устанавливающие правила определенных отношений;

- **охранительные**, т.е. обеспечивающие охрану определенных отношений от тех или иных посягательств. Если уголовное право является сугубо охранительной отраслью, то главное назначение гражданского права состоит в его регулятивной роли. Гражданское право конструирует отношения, воздействует на них позитивным образом, устанавливая правила имущественных и некоторых неимущественных отношений. В этом состоит юридическая функция гражданского права. Однако гражданское право имеет в своем составе и охранительные институты, оно обеспечивает и охрану регулируемых им отношений, но эта охрана осуществляется способами, специфичными для гражданского права. Если уголовное право охраняет отношения путем установления ответственности за посягательство на них, то гражданское право охраняет отношения через защиту путем восстановления нарушенных субъективных гражданских прав.

3. Социальное и экономическое назначение гражданского права состоит в том, что оно обеспечивает признание, осуществление и защиту потребностей, прав и интересов в сфере имущественных и некоторых неимущественных отношений. Нормы гражданского права позволяют субъектам приобретать и иметь право собственности, обязательственные права, права на результаты интеллектуальной деятельности, осуществление и реализация которых позволяют лицам удовлетворять материальные и духовные потребности и интересы.

4. Наконец, назначение и ценность гражданского права состоит в том, что оно используется как **правовое средство налаживания и функционирования системы экономического стимулирования** производства материальных и духовных благ.

Практика указывает на то, что наиболее эффективным средством стимулирования производства, направленного на удовлетворение разнообразных потребностей, является эквивалентность товарно-денежного оборота. Каждый из участников этого оборота может приобрести необходимые для него ценности лишь в обмен на те ценности, которые он передает другому лицу. Товарно-денежный обмен, эквивалентность этого обмена и есть наиболее надежный двигатель прогресса в развитии производства и в удовлетворении потребностей людей. Гражданское право и служит правовой формой этой наиболее эффективной системы стимулирования. Там, где гражданское право не работает или работает плохо, нет отлаженной системы стимулирования, нет и не может быть эффективной экономики. Напротив, тщательно отработанное и эффективно применяемое гражданско-правовое регулирование свидетельствует о наличии хорошо отработанного механизма стимулирования, являющегося важнейшим фактором развития производства и потребления.

4. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений

1. Отечественная юридическая наука исходит из того, что каждая отрасль права

имеет свой специфический способ воздействия на общественные отношения, т.е. свой **метод регулирования**, который всецело зависит от характера и содержания регулируемых отношений. Каков предмет отрасли права, таков и ее метод.

Право есть не что иное, как регулятор общественных отношений. Если это так, то способ воздействия на отношения выражает сущность самой отрасли права. Метод отрасли права выявляет ее юридическое содержание. **Метод представляет собой концентрированное выражение юридического содержания норм данной отрасли права.**

Существует общеправовой способ воздействия на общественные отношения, выражающийся в том, что любая отрасль права доводит до участников отношений определенные правила, правовые предписания, которые в процессе реализации права трансформируются в права и обязанности участников общественных отношений. Гражданское право в этом смысле действует так же, как административное, уголовное право и другие отрасли, т.е. содержит определенные правила, предписания, на основе которых конструируются правоотношения, определяются права и обязанности их участников.

Главное, что отличает отрасли права одну от другой - это характер содержащихся предписаний и различное соотношение в каждой из отраслей права разного вида предписаний. Право использует **три вида предписаний: запрет, обязывание, дозволение.** В зависимости от наличия и сочетания этих трех видов предписаний одни отрасли права являются отраслями преимущественно с запретительным регулированием (уголовное право), другие - преимущественно с обязывающим регулированием (административное, налоговое право) и третьи - преимущественно с дозволительным регулированием (гражданское право).

2. Существенными чертами метода гражданского права являются следующие.

1. Правонаделительная направленность и правонаделительное воздействие. Основным результатом гражданско-правового регулирования выступает **правообладание.**

Сказанное не означает, что содержание гражданских правоотношений состоит только из прав. Как известно, права без корреспондирующих с ними обязанностей не существуют. Содержание гражданского правоотношения также образуется правами одного лица и корреспондирующими обязанностями другого лица. Однако главным элементом гражданского правоотношения является именно субъективное право. Обязанность же служит правовым средством установления и существования права.

Субъективное гражданское право как главная цель и результат действий гражданского права есть средство удовлетворения потребностей и реализации интересов субъектов гражданского права. На это прямо указывает п. 2 ст. 1 ГК, в котором записано, что граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права в своем интересе.

Главным и наиболее общим правом, содержащим предпосылки для приобретения конкретных субъективных прав в гражданском праве, является **правоспособность** граждан, юридических лиц и иных субъектов гражданского права. В существовании этого общего права в наибольшей степени выражается правонаделительная сущность гражданского права. Именно через правоспособность определяется общее правовое положение субъектов гражданского права.

Правоспособность представляет собой способность иметь гражданские права, т.е. она представляет собой юридическую меру социально-экономических возможностей, признаваемых государством и законом за гражданами, юридическими лицами и иными субъектами. Для сравнения можно указать на то, что общее правовое положение субъектов уголовного права определяется через категорию вменяемости, т.е. способности лица нести ответственность за общественно опасное деяние. Правовое положение участников административных отношений определяется через компетенцию, т.е. объем властных полномочий, принадлежащих государственным

органам, и через корреспондирующую с этой компетенцией обязанность других лиц подчиняться властным предписаниям органов, действующих в рамках своей компетенции.

Что касается конкретных субъективных прав, которыми могут обладать граждане, то они образуют содержание правоспособности граждан (ст. 18 ГК). К этим правам, которыми вправе обладать любой гражданин, относятся такие права, как право собственности, право наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельностью, создавать юридические лица, совершать любые законные сделки, участвовать в любых обязательствах, иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности, иметь иные личные и имущественные права.

В соответствии со ст. 49 ГК юридическое лицо также может иметь гражданские права, соответствующие целям его деятельности. Коммерческие организации по общему правилу могут иметь гражданские права, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

2. Правовая инициатива, заключающаяся в том, что субъекты гражданского права приобретают и осуществляют свои права своими собственными действиями по своей инициативе или, как сказано в п. 2 ст. 1 ГК, по своей воле. Поэтому правообладание субъектов гражданского права выступает как результат не правонаделения сверху по чьей-либо воле, например по воле государства, а правоприобретения, т.е. собственных действий самих субъектов гражданского права.

Рассматриваемая черта метода гражданского права свое выражение находит прежде всего в том, что все субъекты гражданского права наделяются **дееспособностью**, т.е. способностью своими собственными действиями приобретать, изменять, прекращать свои права и обязанности, а также осуществлять их.

Другое выражение этой черты состоит в том, что в основе динамики гражданских правоотношений лежат собственные волевые действия участников гражданских правоотношений. Эти действия преимущественно являются правомерными, хотя возникновение гражданских правоотношений бывает связано и с совершением таких противоправных действий, как причинение вреда или неосновательное обогащение. Основную массу правомерных действий, лежащих в основе гражданских прав и обязанностей, составляют юридические акты, т.е. волевые действия, направленные на достижения определенного правового результата. В силу этого главным юридическим фактом в гражданском праве выступает сделка и наиболее распространенный ее вид - договор. Однако гражданские права возникают также и из юридических поступков, т.е. действий, не имеющих прямой целевой направленности на установление правового результата. Чаще всего юридические поступки влекут за собой возникновение гражданских прав в сфере творческой, интеллектуальной деятельности.

3. Правовая диспозитивность, т.е. признаваемая за субъектами гражданского права способность принимать собственные свободные правовые решения. Правовая диспозитивность означает наличие правовой свободы, возможность выбора. В общем виде эта черта сформулирована в п. 2 ст. 1 ГК, которая указывает на то, что гражданские и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих закону условий договора.

Принадлежащая субъектам гражданского права правовая свобода многоаспектна.

Во-первых, они свободны в приобретении, изменении и прекращении своих прав (на это указывает ст. 8 ГК).

