

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

В.Ю. Абрамов • Ю.В. Абрамов

ПОЛНЫЙ КУРС ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА РОССИИ

Часть I: Общая часть



Виктор Абрамов

**Полный курс гражданского права
России. Часть I. Общая часть**

«Статут»

2016

УДК 347
ББК 67.404

Абрамов В. Ю.

Полный курс гражданского права России. Часть I. Общая часть /
В. Ю. Абрамов — «Статут», 2016

ISBN 978-5-8354-1239-6

Представленное учебное пособие соответствует учебной программе курса гражданского права и написано авторами в традиционном академическом стиле, в котором подробно и системно раскрываются все разделы и институты гражданского права с учетом доктринальных выводов классиков российской цивилистики, ныне здравствующих современных ученых, а также мнений и суждений практикующих специалистов в сфере цивилистики. При освещении и раскрытии каждой темы и параграфа учебного пособия авторы применили комплексный подход, гармонично сочетающий теоретические выводы с практическими примерами, основанными на положениях норм гражданского законодательства, отражающие современные тенденции развития гражданского законодательства. В учебном пособии глубоко и всесторонне освещены принципы гражданского права и базовые институты гражданского права: объекты и субъекты гражданского права, корпоративные отношения, вещные и обязательственные права. Подробно раскрыты также основные положения договорного права, включая порядок заключения, исполнения и прекращения договоров, основания возникновения гражданско-правовой ответственности и ее пределы. При написании учебного пособия авторы использовали большой массив тематической юридической литературы и гражданского законодательства. Учебное пособие предназначено для студентов, преподавателей и аспирантов высших и средних учебных заведений с юридическим уклоном и представляет практический интерес для практикующих частных юристов, корпоративных юристов и адвокатского сообщества.

УДК 347

ББК 67.404

ISBN 978-5-8354-1239-6

© Абрамов В. Ю., 2016

© Статут, 2016

Содержание

Принятые сокращения нормативно-правовых актов	6
Часть I: общая часть	11
Раздел I. Общие положения	11
Глава 1. Понятие гражданского права	11
§ 1. Генезис и предпосылки возникновения гражданского права	11
§ 2. Гражданское право как частное право	15
§ 3. Соотношение частного и публичного права	18
§ 4. Понятие гражданского права	22
§ 5. Гражданское право как отрасль права	26
§ 6. Характеристика современного гражданского права России	28
Литература	32
Глава 2. Предмет гражданского права	32
§ 1. Гражданский оборот и виды гражданских прав	32
§ 2. Отношения, регулируемые гражданским правом	37
§ 3. Неимущественные отношения, регулируемые гражданским правом	39
Литература	41
Глава 3. Метод и методология гражданского права	41
§ 1. Особенность метода гражданско-правового регулирования	41
§ 2. Диспозитивный и императивный способы регулирования гражданско-правовых отношений	43
§ 3. Методология гражданского права	44
Литература	46
Глава 4. Функции, задачи и принципы российского гражданского права	46
§ 1. Функции гражданского права	46
§ 2. Задачи гражданского права	47
§ 3. Принципы гражданского права	48
Литература	53
Глава 5. Система российского гражданского права	53
§ 1. Система отрасли гражданского права	53
§ 2. Система учебного курса гражданского права	56
Литература	57
Глава 6. Наука гражданского права России	57
§ 1. Понятие, предмет и задача науки гражданского права	57
Конец ознакомительного фрагмента.	60

В.Ю. Абрамов, Ю.В. Абрамов

Полный курс гражданского права России

Учебное пособие Часть I: Общая часть

Принятые сокращения нормативно-правовых актов

1. **Конституция РФ** – Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 4. Ст. 445.
2. **АПК РФ** – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 30. Ст. 3012.
3. **БК РФ** – Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 31. Ст. 3823.
4. **ГК РФ** – Гражданский кодекс Российской Федерации: Часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994 № 32. Ст. 3301; Часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 5. Ст. 410; Часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 49. Ст. 4552; Часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 52 (часть I). Ст. 5496.
5. **ГПК РФ** – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 46. Ст. 4532.
6. **ГрК РФ** – Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 190-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2005. № 1. Ст. 16.
7. **ЖК РФ** – Жилищный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 188-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2005. № 1 (часть I). Ст. 14.
8. **ЗК РФ** – Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 44. Ст. 4147.
9. **КТМ РФ** – Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 18. Ст. 2207.
10. **НК РФ** – Налоговый кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998 г. № 31. Ст. 3824.
11. **СК РФ** – Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 16.
12. **ТК РФ** – Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 1. Ст. 3.
13. **Закон об автономных учреждениях** – Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 45. Ст. 4626.
14. **Закон об актах гражданского состояния** – Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 47. Ст. 5340.
15. **Закон об АО** – Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 1.
16. **Закон о банках** – Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-І «О банках и банковской деятельности» // Ведомости съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1990. № 27. Ст. 357.

17. **Закон о банкротстве** – Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // Российская газета. 2002. № 209-210, 2 нояб. 2002.

18. **Закон о благотворительной деятельности** – Федеральный закон от 11 августа 1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 33. Ст. 3340.

19. **Закон о бухучете** – Федеральный закон от 6 декабря 2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» // Российская газета. 2011. № 278, 9 дек.

20. **Закон о валютном регулировании** – Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2003. № 50. Ст. 4859.

21. **Закон о государственной гражданской службе** – Федеральный закон от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. № 31. Ст. 3215.

22. **Закон о госкорпорации–Росатом** – Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2007. № 49. Ст. 6078.

23. **Закон о госкорпорации–Ростехнология** – Федеральный закон от 23 ноября 2007 г. № 270-ФЗ «О Государственной корпорации по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростех» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2007 г. № 48 (часть II). Ст. 5814.

24. **Закон о госкорпорации–Сочи** – Федеральный закон от 30 октября 2007 г. № 238-ФЗ «О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2007. № 45. Ст. 5415.

25. **Закон о государственной регистрации юридических лиц** – Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // Российская газета. 2001. № 153, 10 авг.

26. **Закон о госзакупках** – Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2013. № 14. Ст. 1652.

27. **Закон о защите конкуренции** – Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 31 (часть I). Ст. 3434.

28. **Закон о защите прав потребителей** – Закон Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» // Ведомости съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации». 1992. № 15. Ст. 766.

29. **Закон об ипотеке** – Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998 № 29. Ст. 3400.

30. **Закон о кредитной кооперации** – Федеральный закон от 18 июля 2009 г. № 190-ФЗ «О кредитной кооперации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 29. Ст. 3627.

31. **Закон о лизинге** – Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 44. Ст. 5394.

32. **Закон о лицензировании** – Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 19. Ст. 2716.

33. **Закон о ломбардах** – Федеральный закон от 19 июля 2007 г. № 196-ФЗ «О ломбардах» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2007. № 31. Ст. 3992.

34. **Закон о некоммерческих организациях** – Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 3. Ст. 145.

35. **Закон об ООО** – Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 7. Ст. 785.

36. **Закон об общественных объединениях** – Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 21. Ст. 1930.

37. **Закон об опеке и попечительстве** – Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2008. № 17. Ст. 1755.

38. **Закон об организованных торгах** – Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 325-ФЗ «Об организованных торгах» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 48. Ст. 6726.

39. **Закон об организации страхового дела** – Закон Российской Федерации от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 2. Ст. 56.

40. **Закон о персональных данных** – Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» // Собрании законодательства Российской Федерации. 2006. № 31 (часть I). Ст. 3451.