Во-вторых, они свободны в осуществлении своих прав, поскольку в соответствии со ст. 9 ГК граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению. Они могут по своему выбору осуществлять или не осуществлять принадлежащие им права. Они свободны в выборе способа осуществления права. Свобода осуществления права, естественно, неограничена, как и само

субъективное право. Статья 10 ГК указывает на пределы осуществления гражданских прав. Эти пределы состоят в том, что не допускается осуществление права исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В-третьих, правовая диспозитивность выражается в признаваемой за субъектами **свободе распоряжения** принадлежащим им правом. По общему правилу субъекты гражданского права могут распоряжаться своими имущественными правами, в частности путем передачи этих прав другим лицам.

В-четвертых, правовая свобода выражается в том, что в случае нарушения субъективного права каждый его обладатель **свободен в применении и в выборе средств защиты нарушенного права**. Потерпевший от гражданского правонарушения сам свободен принимать решение о том, прибегнет ли он к гражданско-правовой защите или нет.

Диспозитивность как правовая свобода проявляется на уровне как **объективного**, так и **субъективного права**. На уровне объективного права диспозитивность как черта гражданско-правового метода выражается в наличии в гражданском праве **диспозитивных норм**. В некоторых основных институтах гражданского права, например в обязательственном праве, диспозитивные нормы абсолютно преобладают. Это означает, что гражданское право устанавливает для сторон определенные правила поведения, но в то же время оставляет за ними свободу выбора, будут ли они этим правилам подчиняться. Стороны своим соглашением могут установить иное правило, и оно становится для сторон обязательным. Действие же правила, содержащегося в диспозитивной норме, парализуется. Таким образом, диспозитивные нормы представляют собой восполнительное регулирование. Они действуют лишь постольку, поскольку стороны не установили для себя на основе свободного усмотрения иные правила для данного отношения.

Свобода саморегулирования отношений в гражданском праве, конечно, также не является безграничной. В необходимых случаях она подвергается определенным ограничениям. Например, свобода распоряжаться своим правом не может простирается до того, чтобы она вела к уничтожению самого права или тем более возможности его приобретения. Например, в п. 2 ст. 9 ГК содержится правило о том, что отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения самих этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом. Статья 22 ГК указывает на недопустимость договоров, направленных на отказ от правоспособности и дееспособности или на их ограничение. Это указывает на то, что в гражданском праве имеется определенный приоритет ценностей. Свобода выбора правовых решений важна, но еще ценнее сама способность обладания правом. Поэтому свобода не должна быть безграничной, в частности, она не должна приводить к уничтожению правоспособности как способности к правообладанию.

Что касается правовой свободы на уровне субъективного права, то она проявляет себя как в свободе осуществления правоспособности, так и на уровне осуществления конкретного субъективного права. Важнейшее практическое значение диспозитивности как правовой свободы состоит в возможности формирования участниками гражданских правоотношений по своему усмотрению самих субъективных прав и обязанностей через определение условий договора.

4. Юридическое равенство сторон. Ранее в цивилистической литературе были достаточно распространенными представления о том, что юридическое равенство сторон в гражданском правоотношении - это главная и едва ли не единственная черта гражданско-правового метода регулирования отношений. При этом юридическое равенство понималось как правовая автономия сторон, т.е. отсутствие между сторонами отношений власти и подчинения. Юридическое равенство в этом смысле действительно

имеет большое практическое значение для раскрытия особенностей гражданско-правового регулирования и особенно для разграничения гражданского и административного права и сфер их применения. Если субъекты гражданско-правового правоотношения друг другу не подчинены и не наделены властью по отношению друг к другу, то в административном правоотношении все наоборот, ибо суть данного отношения выражается как раз в том, что одна сторона в административном правоотношении, обладающая властной компетенцией, издает властные акты по отношению к другому подчиненному субъекту и таким образом управляет волей другого субъекта.

В рамках гражданского правоотношения каждая сторона может воздействовать на поведение другой стороны только с ее согласия, на основе заключенного между ними договора. Сообразно этому определяется и сфера применения гражданского и административного права. Там, где характер отношений, например купли-продажи имущества, исключает по своей сути начала власти и подчинения, применяются нормы гражданского права. Напротив, там, где само отношение может возникнуть лишь при подчинении воли одной стороны другой стороне, например в налоговых отношениях, применение гражданского права невозможно.

Будучи одной из важнейших особенностей гражданско-правового воздействия на общественные отношения, юридическое равенство, понимаемое как отсутствие власти и подчинения, не может считаться единственной чертой гражданско-правового способа воздействия, потому что не раскрывает всей полноты и особенностей ни этого воздействия, ни самого гражданского права. Юридическое равенство возможно и между лицами, которые лишены прав. Бесправные тоже могут быть равными по отношению друг к другу, например рабы, но это не то равенство, которое свойственно положению субъектов гражданского права. Здесь равенство субъектов имеет два аспекта. Один - негативный, т.е. отсутствие отношений власти - подчинения, а другой - позитивный, состоящий в том, что обе стороны, все участники гражданско-правовых отношений обладают на равной основе способностями к правообладанию, правовой инициативе и диспозитивности. Иначе говоря, это равенство субъектов правообладающих, наделенных правовой свободой и способностью к самостоятельным действиям, на основе которых происходит приобретение и осуществление прав и обязанностей. Следовательно, юридическое равенство проявляет себя еще и как равенство имеющих у сторон правовых возможностей. Именно поэтому юридическое равенство, с одной стороны, является правовым выражением эквивалентности во взаимоотношениях сторон, а с другой стороны, правовым средством обеспечения возмездности и эквивалентности гражданского оборота.

3. Особенности принуждения в гражданском праве. По сути дела, все названные черты метода - правообладание, правовая инициатива, правовая диспозитивность и юридическое равенство - находят свою реализацию и в использовании принуждения в гражданском праве.

Первая особенность принуждения в гражданском праве состоит в назначении используемых в этой отрасли принудительных мер. Если, например, в уголовном праве принудительные меры представляют собой меры уголовной ответственности, содержащие в себе в качестве обязательного элемента кары, наказания, то в гражданском праве меры принуждения почти исключительно используются и применяются как **меры защиты** нарушенных субъективных прав. В таком назначении мер гражданско-правового принуждения находит свое проявление правонаделение как главная черта гражданско-правового метода.

Меры принуждения в гражданском праве применяются либо **для пресечения нарушений субъективного гражданского права** (например, негативный иск), либо **для восстановления нарушенного гражданского права** (например, виндикационный иск), либо для **компенсации потерь**, понесенных лицом вследствие нарушения его субъективного права (например, возмещение убытков или имущественного вреда,

взыскание неустойки и др.). Разумеется, в гражданском праве имеются и меры ответственности, но и они (такие как возмещение убытков, взыскание неустойки) выполняют роль средств защиты нарушенных субъективных прав, поскольку соответствующие суммы взыскиваются в пользу потерпевшего лица, а не в пользу государства. Имеющаяся в ГК принудительная мера конфискационного характера, когда имущество взыскивается в пользу государства (ст. 169), представляет собой по существу меру не гражданско-правовую, а меру публично-правового характера, применяемую за нарушение общественного порядка.

Использование принудительных мер в качестве средств защиты нарушенных субъективных прав объясняет наличие в ГК гл. 2, посвященной, в частности, защите гражданских прав. Статья 11 ГК указывает, что защита гражданских прав производится преимущественно в судебном порядке, хотя в случаях, предусмотренных законом, она может осуществляться также в административном порядке. Статья 12 ГК закрепляет способы защиты гражданских прав, перечень которых, содержащийся в этой статье, не является исчерпывающим, поскольку могут применяться и иные способы, если они предусмотрены законом. Статья 13 ГК содержит правило признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления как один из способов защиты субъективных гражданских прав. Статья 14 допускает самозащиту гражданских прав без обращения в суд или иные государственные органы способами, соразмерными нарушению и не выходящими за пределы действий, необходимых для пресечения правонарушения. Статья 15 ГК посвящена возмещению убытков как важнейшему способу защиты нарушенного гражданского права. Статья 16 ГК регламентирует порядок возмещения убытков, причиненных гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий или бездействия государственных органов, органов местного самоуправления или их должностных лиц.

Поскольку принудительные меры в гражданском праве являются мерами защиты нарушенных прав, то естественно, что их использование происходит по воле лица, потерпевшего от правонарушения. Таким образом, **применение принудительных мер в гражданском праве основано на правовой инициативе самих участников гражданских правоотношений.**

Если уголовно-правовое принуждение носит публично-правовой характер и уголовное преследование, как правило, возбуждается по факту преступления независимо от воли потерпевшего, то использование принуждения в гражданском праве, наоборот, всецело зависит от того, заявлено ли требование о его применении лицом, потерпевшим от гражданского правонарушения. Для того чтобы состоялась судебная защита нарушенного права, от потерпевшего требуется обратиться в суд с иском о применении той или иной меры защиты для восстановления нарушенного права.