41. **Закон о производственных кооперативах** – Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 20. Ст. 2321.

42. **Закон о потребительской кооперации** – Закон Российской Федерации от 19 июня 1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. № 30. Ст. 1788.

43. **Закон о противодействии отмыванию доходов** – Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 33 (часть I). Ст. 3418.

44. **Закон о регистрации прав на недвижимое имущество** – Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 30. Ст. 3594.

45. **Закон о религиозных объединениях** – Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 39. Ст. 4465.

46. **Закон о рынке ценных бумаг** – Федеральный закон № 39-ФЗ от 22 апреля 1996 г. «О рынке ценных бумаг» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996 г. № 17. Ст. 1918.

47. **Закон о садоводческих некоммерческих объединениях** – Федеральный закон от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 16. Ст. 1801.

48. **Закон о сельхозкооперации** – Федеральный закон № 193-ФЗ от 8 декабря 1995 г. «О сельскохозяйственной кооперации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995. № 50. Ст. 4870.

49. **Закон об унитарных предприятиях** – Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 48. Ст. 4746.59.

50. **Закон об участии в долевом строительстве** – Федеральный закон от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2005. № 1 (часть I). Ст. 40.

51. **Закон о фермерском хозяйстве** – Федеральный закон от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2003. № 24. Ст. 2249.

52. **Постановление Конституционного Суда РФ от 8 июня 2010 г. № 13-П** «По делу о проверке конституционности пункта 4 статьи 292 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки В.В. Чадаевой» // Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. 2010. № 5.

53. **Основы законодательства о нотариате** – Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, утв. ВС РФ 11 февраля 1993 г. № 4462-I // Ведомости съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 10. Ст. 357.

54. **Положение о векселе** – Постановление ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1937 г. № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе» // Собрание законодательства СССР. 1937. № 52 (отдел первый). Ст. 221.

55. **Правила регистрации граждан** – Постановление Правительства Российской Федерации от 17 июня 1995 г. № 713 «Об утверждении Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995 г. № 30. Ст. 2939.

56. **Правила осуществления перевода денежных средств** – Положение Банка России от 19 июня 2012 г. № 383-П, зарегистрировано в Минюсте России 22 июня 2012 г. (Регистрационный № 24667).

57. **Постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19** «О некоторых вопросах применения Федерального Закона об акционерных обществах» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2004. № 1.

58. **Постановление Пленума ВАС РФ от 12 марта 2007 г. № 17** «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2007. № 4.

59. **Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25** «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2015. № 8.

60. **Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8** «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации. 1996. № 9.

61. **Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14** «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2001. № 1.

62. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 июня 2009 г. № 131 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров о преимущественном праве приобретения акций закрытых акционерных обществ» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2009. № 9.

63. Постановление ФАС Северо-Западного округа от 17 ноября 2005 г. по делу № А56-36170/04 // СПС «ГАРАНТ».

64. Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 17 декабря 2009 г. по делу № А19-12840/09 // СПС «ГАРАНТ».

65. Постановление ФАС Северо-Западного округа от 13 сентября 2010 г. № Ф07-8918/2010 по делу № А21-12321/2009 г. // СПС «ГАРАНТ».

Часть I: общая часть

Раздел I. Общие положения

Глава 1. Понятие гражданского права

§ 1. Генезис и предпосылки возникновения гражданского права

Призовем Бога в помощь устройению нашего государства! Пусть услышит Он нас и снизойдет к нам милостиво и благосклонно, чтобы совместно с нами упорядочить наше государство и его законы!
Платон (60–40 гг. IV в. до н.э.)¹

История возникновения гражданского права как определенной системы общественных правоотношений берет свое начало в глубокой древности. Первые признаки гражданско-правовых отношений, связанных с приобретением, использованием, обменом и присвоением объектов материального мира, потребляемых людьми, стали появляться на ранней – доисторической стадии возникновения человечества. В эпоху первобытно-общинного строя, когда люди вели племенной и родовой образ жизни, где господствовала полигамия в семейных отношениях, уже существовали определенные имущественные отношения. Они возникали по поводу совместной – коллективной добычи и потребления продуктов питания (животных, птиц и рыбы), изготовления каменных орудий труда, предметов охоты, их последующего перераспределения или обмена между членами общины. Кроме того, к ряду имущественных отношений следует причислить также отношения, связанные с совместным проживанием членов родовой общины в одном жилище, – хижине или пещере, их обустройство и приспособление для разведения огня, приготовления пищи, обработки шкур и т.д.

Общей чертой данных отношений является их имущественный характер; действия людей совершаются не на сознательном, а на инстинктивном уровне, т.е. не субъективно, а объективно, в целях коллективного выживания в суровых природных и климатических условиях, так как низкий уровень мышления и сознания людей не позволял им выжить в одиночку.

Это было время, когда законы природы господствовали над законами человеческими, которых попросту не было и не могло быть в тот исторический период. Поэтому действия первобытных людей по созданию и перераспределению материальных благ были обусловлены только одной целью – сопротивление силам природы в целях выживания, дальнейшего примирения с ней и постепенного подчинения ее своим потребностям.

Природа может завербовать человека, утверждал Рудольф фон Иеринг, для осуществления своих целей, только затронув его собственный интерес. Этот путь начертан ею самой: если бы он не входил в ее расчеты, она должна была иначе создать человека. Создав же его таким, каков он есть, она не оставила себе иного средства заставить его служить своим целям, кроме как обращаясь к его собственному интересу².

Таким образом, первоначальные имущественные отношения, которые складывались в родовой общине между ее членами, были неосознанными, хаотичными и внесистемными, т.е.

¹ Платон. Диалоги. Книга вторая. М., 2008. С. 868.

² Иеринг Р. Избранные труды. Т. 1. СПб., 2006. С. 117.

не регулируемыми, что не позволяет рассматривать их в качестве правовых, несмотря на то, что они вызваны жизненной потребностью. Подобные имущественные отношения характеризовались тем, что орудия и результаты труда принадлежали всем, так как в племенной и родовой общине они были обезличены, во всяком случае, в понимании и сознании людей, чему способствовала полигамия.

В дальнейшем, в процессе эволюционного развития общества, главным образом при переходе от полигамии к моногамной семье, т.е. когда в общности людей возникла парная семья, стали проявляться первые ростки и предпосылки к обособлению имущества в рамках одной семьи. Теперь домашние животные приручались членами одной семьи, вся бытовая утварь, орудия для добывания и приготовления пищи, а также бытовые и личные украшения также стали принадлежать одной семье. Это порождало новые отношения в обществе, требовавшие осознанное обособление имущества в рамках одной семьи, обусловленное выживанием уже не всем племенем или большим родом людей, а отдельно взятой семьей. Именно в этот период стали возникать **первые ростки и проявляться признаки частной собственности**, т.е. в рамках одной взятой семьи, но пока еще не индивида.

С появлением моногамной семьи, а именно на рубеже между средней и высшей ступенью варварства, произошла, как отмечал Ф. Энгельс, окончательная победа парной семьи, что свидетельствовало о наступлении эпохи цивилизации³, и, как следствие, новых общественных, в том числе и имущественных, отношений.

Таким образом, **первой предпосылкой для зарождения гражданских отношений в обществе стало возникновение моногамной семьи.**

Однако утверждать, что в эту историческую эпоху появились чисто гражданско-правовые отношения, преждевременно, так как не существовало ни отдельно взятого государства, ни права, т.е. не было цивилизованных государственных институтов регулирования общественных отношений по поводу производства и перераспределения материальных благ.

Процесс перехода от родового к государственному строю сопровождался развитием производительных сил, зарождением новых имущественных отношений, которые в корне меняли социальное положение граждан в обществе. Данный процесс характеризуется неравномерностью и скачкообразностью в зависимости от уровня развития культуры и грамотности людей того или иного народа. Так, у наиболее развитых и цивилизованных народов построение государства осуществлялось значительно быстрее, чем у менее развитых.

Таким образом, **второй исторической предпосылкой для возникновения собственно гражданско-правовых отношений в обществе является переход от родового строя к государственному строю.**

История свидетельствует о том, что первые документальные памятники регулирования имущественных отношений в обществе появились в странах Древнего Востока, Индии, Древней Греции и в Древнем Риме. Но наибольшее развитие и совершенство в написании гражданских законов было достигнуто в Древнем Риме, в особенности в период существования Римской демократической республики.

Первоначальные нормы гражданского права получили свое юридическое закрепление в Своде законов вавилонского царя Хаммурапи (Законы Хаммурапи) (XVIII в. до н.э.). Именно в данном историческом документе впервые упоминается о сделках купли-продажи (§ 10, 12, 35, 37 Законов), отношениях аренды (§ 45, 46), займа (§ 102), ссуды (§ 48, 89), залога (§ 54), хранения (§ 120, 122, 124). Значительное место в Своде законов Хаммурапи занимают брачно-семейные отношения (§ 128–192)⁴.

³ Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. М., 1985. С. 69.

⁴ Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. М., 1986. С. 12–25.

Интерес представляет также закон древнеегипетского царя Асикхиса, который в период своего царствования, в силу нехватки денег, издал гражданский закон о том, что берущий деньги в займы обязан оставлять под залог мумию отца. Этот закон был дополнен другим законом, по которому дающий деньги займам становится владельцем всего семейного склепа должника, а заемщик, взявший под такой залог деньги, подвергался наказанию в виде незахоронения ни в семейном склепе, ни в какой-либо другой гробнице⁵.

Великий древнегреческий реформатор Солон (VII–VI в. до н.э.), который хотел устранить неравенство между богатыми и бедными, в своих законах также предусмотрел ряд положений, посвященных гражданским, т.е. имущественным, отношениям. Так, первым своим постановлением, посвященным заемным отношениям и отношениям купли-продажи, он уничтожил существующие долги и запретил впредь закладывать людей, однако уменьшением лихвы (процента с отданного займа капитала), а не уменьшением долгов были довольны бедные, которые и назвали облегчением человеколюбивое это постановление, равно как и увеличение земельных мер, ибо мина, стоившая прежде 73 драхмы, оценена была им во 100, так что, платя числом столько же, но ценою менее, должники получали великую выгоду, а заимодавцы ничего не теряли⁶.

Позднее Аристотель впервые предпринял попытку дать правовую характеристику праву собственности, предусмотренному в действовавших в то время законах Клисфена – греческого реформатора. Способ пользования собственностью, отмечал Аристотель, совмещает в себе хорошие стороны обоих способов – именно общей собственности и частной собственности. Собственность должна быть общей только в относительном смысле, а вообще – частной. Ведь когда забота о ней будет поделена между разными людьми, среди них исчезнут взаимные претензии; наоборот, получится большая выгода, поскольку каждый будет с усердием относиться к тому, что ему принадлежит⁷.

Если Аристотель в своих рассуждениях и выводах был приверженцем частной собственности, в том числе и земельных наделов, то Платон, напротив, не отрицая необходимости раздела государственных земель между гражданами, вместе с тем полагал, что каждый получивший по жребия надел должен считать свой надел общей собственностью всего государства⁸. Данное различие во взглядах двух греческих философов, причем почти современников, следует рассматривать как одно из первых в истории гражданского права теоретических исследований института права собственности.

Значительное влияние на формирование гражданского права оказали законодательства Моисея, который в своем Пятикнижии предусмотрел ряд гражданских законоположений. Так, по описаниям Иосифа Флавия, Моисей постановил: кто получит займа деньги или какие-нибудь плоды, сушеные или сырые, обязан с чувством благодарности возратить занятое собственникам, когда по милости Господней его дела опять поправятся; таким образом, возвращая аккуратно свой долг, они сами себе создают возможность и в другой раз, в случае нужды, получить в займы⁹. Здесь прослеживаются некоторые признаки, присущие договору займа, а именно его двусторонности и возвратности. Особенностью заемных отношений по законам Моисея является установление в определенных случаях безвозмездного характера займа.

Учитывая, что долговые обязательства в Моисеевом государстве вызывались текущей нуждой, отмечал А.П. Лопухин, то законодательство всеми мерами старалось облегчить эти обязательства. Так, оно запрещает обычное при этих обязательствах взимание процентов или

⁵ Геродот. История. М., 2008. С. 226–227.

⁶ Плутарх. Сравнительные жизнеописания. М., 2007. С. 136.

⁷ Аристотель. Политика. М., 2008. С. 709.

⁸ Платон. Законы. М., 2008. С. 898.

⁹ Флавий Иосиф. Иудейские древности. М., 2007. С. 168.

роста и вообще всякие корыстные цели¹⁰. Например: «Если брат твой обеднеет и придет в упадок у тебя, то поддержи его, пришелец ли он или поселенец, чтобы он жил с тобою. Не бери с него роста и прибыли, и бойся Бога твоего. Серебра твоего не отдавай ему в рост, и хлеба твоего не отдавай ему для получения прибыли»¹¹.

Немаловажную роль в формировании гражданского права как сферы имущественных отношений сыграло римское право, которое в теории права по справедливости именуется как римское классическое право, возникшее в период становления первой Римской республики. Это был исторический период, когда «праву» придавалось важное государственное значение, в особенности сочинениям и консультациям основоположников римской теоретической цивилистики: Папиану, Павлу, Ульпиану, Гаю, Модестиану, Сцеволе, Сабине и Юлиану. Правовые заключения и комментарии этих выдающихся римских юристов наряду с действовавшими в тот период гражданскими законами имели юридическую силу в правоприменительной практике, так как им придавалось государственное значение в целях принятия того или иного судебного решения. Кроме того, сочинения римских юристов следует рассматривать как первые специальные научные теоретические труды по гражданскому праву, которых до римского периода практически не было, если не считать философские размышления греческих философов.

В этот же период осуществляется кодификация римского права в Законы XII таблиц, которые стали новаторским образцом для рецепции, т.е. формирования и построения гражданских законов другими государствами мира, причем не только в тот исторический период (V в. до н.э.), но и в последующие периоды.

Историческое значение Законов XII таблиц для становления гражданского права заключается в том, что эти Законы впервые указали на необходимость кодификации и систематизации определенных имущественных отношений в самостоятельную отраслевую группу гражданских отношений. Кроме того, в Законах XII таблиц впервые было проведено правовое разделение имущества на движимое и недвижимое. Было введено положение об основаниях возникновения права собственности, а именно на основании договора или завоевания, последнее именовалось как античная собственность. При этом частная собственность распространялась только на движимое имущество. Появляется институт давности владения, а именно: в отношении недвижимого имущества (земельного участка) – два года и в отношении движимого имущества – один год (ст. 3 Таблица IV).