Предусмотренные гражданским правом **санкции, т.е. неблагоприятные для правонарушителя последствия**, не могут применяться против воли потерпевшего лица. По общему правилу суд лишен возможности применять гражданско-правовые санкции по своей инициативе. Статья 166 ГК устанавливает правило о том, что суд может применять последствия недействительности ничтожной сделки по своей инициативе, если это необходимо для защиты публичных интересов, и в иных случаях, предусмотренных законом. Эта норма не должна толковаться и применяться слишком широко. Если последствие недействительности ничтожной сделки состоит в двусторонней реституции, т.е. в восстановлении имущественного состояния лиц, участвовавших в недействительной сделке, то очевидно, что такое последствие не может быть применено против воли участников сделки. Двусторонняя реституция должна производиться по инициативе сторон сделки. Суд вправе и даже обязан применять последствия недействительности ничтожной сделки по своей инициативе в тех случаях, когда эти последствия носят публично-правовой характер, т.е. когда имущество лица, переданное или подлежащее передаче по сделке, изымается и обращается в доход государства. Следовательно, суд по

своей инициативе может применять последствия недействительности ничтожной сделки по основаниям, закрепленным в ст. 169 ГК, при совершении сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности.

Система принудительных мер в гражданском праве испытывает на себе влияние и такой черты гражданско-правового метода, как правовая диспозитивность. В сфере применения принудительных мер принадлежащая участникам гражданских правоотношений правовая свобода проявляется, во-первых, в том, что потерпевшее лицо распоряжается самостоятельно своим правом на защиту нарушенного права, т.е. оно может реализовать свое право на защиту нарушенного права, а может и отказаться от применения принудительных мер, поскольку они представляют собой меры защиты его прав и интересов. Диспозитивность, являющаяся принципом гражданского и арбитражного процесса, является отражением диспозитивности, которая заложена в самом гражданском праве.

Диспозитивность, т.е. свобода правовых решений, применительно к гражданско-правовому принуждению проявляется и в том, что стороны своими соглашениями могут в пределах закона регулировать, иначе говоря, устанавливать правила применения мер защиты. Например, в своем соглашении они могут устанавливать такую меру защиты, являющуюся в то же время и мерой гражданско-правовой ответственности, как взыскание неустойки, т.е. могут устанавливать договорную неустойку. Стороны могут договариваться об ограничении предусмотренных законом мер защиты и ответственности. Например, п. 1 ст. 15 ГК позволяет сторонам предусматривать возмещение убытков не в полном размере. В соответствии со ст. 401 ГК стороны могут регулировать своим соглашением и основания применения мер гражданско-правовой ответственности, вводя или, напротив, исключая вину как основание такой ответственности.

Наконец, меры принуждения в гражданском праве строятся на основе юридического равенства участников гражданских правоотношений, на основе взаимности. По договору купли-продажи ответственность может нести как продавец перед покупателем, так и покупатель перед продавцом. Все зависит от того, кто из них допустил правонарушение и кто является потерпевшим от этого правонарушения. Следовательно, мера защиты нарушенных прав доступна для любой из сторон гражданского правоотношения, а санкции, в том числе меры ответственности, могут быть возложены также на любую из них, если она допускает правонарушение.

Использование принуждения в гражданском праве с целью защиты нарушенных прав объясняет и то, что меры защиты и меры ответственности в гражданском праве имеют имущественное содержание. Правонарушители отвечают своим имуществом, поскольку это имущество используется для восстановления имущественного же права потерпевшего или для компенсации тех потерь, которые он несет.

Последнее отличие принуждения в гражданском праве состоит в том, что для обеспечения правопорядка в сфере действия гражданского права меры принуждения отнюдь не являются главным средством. Скорее они служат вспомогательным фактором обеспечения соблюдения закона и договора. Главным же средством предотвращения гражданских правонарушений является интерес участников гражданско-правовых отношений, их стремление к реализации собственных прав. Поскольку собственник может реализовать свое право, как правило, лишь с одновременным исполнением своих обязанностей перед контрагентом, то именно стремление к реализации права и является главным побудительным мотивом к надлежащему исполнению правил, содержащихся в законе и договоре. Эквивалентность товарно-денежных связей, двустороннее распределение прав и обязанностей, их взаимность являются важнейшими факторами надлежащего и добровольного исполнения обязанностей, а следовательно, и обеспечения режима правопорядка и законности в отношениях, регулируемых гражданским правом.

5. Система гражданского права

1. Система гражданского права представляет собой совокупность его институтов во взаимосвязи и определенной логической последовательности.

Основными элементами системы гражданского права являются его **общая и особенная части**. Если первая олицетворяет единство предмета и самого гражданского права, то вторая отражает дифференциацию как регулируемых отношений, так и их правового опосредования. **Общая часть гражданского права** представляет собой объединение общих норм этой отрасли, т.е. тех правил, которые применяются для регулирования любого отношения, охватываемого гражданским правом. В особенную же часть входят те нормы и институты, каждый из которых применяется к определенному виду отношений, регулируемых данной отраслью права.

Наличие системы и прежде всего деление норм на общую и особенную части само по себе является свидетельством существования отрасли права.

Особенная часть гражданского права представляет собой совокупность крупных подразделений, каждое из которых своим регулированием охватывает часть предмета гражданского права. Основные подразделения - это право собственности, обязательственное право, наследственное право и право интеллектуальной собственности. В основе деления особенной части на составляющие лежат особенности самих регулируемых гражданским правом отношений. Но имеется также дифференциация и по юридическому содержанию норм, по методу воздействия на опосредуемые отношения.

2. Система гражданского права - это объединение его норм. Правильное толкование и применение любой нормы - это системное ее применение. **Системное применение норм права, во-первых**, предполагает необходимость использования для регулирования любого отношения совокупности гражданско-правовых институтов. Для регулирования любого отношения одновременно применяются общие положения гражданского права, нормы об основаниях возникновения правоотношения, в частности нормы, относящиеся к сделкам, к договорам, нормы, относящиеся к объектам права, нормы, образующие институт исковой давности, и т.д.

Во-вторых, системное применение права означает, что применительно к любому отношению применяются как нормы общей части (общие нормы), так и специальные нормы, содержащиеся в особенной части ГК. Как правило, нормы особенной части применяются в совокупности с нормами общей части, поскольку они конкретизируют эти нормы. Но иногда нормами особенной части с учетом специфики регулируемого отношения устанавливаются иные правила, нежели те, что содержатся в соответствующих нормах общей части. По общему правилу особенные нормы обладают приоритетом перед нормами общей части. Поэтому в случае несоответствия особенных норм правилам общих норм следует руководствоваться правилами норм особенной части ГК. Еще один аспект системного применения норм состоит в том, что для того, чтобы правильно определить, какие конкретно нормы подлежат применению для регулирования данного отношения, необходимо точно определить вид отношения и дать его правовую квалификацию. При этом квалификацию отношения нужно производить по действительному содержанию прав и обязанностей правоотношения.

Сложность гражданско-правовой квалификации состоит в том, что она является многоаспектной и требует последовательного выявления ряда существенных обстоятельств. Первый вопрос, который при этом требует ответа, - является ли данное правоотношение гражданско-правовым. Ответ на этот вопрос является непростым, поскольку имущественные отношения регламентируются не только гражданским правом, но и другими отраслями. Если, например, отношения по выполнению работ будут квалифицированы как отношения, являющиеся предметом трудового права, то при споре об оплате работы в случае гибели предмета работы по обстоятельствам, не зависящим от сторон, он решается в пользу работника. Напротив, если данное отношение будет квалифицировано в качестве гражданско-правового, то в этом случае риск гибели

предмета подряда лежит на подрядчике и, следовательно, выполненные работы в случае гибели предмета по обстоятельствам, не зависящим от сторон, подрядчику оплачены не будут.