В Законах впервые был введен сервитут на земельный участок (Таблица VII), предусматривался также фиксированный процент по займам, то есть прообраз современной ставки рефинансирования (ст. 18а, Таблица VIII), впервые были введены институты хранения, опеки и попечительства (ст. 19, 20б Таблица VIII). Вместе с тем следует отметить, что Законы XII таблиц, где содержались также положения об имущественном состоянии граждан не был идеальным, но для того исторического периода времени вполне прогрессивным источником права, сыгравшим важную роль в упорядочении системы имущественных отношений в обществе и их правовом регулировании.

Формирование и становление гражданского права как свода законов и как науки были завершены только в период построения в обществе государственного строя, в котором стали функционировать три основных государственных института власти: законодательная, исполнительная и судебная. Это был период распада родового строя и наступления эры цивилизации, причем практически одновременно у всех народов, а именно в XII–XV в. н.э. Ибо только государственный строй со всеми присущими ему функциями управления общественными процессами способен создать и обеспечить полноценный механизм правового регулирования гражданско – правовых отношений в обществе. Тем более в эпоху развития торговли, появления

¹⁰ Лопухин А.П. Законодательство Моисея. М., 2005. С. 122.

¹¹ Библия. Левит. 25: 35–37.

денег, расцвета товарно-денежных отношений, роста промышленности, появления машин и производственных оборудования, а главным образом укрепления и расширения объектов собственности у граждан.

Формирование государственной власти позволило систематизировать действия граждан по имущественному обороту, который превратился из неорганизованного в организованный. Это придало имущественным отношениям правовые признаки поведения, несмотря на то, что произошло ограничение индивидуализма в выборе модели поведения и совершения действий, направленных на распоряжение материальными благами. Тем не менее индивидуализм и свобода, отмечал С.А. Муромцев, выигрывают в другом, т.е. в преобразовании «полицейского» государства, которое свойственно общинно-родовому быту, в «правовое»¹².

Таким образом, **третьей предпосылкой для возникновения гражданского права как самостоятельной отрасли имущественных отношений послужил новый этап развития общественных отношений в сфере товарно-денежного обращения и укрепления института собственности. Тем более в эпоху завершения государственного строительства, что вполне обеспечивало функции государства по нормативному регулированию имущественных отношений в обществе. Именно эти процессы вызвали необходимость создания новых, более прогрессивных, а главное соответствующих велению времени гражданских законов, в виде отдельных, т.е. самостоятельных и систематизированных, сводов гражданских законоположений.**

§ 2. Гражданское право как частное право

Вопрос о том, является ли гражданское право исключительно частным правом или оно шире, чем только частное право и совмещает в себе признаки предпринимательского, хозяйственного или торгового права с элементами публичного права – один из непростых в науке гражданского права вопросов. Сложность и в то же время актуальность данного вопроса обусловлены также различием подходов к определению гражданского права: как частного права, как науки, как отрасли права, как системы имущественных отношений, как системы гражданского законодательства. Представляется, что рассмотрение данного вопроса с отраслевой точки зрения является наиболее оптимальным, позволяющим определить гражданское право и систему гражданского законодательства как частноправовые категории.

Для определения сущности гражданского права как частного права необходимо обратиться к истории возникновения и назначения данной категории права.

Исторически возникли и существовали главным образом только две ветви права: публичное и частное. Подобное деление права получило юридическое закрепление во времена формирования римского классического права римскими юристами, которые считали, что публичное право служит к пользе римского государства, а частное – к пользе отдельных лиц. При этом критерий деления общественных отношений на публичные и частные определялся возможностью получения государством или гражданином пользы. Объектом извлечения пользы в этом случае было имущество или иное материальное благо.

Соответственно чем больше в процессе развития человечества производится материальных благ, тем отчетливее грань между публичным и частным правом по поводу перераспределения и присвоения материальных благ. При этом большинство таких благ сохраняется за гражданами, а не за государством, так как первые производят эти блага. Именно по этой причине сфера частного права все больше обособляется от публичного права в самостоятельную область имущественных отношений, именуемых гражданско-правовыми, или как термин «гражданское право».

¹² Муромцев С.А. Гражданское право Древнего Рима. М., 2003. С. 379.

Итак, **первым элементом частного права является имущество (вещь), которое должно принадлежать кому-либо, здесь не имеет значение кому – государству (jus publicum) или лицу (jus privatum), так как определяющим фактором является потребность в этой вещи, т.е. интерес к вещи, порождающий необходимость возникновения права на вещь.**

Порождением права в данном случае является не имущество, а интерес лица к имуществу, т.е. его отношение к имуществу. Но при этом не интерес удовлетворяет личные имущественные потребности лица, а специальные и целенаправленные действия на приобретение лицом желаемой вещи. В этом процессе интерес порождает у лица волю к получению желаемой вещи в частное обладание, которая сообщает ему о необходимости осуществления активных действий специальными способами и средствами, предусмотренными нормами права.

Для получения имущества в свою пользу, лицо – субъект права обязано выбрать необходимую модель поведения для совершения специальных действий, направленных на установление им правоотношения с другим лицом в целях приобретения у него имущества. В данном случае важное значение имеет совпадение встречных намерений, т.е. взаимных желаний двух участников сделки, связанных с передачей и принятием имущества без нарушения баланса взаимных интересов. Достигается это путем установления равного положения лиц в возникшем между ними отношении по поводу имущества.

Следует отметить, что возникновению той или иной группы имущественных отношений предшествовал накопленный человечеством опыт по их установлению, инициатором которого выступали субъекты права. В этом случае государственная власть, отмечал И.А. Покровский, принципиально воздерживается от непосредственного и властного регулирования отношений; здесь она не ставит себя мысленно в положение единственного определяющего центра, а, напротив, предоставляет такое регулирование множеству маленьких центров, которые мыслятся как некоторые самостоятельные единицы, как субъекты¹³.

Подобные выводы не снимают с государства функции правового регулятора частноправовых отношений. Напротив, речь идет о предпосылках и причинах возникновения необходимости в государственном регулировании данных отношений, которые обусловлены волей и интересом одного или нескольких субъектов права, образующих собой, по словам И.А. Покровского, маленький центр. Ибо государство не может предписывать субъекту права обязанность по вступлению в частноправовое отношение вопреки его воле, например – принять наследство, стать собственником, вступить в брак, подарить вещь и т.д.

Таким образом, **вторым критерием, характеризующим частное право как гражданское право, является его обособление от публичного права, его децентрализация, характеризующаяся свободой в реализации субъектом права своего имущественного интереса. Иными словами, инициатива по установлению частноправовых отношений в обществе не за государством, а за лицом, не за правом, а за субъектом права.**

Данный вывод следует из п. 2 ст. 1 ГК РФ, который определяет, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Кроме децентрализации частному праву свойствен еще ряд особенностей, которые в полной мере характеризуют его как составную часть гражданского права. Речь идет о внутреннем содержании частного права, которое делится на две группы отношений: абсолютные и относительные.

К абсолютным относятся отношения, возникающие по поводу:

1) исключительных прав (собственности);

¹³ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 2003. С. 43.

2) вещных прав;

3) личных прав (авторское право, право на промышленное изобретение и т.д.).

Кроме того, по поводу исключительных, вещных и личных прав могут возникать двусторонние относительные отношения между двумя и более субъектами права, именуемые обязательственными отношениями.

В частном праве абсолютные права являются основополагающими, предоставляющими лицу полную свободу по распоряжению принадлежащему ему на праве собственности имуществу. Эти права обеспечивают лицу защиту от незаконного присвоения и использования его имущества или иного посягательства на его имущество со стороны других лиц. Абсолютные права, как отмечал М.М. Агарков, преграждают путь всякому и каждому возможность вторжения в определенную сферу, предоставленную свободному усмотрению субъекту права¹⁴.

Имущественная свобода по распоряжению собственностью его титульным владельцем, предоставляемая системой абсолютных прав, в полном объеме отражает сущность частного права, его истинно гражданский характер, основанный исключительно только на свободе воли и действий. Именно эти признаки характеризуют частное право как гражданское право.

Относительные права, производные от абсолютных прав, характеризуются свободой воли в совершении юридически значимых действий с имуществом или имущественными правами. Имущество в силу своей потребительской значимости находится в постоянном обороте, т.е. гражданском обращении, начиная с процесса производства и последующей реализации в виде готовой продукции. Кроме того, имущество передается в залог, ссуду, аренду и т.д. Оно является также объектом завещания, залога, хранения, перевозки, страхования и т.д.

Таким образом, перечисленные операции с имуществом, как движимым, так и недвижимым, позволяют перераспределять имущество между лицами в зависимости от их потребностей, т.е. естественным путем, тем самым порождая свободный гражданский имущественный оборот с помощью относительных отношений, возникающих между субъектами права по поводу отчуждения и приобретения имущества.

Данные признаки частного права предоставляют лицам свободу и возможность проявления индивидуализма в выборе определенного имущественного отношения и необходимой модели поведения без навязывания извне норм публичного права. Итак, **особенность частного права заключается в свободном выборе субъектом права необходимой правовой модели поведения по владению, пользованию и распоряжению имущественными благами.**

Концентрируя индивидуальные, т.е. децентрализованные, абсолютные и относительные имущественные отношения, частное право формирует мощную, целостную и стройную систему общественных отношений, образующих «мир гражданского права».

Право свободного выбора лицами необходимой правовой конструкции для реализации имущественных потребностей в рамках относительных отношений способствует формированию и укреплению в обществе мирных и согласительных отношений в процессе перераспределения имущественных благ посредством институтов частного права.

Поэтому основными принципами частных правоотношений являются: избрание по соглашению между его участниками оснований возникновения, изменения и прекращения взаимных обязательств, недопустимость одностороннего отступления от достигнутой договоренности, а также постороннего вмешательства в эти отношения, примирительный характер разрешения конфликтов между участниками и возможность принудительного воздействия при разрешении конфликтов лишь на имущественные, а не на личностные блага человека¹⁵.

¹⁴ Агарков М.М. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. Т. 1. М., 2002. С. 73.

¹⁵ Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву. СПб., 2003. С. 85.

Динамика развития частноправовых отношений раскрывает их объективную сторону, т.е. внешнее движение обязательства, которое пошагово регламентируется специальными нормами гражданского права, отражая внешнюю сторону частного права, т.е. ее юридическую форму. В данном случае происходит гармоничное сочетание внешней – объективной стороны гражданского права и внутренней – субъективной, т.е. волевой, – частной стороны правоотношений. Подобная гармоничность проявляется в праве свободного, а не принудительного выбора участниками обязательства формы юридической конструкции, предусмотренной нормами права, и в последующем добросовестной реализации выбранного «правового маршрута», что является субъективной стороной обязательства.

Частное право – это часть объективного права, призванного регулировать взаимоотношения частных лиц, основанные на их интересах и реализуемые к их пользе. Причем такое регулирование, как считает Е.А. Суханов, осуществляется главным образом с помощью правил диспозитивного, а не императивного характера¹⁶.

Любые правила поведения, устанавливаемые нормами права, даже если они предусматривают диспозитивный характер, т.е. право свободного выбора участниками частноправового отношения поведения и действий, являются элементами публичности, что объясняется механизмом принятия норм права публичными органами государственной власти. При этом роль государственной функции по принятию гражданско-правовых норм несколько не умаляет субъективные права и свободы частных лиц по выбору правового способа распоряжения своим имуществом. Таким образом, субъективное право выбора юридической формы остается за лицом, т.е. субъектом права. В связи с этим прав был Б.Б. Черепакин, когда утверждал, что частное право есть совокупность правоотношений подданных государства между собой, т.е. правоотношений между лицами, подчиненными стоящей над ними власти и в этом смысле равными друг другу¹⁷.

Определяя российское гражданское право как частное право, С.С. Алексеев выделил ряд основных признаков, подчеркивающих самостоятельность и независимость гражданского права от публичного. Итак, российское гражданское право представляет собой частное право, выражающее его основные характеристики, принципы и конструкции – децентрализацию (координацию) в юридическом регулировании, диспозитивность, равенство субъектов друг перед другом и государством, имущественную самостоятельность и автономию воли¹⁸.

Изложенные критерии и признаки российского частного права позволяют характеризовать частное право как научную категорию, как обособленную систему гражданского законодательства и как систему частного права, что следует из ст. 1 ГК РФ, устанавливающей, что гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых ими отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

§ 3. Соотношение частного и публичного права

Общественные отношения устроены таким образом, что они регулируются двумя нормативными системами права, а именно нормами публичного права и нормами частного права. В целях нормативного регулирования гражданско-правовых отношений также применяются раз-

¹⁶ Суханов Е.А. О проблемах становления и развития российского частного права // Цивилистические записки: Межвуз. сб. науч. тр. Вып. 3. М., 2004. С. 27.

¹⁷ Черепакин Б.Б. Труды по гражданскому праву. М., 2001. С. 105.

¹⁸ Алексеев С.С. Гражданское право. М., 2009. С. 7.

личные методы правового регулирования, а именно диспозитивный и императивный методы, устанавливаемые нормами частного и публичного права.

Гражданское право, равно как гражданско-правовые отношения, проникнуто духом частного права, тем более что действующий ГК РФ отвечает частноправовым интересам субъектов гражданского права. Однако данное положение не исключает возможности применения норм публичного права в процессе реализации гражданских правоотношений.

Разграничением в гражданском праве публично-правовых и частноправовых начал является совокупность нескольких факторов. Если ранее, в недавней истории советского гражданского права, публичное право главным образом применялось только в интересах государства, то в настоящее время публичное право применяется в целях защиты частных интересов субъектов права. Данное положение предопределено п. 2 ст. 1 ГК РФ, устанавливающим, что гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Правовое регулирование некоторых частноправовых отношений зачастую сопровождается нормами публично-правового характера. Речь идет об отношениях, возникающих на стыке двух правовых начал: частного и публичного, которые в совокупности образуют комплексную систему правового образования. Например, отношения в сфере оказания банковских или страховых услуг, регулируемые специальными и заранее установленными правилами, предусмотренными правовыми актами. Так, процентная ставка по кредитно-заемным отношениям всегда привязана к установленной ЦБ РФ ставки рефинансирования, равно как страховые тарифы по обязательным видам страхования строго устанавливаются только федеральными законами об обязательных видах страхования.

Кроме того, для осуществления банковской или страховой деятельности необходимо иметь соответствующую лицензию, выдаваемую в публично-правовом порядке соответствующими государственными органами исполнительной власти, например ЦБ РФ. В дальнейшем, в процессе осуществления указанных видов предпринимательской деятельности между коммерческими банками, страховыми организациями и государственными органами исполнительной власти сохраняются административно-правовые отношения при осуществлении ими надзорных и контрольных функций за соблюдением указанными субъектами предпринимательской деятельности нормативов финансовой устойчивости, установленных правовыми актами. Необходимость в подобных публичных отношениях обусловлена прежде всего защитой имущественных, т.е. частных, интересов других лиц. Указанные отношения можно условно обозначить как частно-публичные или комплексные отношения, применяемые в предпринимательской деятельности.