Следующий вопрос, который решается в процессе квалификации, - каким конкретно институтом гражданского права регулируется данное отношение: правом собственности, обязательственным правом или правом интеллектуальной собственности. Если отношение является обязательственно-правовым, то надо выяснить, относится ли оно к договорным обязательствам или к обязательствам внедоговорным, в том числе обязательствам из причинения вреда или неосновательного обогащения.

Если обязательство является договорным, то далее следует определить, к какому типу договорных обязательств оно относится. Есть группа обязательств по передаче имущества в собственность, имеются обязательства по передаче имущества в пользование другого лица, есть обязательства подрядного типа по выполнению работ, есть денежные обязательства и т.д. Определив тип договорного обязательства, необходимо определить вид договора, который соответствует содержанию соглашения, заключенного между сторонами. Это может быть договор на энергоснабжение и т.д. И хотя все эти договоры являются разновидностями договора купли-продажи, тем не менее каждый из них представляет собой самостоятельный институт со своим набором правил и норм.

Тема: ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

1. Законы, содержащие нормы гражданского права

1. Гражданское законодательство - это система законов, регулирующих гражданские отношения. Это лаконичное определение, вытекающее из смысла как ст. 3 ГК, так и Кодекса в целом. Другое дело, что к источникам гражданского права относятся и другие акты, содержащие соответствующие нормы.

На основании п. 2 ст. 3 ГК "гражданское законодательство состоит из настоящего Кодекса и принятых в соответствии с ним **иных федеральных законов (далее - законы)...**" (выделено мной. - П.К.) Таким образом, в любой статье Кодекса слово "закон" нужно читать как "федеральный закон", т.е. акт, имеющий всеобщую юридическую силу, принимаемый в установленном порядке Федеральным Собранием.

2. В соответствии с Конституцией гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации (п. "о" ст. 71). На основании ч. 1 ст. 76 Конституции по предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории России. Акты гражданского законодательства базируются на Конституции.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Основного Закона "Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации". Особое внимание следует обратить на положения Конституции, фундаментальные для гражданского законодательства.

Во-первых, это основанное на высшей ценности прав и свобод человека право **частной собственности**, которое занимает одно из главных мест в системе прав и свобод человека и гражданина, обуславливая демократический, правовой характер государственного устройства, а также рыночный характер экономических отношений. Именно собственник кровно заинтересован в построении правовой системы, эффективно защищающей права и законные интересы граждан, а также четко определяющей правила поведения в экономической сфере. Очевидно, что без частной собственности не может быть ни демократии, ни гражданского общества, ни тем более экономической свободы.

Во-вторых, в Российской Федерации гарантируются **единство экономического пространства**, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, а также признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Гражданские отношения затрагиваются также и в ряде других статей Конституции. Так, в соответствии со ст. 53 каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц. Это положение развито в ст. ст. 1069 - 1071 ГК.

3. Ключевым актом, регулирующим гражданские отношения, безусловно, является Гражданский кодекс, который состоит из четырех частей, две из которых приняты в XX в. (в 1994 и 1995 гг.), а две - в XXI в. (в 2001 и 2007 гг.). В них вносились изменения и дополнения.

4. Других федеральных законов, содержащих нормы гражданского права, очень много. Их можно классифицировать по разным основаниям.

Можно назвать **федеральные законы, прямо указанные в тексте Кодекса**: Закон об актах гражданского состояния (ст. 47), Закон об обществах с ограниченной ответственностью (ст. 87), Закон о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (ст. 51) и др.

Кроме того, нормы гражданского права зачастую встречаются в федеральных законах, принятие которых не было "запланировано" в Гражданском кодексе прежде всего потому, что это нормативные правовые акты публичного права. Например, ст. 76 Закона об исполнительном производстве определяет правила обращения взыскания на "дебиторскую задолженность". По существу эти положения устанавливают специальные основания и порядок перехода прав кредитора к третьему лицу, т.е., безусловно, являются нормами гражданского права. Возможность существования таких положений следует из ст. 387 ГК, содержащей незакрытый перечень случаев перехода прав кредитора к другому лицу на основании закона.

Особо следует выделить кодифицированные акты, содержащие гражданско-правовые нормы. Это Земельный, Жилищный, Семейный, Трудовой, Лесной, Воздушный, Водный, Градостроительный кодексы, Кодекс торгового мореплавания, Кодекс внутреннего водного транспорта и некоторые другие.

5. В силу правила, установленного в абз. 2 п. 2 ст. 3 ГК, нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Гражданскому кодексу. Очевидно, есть основания рассматривать это правило как **презумпцию верховенства Гражданского кодекса над другими законами, содержащими нормы гражданского права**. Соотношение норм гражданского права, содержащихся в ГК и в иных законах, подчеркивает Е.А. Суханов. Рассуждая о значении Жилищного кодекса в регулировании гражданско-правовых отношений, он отмечает, что рассматривать этот Кодекс в качестве специального по отношению к ГК оснований нет, поскольку ЖК был принят не "в соответствии с ГК", имеет собственный предмет и принципы, поэтому "Жилищный кодекс имеет приоритет в применении перед другими законами, содержащими нормы жилищного законодательства (п. 8 ст. 5 ЖК), но должен уступать ГК в сфере регулирования жилищных отношений, являющихся одновременно гражданско-правовыми. При ином подходе приоритет перед ГК получают не только Жилищный и Земельный кодексы, но и транспортные кодексы, обобщающие законы в сфере страхования, банковской деятельности и т.д., что приведет к распаду единого по своей юридической (отраслевой) природе гражданского законодательства и соответствующей ему кодификации" <1>.

<1> Кодификация российского частного права / Под ред. Д.А. Медведева. М., 2008. С. 91 - 92.

2. Иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права

1. Гражданские отношения могут регулироваться не только законодательными актами, но и указами **Президента РФ** и **Постановлениями Правительства РФ**. **Акты Президента РФ и Правительства РФ, содержащие нормы гражданского права, именуются иными правовыми актами** (п. 6 ст. 3 ГК). Такие акты должны приниматься на основании Кодекса, других федеральных законов и не противоречить им.

2. **Федеральные органы** исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, **в случаях и пределах**, предусмотренных Кодексом, другими законами либо иными правовыми актами. При этом такие акты не должны противоречить ГК, другим законам и иным правовым актам. Кроме того, такие документы подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ и официальной публикации. Причем акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут за собой правовых последствий.

3. Международные договоры и нормы гражданского права

1. Международные договоры, в которых участвует Российская Федерация, также могут регулировать гражданские отношения. В соответствии с п. 1 ст. 7 ГК **общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются согласно Конституции РФ составной частью правовой системы Российской Федерации**. Названное положение развивает ч. 4 ст. 15 Конституции.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации" даны следующие определения: "под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо"; "под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного".

В ч. 4 ст. 15 Конституции указывается на то, что **если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора**.

2. Порядок заключения, ратификации, прекращения, приостановления международных договоров регламентируется Федеральным законом "О международных договорах Российской Федерации". Следует отметить, что согласно названному Закону нормы международного договора начинают применяться с момента вступления его в силу для Российской Федерации. **Публикуются международные договоры вместе с федеральными законами об их ратификации**.

3. Наряду с международным договором Российской Федерации может применяться также и соответствующий внутригосударственный правовой акт, принятый во исполнение указанного международного договора (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия"). Такой акт не заменяет договор, но определяет способы и процедуры реализации содержащихся в нем положений. Например, на основании Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (заключено в г. Марракеше 15 апреля 1994 г.) Федеральным законом от 4 октября 2010 г. N 259-ФЗ "О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации" были внесены изменения в ст.

ст. 1229, 1273, 1299 ГК.

4. Значение актов высших судов

Говоря об источниках гражданского права, следует упомянуть о значении актов высших судебных инстанций: Верховного и Конституционного Судов. Сами по себе такие акты акты конституционного судопроизводства вряд ли можно считать источниками гражданского права, однако недооценивать их роль нельзя.

В целом ряде случаев постановления и определения Конституционного Суда РФ восполняют пробелы в гражданском законодательстве. Нередко акты Конституционного Суда содержат положения, толкующие гражданский закон.

Следует иметь в виду, что на основании ст. 126 Конституции РФ Верховный Суд вправе давать разъяснения по вопросам судебной практики, в том числе по гражданским делам. Такие разъяснения способствуют правильному и единообразному применению актов гражданского законодательства. Названные документы широко используются в настоящем учебнике.