Для защиты частных интересов граждан во взаимоотношениях с коммерческими организациями ст. 426 ГК РФ предусматривает специальную разновидность публичного договора, которая запрещает коммерческим организациям оказывать предпочтение одному лицу перед другим при продаже товаров, выполнении работ или оказании услуг.

Итак, возникающие в сфере имущественных отношений публичные начала вносят коррективы в некоторые частноправовые отношения в целях защиты имущественных интересов граждан как более слабой стороны в гражданских правоотношениях с участием субъектов предпринимательской деятельности.

При этом сохраняется конструкция гражданского правоотношения и присущие ей признаки, т.е. возмездность, эквивалентность, система прав и обязанностей, а также основные принципы гражданского права – свобода договора и диспозитивность в отношениях. В частности, это различного рода права участников договора, направленные на реализацию условий договора, включая право на изменение и досрочное прекращение договора.

Обозначенный дуализм, присущий некоторым частноправовым отношениям, требует гармонизации частных интересов субъектов предпринимательской деятельности и публичных интересов государства, которая достигается путем создания необходимого правового механизма по защите имущественных интересов частных лиц. Главное, чтобы здесь сохранялся правовой паритет, исключающий трансформацию публично-правовых начал в частноправовые, ибо определяющим в этих отношениях должен быть принцип первенства имущественного интереса частного лица.

Таким образом, взаимное проникновение публично-правовых начал в частноправовые должно быть настолько гармоничным, чтобы не нарушить баланс экономической жизни общества. Ибо любой, даже незначительный перевес может повлечь значительные социальные проблемы в экономике. Тем более что система накопления общественно-социальных денежных фондов (бюджетных и внебюджетных средств) формируется посредством различных механизмов правового регулирования общественных отношений. Экономические законы устанавливают, что национальный валовой продукт (доход) формируется в большей степени, в результате осуществления предпринимательской деятельности, то есть исключительно частноправовым методом, однако формирование общественного социального денежного фонда и его дальнейшее перераспределение среди граждан осуществляется публично-правовым методом.

В конечном счете и в первом, и во втором случае превалирует частный интерес. Публичный, т.е. государственный, интерес в данном случае заключается в создании эффективного правового механизма, способного удовлетворить частные интересы всех социальных слоев общества. По мысли М.М. Агаркова, власть, построенная на началах общественного служения, более совместима с индивидуальной свободой, чем лично-свободная (господская) частноправовая власть. Поэтому наибольшее правовое выражение личной свободы определяется формулой: минимум прав власти – необходимая власть – по принципу социального служения¹⁹.

Следует также отметить, что в системе правового регулирования гражданско-правовых отношений частное право не должно противопоставляться публичному праву, так как каждый из этих способов правового регулирования выполняет свои функциональные задачи. Тем не менее в доктрине права имеется ряд научных воззрений и теоретических положений о противопоставлении указанных способов правового регулирования и преимуществе одного способа перед другим или об их разделении без взаимного проникновения и гармоничного сочетания. Речь идет о двух основных теоретических направлениях: материальной теории и формальной теории.

Представители материальной теории Р. Иеринг, Н.Л. Дювернуа, С.А. Муромцев, Л.И. Петражицкий, Б.Б. Черепахин выдвигали идею о том, что множественность частных интересов защищают общий публичный интерес, и, наоборот, нормы публичного права служат интересам отдельных частных лиц. Например, если субъект считает себя управомоченным в общем интересе, на благо подвластных или социальной группы, мы имеем дело с социально-служебным правом; если же в своем личном интересе – перед нами лично-свободное право²⁰. Отсюда следует, что субъект гражданско-правового отношения в зависимости от его воленправленности и интереса может попасть в область публичного или частного права. Подобное различие по воленправленности интересов разграничивает частное право и публичное, во всяком случае, по методу правового регулирования.

По нашему мнению, водоразделом между частным и публичным правом в данном случае является личный, точнее, частный интерес, отражающий волю и имущественную потребность только одного лица. Удовлетворяя личный интерес, лицо, тем самым не расщепляет его на множество частных интересов других лиц, ибо его воля в этом случае направлена на удовле-

¹⁹ Агарков М.М. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. Т.1. С. 93.

²⁰ Черепахин Б.Б. Труды по гражданскому праву. С. 98.

ние только личных потребностей, а не общественных, что является критерием исключительно частного права, но не публичного. Поэтому идея материалистов о возможном взаимопоглощении частного и публичного интереса и, как следствие, права нивелирует, т.е. фактически упраздняет, множество частных интересов, порождая тем самым один общественный интерес.

Сторонники формальной теории права Ю.С. Гамбаров, Г.Ф. Шершеневич, И.А. Покровский во главу угла ставят само правоотношение, а именно правовое положение лиц в обязательстве – должника, т.е. обязанного лица и кредитора, правомочного требовать исполнения у должника. В этом случае правомочное лицо для защиты своих имущественных интересов вправе прибегнуть к государственной форме защиты своих интересов на основе норм публичного права в целях принудительного воздействия на обязанное лицо. При этом не учитывается, что государственная власть устанавливает и предоставляет участникам гражданского правоотношения равные права по защите своих имущественных интересов безотносительно, является лицо кредитором или должником.

Поэтому в теории формального свойства не учитываются базовые принципы гражданского права, а именно равноправие сторон в обязательстве, в том числе и в целях защиты своих интересов, независимо от правового положения лица в обязательстве, а также свобода воли и действия при реализации правоотношения, но в пределах норм частного права. Итак, формальная теория не учитывает базовых принципов частного права, тем более провозглашенных в нормах гражданского права, поэтому в практической жизни данная теоретическая концепция малоэффективна. Эффективность здесь может быть достигнута только при сочетании и взаимосвязи материальной теории с формальной теорией. При этом обозначенное сочетание должно быть не одновременным, а последовательным в зависимости от источника возникновения правоотношения. Например, если таким источником является имущественный интерес частного лица, то в первую очередь подлежат применению нормы частного права, а в последующем, в целях защиты имущественного интереса частного лица, могут применяться нормы публичного права.

В тех случаях, когда источником возникновения правоотношения является общественный интерес, например выполнение работ, оказание услуг или поставка товаров для государственных нужд, т.е. с участием государственных предприятий, организаций и учреждений, деятельность которых строго регламентируется императивными нормами права, для их реализации решающее значение имеют императивные нормы публичного права. В последующем, в процессе реализации гражданского правоотношения, должны применяться нормы частного права.

Следует отметить, что в современной теории гражданского права имеется еще одна концепция о разграничении двух правовых методов регулирования по объективному праву. Основоположниками данной концепции являются В.А. Белов и А.Б. Бабаев, которые занимают обратную точку зрения, в отличие от «материалистов» и «формалистов», полагая, что интерес никак не может быть критерием классификации ни норм права (права в объективном смысле), ни субъективных прав²¹. Основная идея сторонников «объективного права» заключается в отрицании интереса как источника и субстанции возникновения правоотношения в пользу того, что таковым является норма права, т.е. право в объективном смысле. Иными словами, не интерес лица, а право является основным критерием разграничения частного права и публичного права.