Необходимо обратить внимание на то, что разъяснения высших судов Союза ССР, РСФСР и Российской Федерации, данные до принятия Конституции РФ и законодательных актов, принятых на ее основе, применяются в частях, им не противоречащих.

6. Обычай. Аналогия. Действие гражданского законодательства по кругу лиц и в пространстве

1. Источником гражданского права также является обычай. Согласно п. 1 ст. 5 ГК **обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.** Речь может идти об экономических или, например, наследственных отношениях. Важно, чтобы обычай не противоречил законодательству или договору.

2. Аналогия гражданского законодательства возможна, а иногда просто необходима, поскольку все ситуации в экономическом обороте и в частной жизни урегулировать законом и договором невозможно, да и не нужно, а соответствующий обычай отсутствует. В этих случаях применяются акты, регулирующие сходные отношения. Гораздо реже возможна и аналогия права, т.е. определение прав и обязанностей сторон из общих начал и смысла гражданского законодательства (ст. 6 ГК).

3. С учетом конституционного принципа "все равны перед законом и судом" российские нормативные правовые акты, содержащие гражданско-правовые нормы, обязательны для всех лиц, находящихся (расположенных) на территории Российской Федерации. Изъятия из данного правила могут устанавливаться федеральными законами либо международными договорами.

Первый фактор связан с особенностью отдельных категорий граждан или юридических лиц. Так, Гражданский кодекс содержит специальные нормы по поводу участия в гражданском обороте частично и ограниченно дееспособных, а также недееспособных граждан.

Второй фактор связан с тем, что территория российских дипломатических представительств, а также суда, приписанные к порту Российской Федерации, находящемуся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов Российской Федерации, подпадают под юрисдикцию России. Соответственно, действия гражданских законов подчинены этому законодательству.

4. Действие гражданско-правовой нормы по общему правилу ограничено территорией Российской Федерации. К территории Российской Федерации следует добавить территорию российских дипломатических представительств, а также суда, приписанные к порту Российской Федерации, находящемуся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов Российской Федерации.

Исключения из общего правила могут быть указаны в федеральном законе. Например, Федеральным законом от 1 декабря 2007 г. N 310-ФЗ "Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр..." были внесены изменения в Закон о введении в действие части первой ГК и установлено, что изъятие земельных участков для государственных или муниципальных нужд, отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится, в связи с организацией и проведением XXII Олимпийских зимних игр регулируются Гражданским кодексом, если иное не предусмотрено указанным Законом.

Тема: ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

1. Понятие гражданского правоотношения и его состав

1. Гражданское правоотношение представляет собой основанное на нормах гражданского права юридическое отношение, складывающееся по поводу материальных и нематериальных благ, участники которого, обладая правовой автономией, выступают в качестве юридически равных носителей прав и обязанностей.

В элементарном виде гражданское правоотношение есть **связь правами и обязанностями** (права и обязанности именуют содержанием правоотношения). Это связь **субъектов** по поводу определенных объектов: материальных и нематериальных благ.

Субъекты, объекты и содержание образуют состав правоотношения. Например, правоотношение из договора купли-продажи имеет такой состав: субъекты - продавец и покупатель, объект - товар, права и обязанности (основные) - продавец должен передать товар, покупатель обязан принять и оплатить товар.

Значение. Благодаря правоотношению осуществляется реализация правовых норм; абстрактные указания правовых норм трансформируются в юридическую связь конкретных субъектов правами и обязанностями.

При изучении гражданского права уяснение того, что представляет собой гражданское правоотношение, чрезвычайно важно. В частности, потому, что использование данной категории позволяет понять, что такое гражданское субъективное право и в чем суть гражданской субъективной обязанности, кто может быть носителем таких прав и обязанностей, по поводу чего могут возникать такие права и обязанности, каковы основания динамики (возникновения, изменения и прекращения) этих прав и обязанностей и т.д. При изучении же отдельных видов гражданских правоотношений (собственности, купли-продажи, аренды, подряда и др.) использование **общего учения** о правоотношении позволяет выработать единообразный подход к упорядочению знаний: нужно в первую очередь определить субъектов, объект, содержание и основания динамики того или иного - **любого** - правоотношения. При достижении этой цели появляются основополагающие знания о любом конкретном правоотношении.

2. Гражданскому правоотношению присущи черты, свойственные любому юридическому отношению. Так, как и любое другое правоотношение, гражданское правоотношение обеспечивается **принудительной силой государства**. Как и любое другое юридическое отношение, гражданское правоотношение возникает и развивается на основе **норм** права. Но происходит это на основании норм **гражданского** права. Значит, характеризуя гражданское правоотношение, кроме прочего, необходимо учитывать

специфику гражданско-правовых норм.

В решающей степени особенности гражданского правоотношения (как и специфика гражданско-правовых норм) обусловлены особенностями предмета, метода, функций и принципов гражданского права. Поэтому **участники** гражданских правоотношений юридически **равны** - нет отношений власти и подчинения. Поэтому участники гражданских правоотношений обладают **диспозитивностью** - могут выбирать варианты поведения. Теми же особенностями предопределены **судебный порядок защиты** прав участников гражданских правоотношений, **восстановительный характер мер защиты**, **имущественный характер мер защиты** и т.д.

3. Для того чтобы быть участником юридического отношения, лицо должно быть правосубъектным.

Все участники гражданских правоотношений в той или иной мере **правосубъектны**.

Сущность гражданской правосубъектности может быть охарактеризована как основанная на нормах гражданского права юридическая способность лица быть участником гражданско-правовых отношений. Это не право, не сумма прав и не суммарное выражение полномочий, но **социально-правовая способность**. Правосубъектность есть предпосылка субъективного права; субъективное право появляется в результате осуществления правосубъектности.

Гражданская правосубъектность включает в себя несколько элементов.

Во-первых, **правоспособность** - способность иметь гражданские права и нести обязанности (ст. 17 ГК).

Во-вторых, **дееспособность** - способность **своими действиями** приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК).

В составе дееспособности, а иногда и наряду с ней выделяется **делкоспособность** - способность самостоятельно совершать сделки - действия, **направленные** на возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК).

В-третьих, **деликтоспособность** - способность нести ответственность за правонарушение (см., например, п. 3 ст. 26, п. 3 ст. 28 ГК).

В-четвертых, **трансдееспособность** - способность лица своими действиями создавать для других лиц права и обязанности и его способность принимать на себя права и обязанности в результате действий других субъектов (прежде всего ст. ст. 182 - 184 ГК).

4. В гражданских правоотношениях участвуют следующие субъекты: 1) физические лица (граждане Российской Федерации, иностранцы, лица без гражданства); 2) юридические лица; 3) Российская Федерация; 4) субъекты Российской Федерации; 5) муниципальные образования (последние три субъекта нередко именуют **публично-правовыми образованиями**).

У названных лиц гражданская правосубъектность по объему и содержанию различается, т.е. у разных субъектов способность быть участниками гражданских правоотношений неодинакова. Более того, в таких группах участников, как граждане и юридические лица, возможны модификации правосубъектности. Так, в зависимости от наличия или отсутствия дееспособности, а также при ее наличии в зависимости от ее объема все граждане делятся на несколько групп. Правосубъектность граждан принято именовать **общей**, имея в виду, что граждане могут иметь любые субъективные права и нести любые субъективные обязанности, если это не противоречит закону (можно все, что не запрещено). Правосубъектность юридических лиц по общему правилу носит **специальный** характер (определяется целями деятельности, предусмотренными в учредительных документах, но из этого правила есть исключения). Правоспособность субъектов Российской Федерации и муниципальных образований обычно квалифицируется как специальная или функциональная (предопределена функциями соответствующих образований), а правосубъектность Российской Федерации чаще всего признается универсальной (или общей), нередко - специальной.

5. Участники гражданских правоотношений обладают **правовой автономией**. Это означает, что участником юридического отношения может быть лишь тот, кто признается лицом. Таким образом, участниками правоотношений могут быть граждане, юридические лица и публично-правовые образования. Такой подход вполне может быть назван формально-юридическим, поскольку уже в абз. 2 п. 1 ст. 2 ГК перечислены участники гражданских правоотношений. Другое дело, что соответствующие нормы права базируются не на произволе, но на том положении, что субъекты гражданского права должны быть **обособлены** друг от друга (чтобы быть лицами). Существуют различные формы (способы, меры) обособления. В обобщенном виде обычно называются **организационное и имущественное обособление**. Организационное и имущественное обособление граждан (физических лиц) вполне естественно. В отношении же различных образований выработаны критерии, которые воплощаются в правовых нормах. Так, юридическим лицом признается (а) организация, (б) имеющая обособленное имущество, (в) отвечающая этим имуществом по своим обязательствам, (г) могущая от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, (д) могущая быть истцом и ответчиком в суде (ст. 48 ГК). Такая организация становится субъектом права лишь после государственной регистрации в качестве юридического лица. Таким образом, организационное и имущественное обособление приобретает юридическое признание (потому и говорится о **правовой автономии**).

6. **Объектом** правоотношения является то, по поводу чего складываются правоотношения (права и обязанности). Такими объектами являются **материальные блага** (вещи, имущественные права, результаты работ, услуги и т.д.), а также **нематериальные блага** (жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность и т.д.).

7. **Содержание** правоотношения образуют субъективные права и обязанности участников.

Субъективное право представляет собой обеспеченную законом меру возможного поведения управомоченного лица. Оно включает в себя три **правомочия**. **Во-первых**, управомоченный субъект может (имеет правомочие) сам **совершать** определенные действия. Например, собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом (п. 1 ст. 209 ГК). **Во-вторых**, субъективное право дает возможность управомоченному лицу **требовать** совершения определенных действий лицом обязанным и (или) воздержания от определенных действий. Например, собственник, кроме права на указанные собственные действия, может требовать от всех (от всякого и каждого) воздерживаться от нарушения его права собственности (не препятствовать осуществлению права). В силу обязательства кредитор вправе требовать от должника передачи имущества, выполнения работ, оказания услуг, уплаты денег и т.д. (п. 1 ст. 307 ГК). Например, по договору купли-продажи продавец вправе требовать от покупателя уплаты определенной денежной суммы (цены), а покупатель вправе требовать передачи товара (п. 1 ст. 454 ГК). **В-третьих**, управомоченное лицо имеет **правомочие на защиту**: в случае нарушения права (например, при неисполнении продавцом обязанности передать вещь покупателю) управомоченное лицо (в приведенном примере покупатель) может обратиться к суду и к нарушителю могут быть применены меры государственного принуждения (в примере передача вещи произойдет принудительно на основании решения суда). Потому и говорится, что субъективное право обеспечено законом.

Субъективная обязанность представляет собой обеспеченную законом меру должного поведения обязанного лица.

Эта мера заключается в том, что, **во-первых**, обязанное лицо должно совершать определенные действия (например, наниматель жилого помещения обязан своевременно вносить плату за жилое помещение). **Во-вторых**, обязанность может состоять в необходимости **воздерживаться** от определенных действий (например, наниматель не

вправе производить переустройство и реконструкцию жилого помещения без согласия наймодателя (ст. 678 ГК).

8. Под структурой содержания гражданского правоотношения принято понимать способ связи (субъектов) правами и обязанностями.

Если одна сторона уполномочена, а другая сторона несет обязанность, то такое правоотношение является **простым** по своей структуре (на одной стороне право, на другой - обязанность). Хрестоматийным примером простого по структуре правоотношения является договор займа: одна сторона (заимодавец) вправе требовать возврата денег или иных вещей, определенных родовыми признаками, а другая сторона (заемщик) обязуется передать займодавцу соответствующий предмет займа (ст. 807 ГК). Простым является также обязательство вследствие причинения вреда (деликтное обязательство): потерпевший вправе требовать от причинителя вреда его возмещения, а лицо, причинившее вред, несет корреспондирующую с данным правом обязанность - оно должно возместить вред.

подавляющее большинство гражданских правоотношений по своей структуре являются **сложными** - каждый из участников имеет и права, и обязанности. Так, по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязан передать имущество арендатору (нанимателю), а арендатор имеет соответствующее право - требовать передачи ему предмета аренды. Но арендатор обязан вносить арендную плату. У арендодателя есть корреспондирующее право - требовать внесения арендной платы. (У сторон этого договора есть и другие права и обязанности.)

Любое сложное правоотношение в **аналитических целях** может быть представлено как некая совокупность простых правоотношений. Так, в приведенном примере о договоре аренды одно простое правоотношение заключается в праве арендатора требовать передачи имущества и корреспондирующей обязанности арендодателя передать предмет аренды, другое простое правоотношение состоит из права арендодателя требовать внесения арендной платы и обязанности арендатора вносить плату. Но дело, конечно, не только в аналитике. Идея о простых и сложных по структуре правоотношениях находит отражение в **законодательстве и практике** его применения.

Так, в силу правила, включенного в п. 2 ст. 308 ГК, если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

Вместе с тем, очевидно, нельзя считать, что сложное правоотношение есть механическое объединение простых правоотношений. Будучи объединенными в сложные правоотношения, простые правоотношения переплетаются друг с другом, становятся зависимыми друг от друга, не могут существовать друг без друга. Например, эта зависимость хорошо видна при рассмотрении правил о встречном исполнении обязательств (ст. 328 ГК). В приведенном примере о договоре аренды второе простое правоотношение (об арендной плате) зависит от первого из указанных простых правоотношений (о передаче имущества). И если не будет первого (имущество не передано арендатору), то не будет второго (не будет платы).

2. Виды гражданских правоотношений

1. Гражданские правоотношения классифицируются по различным основаниям. **Значение** подразделения правоотношений на разные виды состоит в том, что для различных видов юридических отношений устанавливаются различные основания возникновения, изменения и прекращения, они различаются по структуре содержания, для разных видов используются разные способы защиты и т.д.

2. В первую очередь правоотношения принято подразделять на **имущественные** и **неимущественные**. Критерий деления: объекты правоотношений. Имущественные

отношения складываются по поводу **материальных благ**. Неимущественные отношения имеют объектами **нематериальные блага**.

Большинство гражданских правоотношений являются имущественными. Они складываются по поводу таких материальных благ, как вещи, иное имущество, имущественные права, результаты работ, услуги, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации (ст. ст. 128, 1229 ГК). Имущественные отношения делятся на две большие группы. **Во-первых**, правоотношения собственности, а также другие юридические отношения, опосредующие **принадлежность** материальных благ субъекту (**отношения статики**). **Во-вторых**, правоотношения, опосредующие оборот имущества (**отношения динамики**) (обязательственные отношения, наследственные правоотношения).

Неимущественные правоотношения складываются по поводу различных групп нематериальных благ и, соответственно, делятся на несколько видов. **Во-первых**, личные неимущественные юридические отношения, складывающиеся по поводу **личных нематериальных благ, неотделимых** от личности (жизнь и здоровье, достоинство личности, честь и доброе имя, неприкосновенность жилища и т.д. (ст. 150 ГК)). Такие нематериальные блага принадлежат гражданину от рождения. **Во-вторых**, личные неимущественные правоотношения, **связанные с имущественными**. К ним относятся правоотношения, складывающиеся по поводу создания результатов интеллектуальной деятельности (право авторства, право на имя, другие личные неимущественные права автора). Это неимущественные права, однако по поводу результатов интеллектуальной деятельности существуют и исключительные права (имущественные, имеющие денежную оценку). Например, субъект, имеющий исключительное право (правообладатель), может разрешать использование результата интеллектуальной деятельности третьим лицам за вознаграждение. Поэтому и говорится о личных неимущественных отношениях, **связанных с имущественными**. **В-третьих, организационные отношения**. Они направлены на упорядочение (нормализацию) иных отношений, действий участников иных, в частности имущественных социальных связей. Организационные отношения выполняют служебную роль; условно говоря, они подчинены организующим отношениям. Так, отношения представительства призваны обеспечить возникновение (быть может, и дальнейшее развитие) неких имущественных отношений (см. ст. 182 ГК). В новейшее гражданское законодательство включается все большее число норм, регулирующих организационные отношения (о создании юридических лиц, об организации и проведении собраний хозяйственных товариществ и обществ и проч.). Весьма показательным примером организационного правоотношения является правовая связь, порождаемая предварительным договором, в силу которого стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или об оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

3. Гражданские правоотношения подразделяются на абсолютные и относительные (соответствующее деление воспринято и общей теорией права). Критерий деления - степень определенности субъектов правоотношений. В **абсолютных** правоотношениях точно определен только один субъект - управомоченное лицо, а обязанными лицами является всякий и каждый. Так, собственник имеет права владения, пользования и распоряжения своим имуществом (управомоченное лицо). Круг обязанных лиц не ограничен (точно не определен) - **все** обязаны не нарушать права собственника. К абсолютным правоотношениям относятся также юридические отношения, складывающиеся по поводу результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации между правообладателем (управомоченное лицо) и неограниченным кругом обязанных лиц. Абсолютным является наследственное правоотношение (управомоченное лицо - наследник).