Не субъективное право становится частным от того, что, будучи нарушенным, оно защищается по инициативе частного лица, считает А.В. Бабаев, а ровно наоборот: частному лицу дается инициатива защиты лишь таких прав, которые по природе своей являются частными.

²¹ Бабаев А.Б., Белов В.А. Основное разделение права // Гражданское право. Актуальные проблемы теории и практики / Под общ. ред. В.А. Белова. М., 2008. С. 46.

Нарушение права, далее утверждают «объективисты», неизбежно следует после его возникновения и никогда не предшествует ему, а значит, быть первопричиной, определяющей природу регулятивного права, явно никак не может²². Данная концепция весьма привлекательна для исследования источников права, а именно истории их возникновения и назначения права в обществе.

Однако для определения критериев, устанавливающих грань между частным и публичным правом, существенное значение имеют термины «частное» и «публичное», а именно этимология и генезис их происхождения.

Известно, что человеческий труд является источником создания имущества (товара или вещи), которое является объектом гражданского оборота, обусловленного потребностью, т.е. заинтересованностью индивида в получении данного имущества во владение, пользование или распоряжение. При этом необходимо учесть, что человека к труду побуждает прежде всего материальная потребность, т.е. имущественный интерес, который характеризуется индивидуальной потребностью лица в имуществе, желающего установить абсолютную власть над этим имуществом с правом свободного распоряжения им. Последняя потребность влечет за собой другую потребность, а именно формализацию отношения лица к своему имуществу в виде юридической регламентации исключительного или неисключительного права на имущество, а также регламентацию защиты этих прав.

Юридическая формализация указанных прав осуществляется путем принятия государством нормативных актов, определяющих правовой механизм установления юридической связи лица с принадлежащим ему имуществом, а также порядок владения, пользования и распоряжения этим имуществом в отношениях с другими лицами, что является частноправовой регламентацией общественных отношений. А процедуры по защите имущественных прав субъектов гражданского права регулируются нормами публичного права.

Итак, предпосылкой для принятия государством частноправовых или публично-правовых норм являются возникающие в обществе отношения имущественного характера, порожденные интересом, волей и действиями различных субъектов права, избравших ту или иную правовую модель поведения по своему усмотрению и предусмотренную нормами права.

Для установления критериев разграничения между нормами частного и публичного права или установления их сочетания и соотношения между собой вовсе не обязательно придерживаться той или иной теоретической концепции. Для гражданско-правовых отношений определяющее значение имеет возможность применения, причем по мере необходимости, каждой из названных систем правовых норм. Только в этом случае происходит гармоничное сочетание субъективных интересов лица с объективными возможностями российского правопорядка, позволяющего наряду с нормами частного права при необходимости применять нормы публичного права. Ибо по мере развития общественной жизни, особенностей экономики в условиях индустриального и постиндустриального общества происходит усиление взаимодействия между частным и публичным правом и даже их взаимопроникновение²³.

§ 4. Понятие гражданского права

К вопросу о понятии гражданского права теоретиками и специалистами в данной области права применяются самые разные подходы, доводы и суждения. При этом не прослеживается какая-либо определенная идейная концепция понятия гражданского права. Очевидно, что «гражданское» происходит от римского *civilis*, обозначающий гражданский, равно как всех

²² Там же. С. 48.

²³ Алексеев С.С. Гражданское право. С. 9.

объединяет определение гражданского права как частного права. Во всем остальном взгляды на суть гражданского права и его теоретическое определение различаются.

Существующие в доктрине права взгляды на понятие гражданского права можно условно разделить на три теоретические концепции:

- 1) концепция отождествления гражданского права с частным правом;
- 2) концепция имущественного регулирования;
- 3) концепция, основанная на самостоятельной, отраслевой систематизации гражданского законодательства, регулирующего все сферы имущественных отношений, возникающих между гражданами и юридическими лицами или, так называемая теория обособления.

Преобладающей является точка зрения о тождестве гражданского права и частного права, которой придерживаются большинство цивилистов, как классиков, так и современников: Г.Ф. Шершеневич, Е.В. Васьковский, В.И. Синайский, Е.А. Суханов. Предпосылкой для построения данной теоретической концепции послужил устоявшийся со времен римского классического права дуализм в делении права на частное и публичное.

Взгляды сторонников отождествления гражданского права и частного права базируются на том, что частноправовые отношения основаны на имущественном интересе лица, свободе воли и действий по распоряжению принадлежащим ему имуществом во взаимоотношениях с другими лицами. По сути данная характеристика предопределяет предмет гражданского права.

Гражданским или частным правом в объективном смысле называется совокупность норм, определяющих взаимные отношения людей в их частной жизни, а в субъективном смысле – мера власти и свободы, предоставленная отдельным лицам в этой сфере²⁴. Отождествляя гражданское право с частным, Е.В. Васьковский раскрывает тем самым два основополагающих признака гражданского права. Первый признак – объективный, которым автор характеризует гражданское право как совокупность норм, определяющих систему взаимных отношений частной жизни людей, при этом не уточняя, каких именно отношений: имущественного, неимущественного характера или иных отношений. Второй признак – субъективный, характеризующий внутреннее, т.е. имманентное, состояние субъекта гражданского права, отражающее его волю к установлению взаимоотношений с другими лицами. При этом автор не предусматривает возможность применения к частноправовым отношениям норм публичного – правового характера для защиты имущественных прав субъектов.

Кроме того, автор не расширил область применения частноправовых отношений между физическими и юридическими лицами или только между последними, при этом ограничивая данные отношения только между гражданами. Автором не уточняется также система отношений, возникающих между субъектами гражданского права, а именно, включает ли он вещные, наследственные и авторские права в данную систему отношений или ограничивается исключительными правами в силу их приватности и абсолютизации, что существенно ограничивает сферу применения гражданского права.

Г.Ф. Шершеневич, являясь сторонником тождества гражданского права и частного права, полагал, что гражданское право представляет собой совокупность юридических норм, определяющих частные отношения отдельных лиц в обществе. При этом, отмечал автор, область гражданского права определяется двумя данными: 1) частные лица как субъект отношения, 2) частные интересы как содержание отношения. Сюда входят личные и имущественные отношения семьи, отношения по владению, пользованию и распоряжению движимыми и недвижимыми вещами, принадлежащими отдельным лицам, целый ряд отношений, возникающих из разнообразных договоров, а также вследствие причинения вреда чужим имущественным интересам, отношения, возникающие на почве наследования имущества²⁵.

²⁴ Васьковский Е.В. Учебник гражданского права. М., 2003. С. 46.

²⁵ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 1. М., 2005. С. 27.

В своих выводах Г.Ф. Шершеневич раскрыл все основополагающие категории гражданского права, а именно предмет, метод, систему отношений, характеризующие гражданское право как самостоятельную правовую отрасль, регулируемую имущественными и иные частно-правовые отношения, сохранив тождество гражданского права с частным правом. Как видно, Г.Ф. Шершеневич, так же как и Е.В. Васьковский, не усматривает в гражданском праве сочетание частноправовых начал с публично-правовыми, фактически исключая при этом элементы публичности в гражданском праве.