Для абсолютных правоотношений характерно, что **действует** управомоченное лицо, а обязанные лица должны **воздерживаться** от совершения действий, нарушающих

абсолютное право.

Относительным правоотношением признается юридическая связь, субъекты которой точно определены. Всегда можно знать поименно, кто является продавцом, а кто покупателем, арендодателем и арендатором и т.д. Соответственно, участники относительного правоотношения имеют права и несут обязанности друг перед другом. Относительными являются все обязательственные отношения (часто производится необоснованное отождествление этих понятий). Чаще всего обязанное лицо должно совершить определенное действие (уплатить деньги, передать вещь и т.д.). Но могут быть и иные относительные правоотношения. Ими являются правоотношения, существующие между участниками общей собственности (например, между супругами в отношении имущества, нажитого в период брака), некоторые корпоративные правоотношения (о них далее) и др.

4. Традиционной является классификация правоотношений на **вещные** и **обязательственные**. Критерий деления - способ удовлетворения интересов управомоченного лица. В **вещных** правоотношениях интерес управомоченного лица удовлетворяется **посредством собственных действий**. Так, собственник владеет, пользуется и распоряжается своим имуществом, обязанные лица воздерживаются от нарушений (бездействуют). В обязательственных отношениях интерес управомоченного лица удовлетворяется **посредством действий лица обязанного**. Так, интерес покупателя заключается в том, чтобы получить товар. Он удовлетворяется действиями продавца по передаче товара. Интерес продавца - получить определенную денежную сумму. Он удовлетворяется благодаря действиям покупателя - уплатой денег. **Вещные права являются имущественными, абсолютными, обязательственные отношения - относительными.** В соответствии с господствующей точкой зрения обязательства представляют собой имущественные правоотношения. Существует мнение о допустимости неимущественных обязательств (например, в силу договора лицо принимает на себя обязанность в определенное время соблюдать тишину (не играть на рояле)).

Данная классификация не является всеобъемлющей. В частности, ею не охватывается большинство отношений, складывающихся по поводу результатов интеллектуальной деятельности, возникающих в связи с открытием наследства и др. Однако вещное право и обязательственное право представляют собой крупнейшие объединения в гражданском праве - подотрасли, в первую очередь это ст. ст. 209 - 306 ГК (вещное право) и ст. ст. 307 - 1109 ГК (обязательственное право). Поэтому классификация правоотношений на вещные и обязательственные сохраняет свое значение.

5. Регулятивные и охранительные правоотношения. Критерий деления: различие специально-юридических функций.

Регулятивные отношения обеспечивают реализацию регулятивных функций гражданского права. Они складываются при нормальном развитии отношений, при правомерном поведении субъектов. Например, на основании договора купли-продажи складывается регулятивное правоотношение, в содержание которого входят права и обязанности продавца и покупателя по передаче товара и уплате цены.

Охранительные правоотношения возникают, когда происходит некий сбой в естественном развитии отношений, происходит нарушение прав, необходимо введение в действие механизма государственного принуждения. В приведенном примере продавец или покупатель не исполняют свои обязанности - требуется принуждение к исполнению обязанностей. Или, предположим, продавец передал товар ненадлежащего качества - возможно привлечение его к ответственности. В содержание охранительного правоотношения входят меры государственно-принудительного воздействия - санкции.

6. В юридической литературе, а теперь и в законодательстве выделяются так называемые **корпоративные правоотношения**. В ст. 2 ГК о корпоративных отношениях говорится как об отношениях, связанных с участием в корпоративных организациях или в

управлении ими (см. также ст. ст. 65.1 - 65.2, 67.2). Обычно корпоративные отношения квалифицируют в качестве имущественных. Между тем корпоративные отношения неоднородны. Среди них следует выделять отношения **имущественные**, например возникающие по поводу участия в образовании имущества корпорации (внесение вклада в уставный капитал и т.п.), участия в распределении прибыли и т.д. Другие корпоративные правоотношения являются **организационными**. К числу последних, в частности, можно отнести большинство отношений, порождаемых договором о создании акционерного общества, отношения, возникающие по поводу участия в управлении делами корпорации, предоставления информации о деятельности корпорации, и др.

Таким образом, **корпоративные правоотношения** есть **категория собирательная**, объединяющая имущественные и организационные правоотношения.

7. Правоотношения также бывают срочные (например, обязательства) и бессрочные (например, вещные права), фидуциарные (доверительные), включающие в свое содержание преимущественные права, и т.д. Как отмечалось, виды правоотношений различаются по основаниям динамики, структуры содержания, а также по ряду иных особенностей, находящих отражение в правовых нормах.

3. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений.

Основания динамики гражданских правоотношений подразделяются на **материальные (экономические)** и **правовые**. В качестве **материальных** оснований следует рассматривать **потребности** лиц и те экономические отношения, в которые они вступают для получения материальных и иных благ в целях удовлетворения своих потребностей. Так, в качестве материальных оснований следует рассматривать потребности в пище, в жилье, в одежде и т.д. и т.п.

Правовые основания неоднородны. Существуют, **во-первых, нормативные** основания - нормы права, регулирующие отношения, входящие в предмет гражданского права, ибо если отношение не регулируется правом, то не появится и правоотношение. **Во-вторых, правосубъектные** основания - в гражданском правоотношении может участвовать только тот, кто обладает правосубъектностью, кто является субъектом права гражданского, ибо невозможно существование бессубъектного правоотношения. **В-третьих, юридико-фактические** основания, т.е. факты, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей у субъектов.

Первые два из названных оснований - нормативные и правосубъектные - именуют **предпосылками** движения гражданских правоотношений, поскольку они создают лишь абстрактную возможность динамики правоотношения, а **основаниями** движения правоотношений **называют юридические факты**, благодаря которым абстрактно существующая возможность динамики правоотношения становится реальностью.

Из сказанного вполне очевидно **значение** оснований динамики гражданских правоотношений - юридических фактов. Кроме того, понимание категории юридических фактов способствует совершенствованию правовых норм, устанавливающих, какие юридические факты влекут те или иные правовые последствия. Понимание учения о юридических фактах дает возможность знать, вследствие чего появляется то или иное право, откуда появилась обязанность, что повлекло изменение права или обязанности либо прекращение того или другого, и т.д.

2. Юридический факт представляет собой факт реальной действительности, с которым нормы действующего права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения.

В данном определении отражены **существенные признаки** юридического факта: 1) это факт **реальной действительности**, он существует вне зависимости от сознания; 2) юридический факт **предусмотрен** правовой **нормой**, он потому и юридический (факт), что

назван в норме права как основание динамики правоотношения; 3) на основе норм права юридический факт **влечет динамику правоотношения**.

Перечисление разных групп юридических фактов содержится в ст. 8 ГК.

3. Юридические факты классифицируются по различным основаниям, в первую очередь в зависимости от того, какие они влекут **правовые последствия**:

1) **правообразующие**, например изготовление вещи влечет возникновение права собственности;

2) **правоизменяющие**, например соглашением сторон изменяется цена за проданный товар (правоизменяющий юридический факт - соглашение об изменении цены);

3) **правопрекращающие**, например уничтожение вещи влечет прекращение права собственности на эту вещь.

Такая классификация имеет значение прежде всего с познавательной точки зрения. Однако необходимо иметь в виду, что один и тот же юридический факт может быть одновременно правообразующим для одного лица и правопрекращающим - для другого. Например, договор дарения вещи влечет прекращение права собственности на нее у дарителя и возникновения права собственности у одаряемого. Бывает даже, что один факт является одновременно и правообразующим, и **правоизменяющим**, и **правопрекращающим**. Так, при уступке требования кредитором (цедентом) другому лицу (цессионарию) происходит прекращение права цедента, появляется право у цессионария и изменяется адресат исполнения обязанности у должника (должен был исполнить цеденту, после уступки требования - цессионарию (ст. ст. 388 - 389 ГК)). Поэтому следует иметь в виду некоторую условность указанной классификации. Иногда в этот же логический ряд включают **правоподтверждающие** и **правопрепятствующие** юридические факты. К числу первых относят, например, акт регистрации права собственности на недвижимое имущество, если закон предусматривает возникновение такого права независимо от того, была ли регистрация (п. 2 ст. 8.1, 131 ГК). Правопрепятствующим юридическим фактом именуется факт, наличие которого препятствует возникновению, изменению или прекращению прав и обязанностей. Например, состояние в браке препятствует заключению нового брака.

4. Наиболее значимой и с теоретической, и с практической точки зрения является классификация юридических фактов на **действия** и **события**. Критерий деления - наличие или отсутствие **воли** субъектов в появлении данного факта.

5. Юридические события - факты реальной действительности, развивающиеся независимо от воли субъекта. Они бывают **абсолютными** и **относительными**. **Абсолютные** события как при появлении, так и в ходе развития ни в коей мере не связаны с волей субъектов (землетрясение, ураган и т.п.). **Относительные** события характеризуются тем, что появление их в той или иной мере связано с волей, но развитие их происходит независимо от воли субъектов. Хрестоматийными примерами относительных событий являются такие факты, как пожар в результате поджога, рождение человека, смерть человека, наступившая в результате нанесения тяжких телесных повреждений, и т.д.

События в данном случае называют **юридическими** потому, что в нормах права они указываются в качестве обстоятельств, влекущих правовые последствия.

Разграничение событий на абсолютные и относительные необходимо в связи с тем, что закон соответственно различает правовые последствия (чаще всего такое различие проявляется при рассмотрении ряда взаимосвязанных норм права). Так, гибель или уничтожение имущества приводят к прекращению права собственности (п. 1 ст. 235 ГК). Если, предположим, это произошло в результате такого события, как пожар, то необходимо выяснить, было ли это событие абсолютным (например, удар молнии во время грозы) или относительным (например, пожар в результате поджога). В первом случае (абсолютное событие) риск случайной гибели имущества несет собственник (ст. 211 ГК), т.е. неблагоприятные последствия несет собственник (в происшедшем нет ничьей

вины, нельзя ни у кого ничего требовать). Во втором случае (относительное событие) гибель имущества обусловлена действием события, появившегося по воле человека. И хотя развивалось оно по законам природы, виновник пожара должен возместить причиненный вред (ст. 1064 ГК).

Довольно часто установление того, является ли событие относительным или абсолютным, представляет известную сложность. Упомянутая молния обычно есть природное явление (абсолютное событие), но она может быть связана с деятельностью людей, вызвана ею (относительное событие). Существуют мнения, что различные природные явления (даже такие, как землетрясения) могут быть обусловлены действиями человека. Если в конкретном случае это будет установлено, то соответствующее явление будет квалифицировано как относительное событие. И возможна ответственность за причинение вреда.

Своеобразным юридическим событием является **наступление или истечение срока**. Если, например, заемщик обязался вернуть долг через три месяца после заключения договора займа, то по истечении соответствующего срока он должен передать займодавцу деньги или иные вещи, определяемые родовыми признаками.

6. Юридические действия - волевые акты субъектов, с которыми закон связывает правовые последствия. Действие есть проявление воли вовне - волеизъявление. Поэтому намерения, желания, мотивы к юридическим фактам не относятся (хотя и могут иметь правовое значение). Волеизъявления бывают **положительные** - активное поведение, собственно действие и **отрицательные** - пассивное поведение, бездействие. Когда в нормах права и в доктрине говорится о действии, то, поскольку не оговорено иное, подразумеваются как положительные волеизъявления (собственно действия), так и отрицательные (бездействие).

Чаще всего гражданские правоотношения возникают, изменяются и прекращаются на основании действий.

Юридические действия классифицируются на **правомерные и неправомерные**. В большинстве случаев динамика гражданских правоотношений происходит на основании правомерных действий.

7. Правомерными являются действия соответствующие, т.е. не противоречащие, нормам гражданского права.

В правовых нормах указывается, какие действия влекут те или иные последствия. Например, по договору дарения (правомерное действие) даритель безвозмездно передает или обязуется передать одаряемому вещь в собственность (правовые последствия действия) (ст. 572 ГК). Допустимы также действия (являются правомерными), которые хотя и не предусмотрены актами гражданского законодательства, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. Например, собственник жилого помещения заключает с кем-либо соглашение, в соответствии с которым оно станет общей собственностью. Если это возмездная сделка, то она похожа на куплю-продажу, а если безвозмездная - то на дарение. Но это не купля-продажа и не дарение в чистом виде. Это отношения, не предусмотренные законодательством, но ему не противоречащие и поэтому признаваемые и защищаемые государством. Соответствующее соглашение в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождает гражданские права и обязанности (в гражданско-правовой сфере разрешено все, что не запрещено).

Среди правомерных действий выделяются **юридические акты и юридические поступки**. Юридическим актом является правомерное действие, **направленное** на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Наиболее распространенным юридическим актом является **сделка**, и прежде всего **договор**.

К договорам относятся гражданско-правовые соглашения о купле-продаже, дарении, найме, безвозмездном пользовании и т.д. В ряде случаев закон не упоминает о договоре, но договорная природа отношений не вызывает сомнения, например соглашение о

вселении временных жильцов (ст. 680 ГК). Сделками являются составление завещания, принятие наследства, выдача доверенности и т.д.

Юридические акты иной (не гражданско-правовой) природы также могут влечь гражданско-правовые последствия. Так, **акты** государственных органов и органов местного самоуправления могут порождать (изменять, прекращать) гражданские права и обязанности. К их числу относятся, например, акты государственной регистрации прав на недвижимость (ст. 131 ГК), государственной регистрации юридического лица (ст. 51 ГК), решения об изъятии земельного участка (ст. 279 ГК) и др. Решение суда чаще всего призвано защитить уже существующее право. Вместе с тем нередко решение суда порождает (изменяет, прекращает) гражданские права и обязанности. Так, по решению суда может быть признано право муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь (п. 3 ст. 225 ГК). В установленных законом случаях по решению суда договор может быть изменен или расторгнут (ст. 450 ГК). На основании решения суда возможно принудительное изъятие имущества у собственника путем обращения взыскания по обязательствам собственника (ст. 237 ГК).

Юридический поступок представляет собой правомерное юридическое действие, с которым закон связывает определенные правовые последствия **независимо** от того, было ли данное действие направлено на эти последствия или нет. К ним относятся такие действия, как создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности, находка, исполнение обязательства и т.д.

8. Неправомерными являются действия, противоречащие действующему праву, нарушающие условия обязательства. Противоправным является действие, нарушающее чужое субъективное право.

Неправомерным действием является, например, причинение вреда (уничтожение или повреждение чужого имущества и т.д.).

9. Часто правовые последствия (права и обязанности) порождаются не одним юридическим фактом, но **юридическим составом**, под которым принято понимать совокупность юридических фактов, необходимых и достаточных для наступления юридических последствий, предусмотренных нормой права. Так, наследование по завещанию осуществляется на основании юридического состава, включающего в себя следующие юридические факты: а) смерть завещателя или объявление его умершим; б) завещание; в) принятие наследства.

Аналогичным образом могут быть охарактеризованы и многие другие юридико-фактические основания движения иных гражданских правоотношений.

10. Достаточно часто динамика правоотношения обусловлена наличием так называемых **юридических состояний**. К их числу относят родство, наличие (или отсутствие) супружеских отношений, нахождение на иждивении и т.д. Так, наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя (ст. 1142 ГК). Юридические состояния - это правоотношения, наличие (или отсутствие) которых обуславливает развитие других правоотношений. **Очень важно:** сами по себе юридические состояния не влекут динамику других правоотношений; они влекут возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей лишь в совокупности с какими-либо юридическими фактами, т.е. входят в юридический состав. Так, основанием возникновения права собственности на имущество, переходящее в порядке наследования по закону, является юридический состав, включающий в себя следующие элементы: а) отношения родства, супружества, иждивения и т.д. - юридические состояния; б) смерть наследодателя или объявление его умершим; в) принятие наследства.