Ограничивая гражданское право частными интересами отдельных лиц, Г.Ф. Шершеневич опосредованно ограничивает также сферу его применения в отношении только между гражданами исключая при этом из субъектного состава данных отношений юридических лиц. Во всем остальном выводы Г.Ф. Шершеневича являются всеобъемлющими, так как автор вышел за рамки традиционных для того периода времени взглядов на гражданское право как на римское частное право. Это проявляется главным образом в разграничении гражданско-правовых отношений на две основные группы: имущественные и личные неимущественные. Кроме того, в самостоятельный институт выделяются внедоговорные (деликтные) обязательства, а также различного рода обязательственные отношения. Сфера имущественных отношений расширена также семейными и наследственными отношениями.

Е.А. Суханов, придерживаясь традиционных, т.е. классических, взглядов на гражданское право, считает его правом граждан, поскольку оно призвано регулировать подавляющее большинство их взаимоотношений как имущественного, так и неимущественного характера. При этом люди руководствуются своими собственными, **частными интересами**, которые таким образом по общему правилу всецело определяют и содержание складывающихся между ними отношений²⁶.

Сторонники другой теоретической концепции – концепции имущественного регулирования при определении гражданского права вышли за рамки традиционных взглядов на него как на субъективное право частного лица, выделяя в гражданско-правовых отношениях объективное начало, т.е. то, на что направлены воля и интерес лица, – имущество.

Отношение к вещи, власть над вещью, потребность в вещи, распоряжение вещью в виде ее отчуждения другим лицам являются базовыми предпосылками возникновения в обществе имущественных отношений между субъектами права, причем независимо от того, физические это лица или юридические. Данная концепция, по сути, наряду с частным содержанием гражданского права, основными критериями которого являются **автономия воли и имущественный интерес**, раскрывает еще один критерий гражданского права, характеризующийся по предмету регулирования, – это **имущественный характер отношений**, регулируемых нормами гражданского права. Именно имущество, являясь потребительской целью и объектом внимания субъекта права, порождает различного рода гражданско-правовые отношения и, как следствие, различные имущественные права, которые могут быть весьма разнообразными в зависимости от выбранного имущественного отношения.

Имущественные права, отмечал один из представителей теории имущественного регулирования в гражданском праве Д.И. Мейер, имеют самостоятельный характер, резко отличающий их от других прав, и, следовательно, должна быть особая самостоятельная наука об имущественных правах, которую **мы называем гражданским правом**²⁷.

К.Д. Кавелин, являясь сторонником Д.И. Мейера, абсолютизировал имущественную направленность гражданского права. Он отмечал, что гражданскому праву принадлежат все права и юридические отношения, которые имеют предметом физические вещи, услуги и,

²⁶ Гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. 1 / Под ред. Е.А. Суханова. М., 2000. С.1.

²⁷ Мейер Д.И. Русское гражданское право. М., 2003. С. 43.

вообще, всякие материальные, вещественные ценности²⁸. Данное определение является, по нашему мнению, одним из выразительных, кратких и точных определений в доктрине гражданского права, отмечающих **гражданское право как право имущественных отношений**.

Следует отметить, что наряду с частноправовыми интересами имущественные отношения возникают также с учетом публичных интересов. Это отношения по уплате налогов, различных пошлин, сборов, акцизов и иных видов обязательных государственных платежей. Обладая свойством имущественного характера, эти отношения, безусловно, порождают определенное имущественное право, но не частное, а публичное – финансовое право. Дело в том, что источником формирования общественных материальных благ, в том числе денежных фондов для государственной казны является частноправовая, т.е. гражданско-правовая сфера деятельности субъектов права, которая получает свое развитие в публично-правовых имущественных отношениях. Таким образом, кроме частноправовых, имущественных обязательств у субъектов гражданского права возникают также определенные публично-правовые имущественные обязательства перед государством, являющиеся производными от частноправовых обязательств.

Немыслимо отвлечение от имущества там, где не только государство в отношении отдельных лиц, но и отдельные лица в отношении государства обязываются к ряду имущественных действий. Поэтому, утверждал Ю.С. Гамбаров, как противоположение частного интереса общему и государственного субъекта индивидуальному, так и противоположение имущественного интереса неимущественному не дает признака, способного разграничить публичное и гражданское право²⁹. Выделяя значимость имущества и имущественного интереса в гражданском праве, Ю.С. Гамбаров наряду с этим обоснованно расширил сферу распространения имущественных обязательственных отношений в обществе, присоединив к ним и публично-правовые отношения.

Третья теоретическая концепция является логическим продолжением и дополнением двух предыдущих. Концептуально она основана на идее отраслевого обособления гражданского права от других общественных отношений, не относящихся к частноправовым.

Первую удачную попытку определить гражданское право по отраслевому признаку принял В.И. Синайский. Являясь сторонником тождества гражданского и частного права, он расширил область применения гражданского права, отмечая, что понятие частных отношений шире понятия гражданских отношений. При этом частные отношения являются отношениями не только гражданского права, но и торгового, и частного международного права, поэтому название гражданского права как частное право не совсем точно для современного гражданского права, так как гражданское право регулирует отношения не одних только граждан, но и иностранцев, находящихся на территории государства, кроме того, оно регулирует отношения не только граждан (физических лиц), но и союзов и учреждений (юридических лиц)³⁰.

Кроме изложенных признаков в понятийном содержании гражданского права должны быть признаки, указывающие на общесоциальные интересы общества, охватывающие все сферы экономической жизнедеятельности государства, главным образом связанные с товарно-денежными отношениями, поскольку гражданское право охватывает важнейшую (основополагающую) область жизни современного общества, которую нередко именуют экономическим базисом. Поэтому гражданское право, отмечает С.С. Алексеев, регулирует содержание и основные виды собственности, основания и порядок ее осуществления, отношения гражданского оборота и другие имущественные отношения во всех сферах экономической жизни общества³¹.

²⁸ Кавелин К.Д. Избранные произведения по гражданскому праву. М., 2003. С. 170.

²⁹ Гамбаров Ю.С. Гражданское право. Общая часть. М., 2003. С. 51.

³⁰ Синайский В.И. Русское гражданское право. М., 2002. С. 56–57.

³¹ Алексеев С.С. Гражданское право. М., 2009.

Учитывая, что обозначенные экономические и имущественные отношения в обществе должны регулироваться специальной системой правовых норм, т.е. гражданским законодательством, что не отмечено в определении гражданского права, предложенном С.С. Алексеевым, то данное определение можно дополнить выводами А.А. Власова о том, что гражданское право во всех системах права определяется как система правовых норм, регулирующих товарно-денежные отношения и иные основанные на равенстве участников неимущественные отношения (имя, честь, достоинство, авторство)³².

Логическое и последовательное объединение указанных теоретических выводов и концепций позволяет определить **гражданское право как систему правовых норм, регулирующих общественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности, возникающие между субъектами права по поводу имущественных и личных не-имущественных интересов**.

§ 5. Гражданское право как отрасль права

Все общественные отношения, возникающие между субъектами права, делятся на самостоятельные группы отношений, которые регулируются специальными отраслевыми правовыми системами. По предмету правового регулирования это различные правоотношения, затрагивающие государственные, общественные и частные интересы, что и предопределяет их обособление в самостоятельные правовые отрасли.

Каждая из обозначенных отраслей права регулирует политические, социальные и экономические отношения, которые по своему содержанию являются специфичными и строго индивидуализированными. По этой причине каждая группа данных правоотношений регулируется специальной системой правовых норм, иными словами, самостоятельной правовой системой. Разграничение различных правоотношений по правовым системам следует рассматривать как отраслевое разграничение.

Таким образом, вопрос об обособлении общественных отношений равнозначен вопросу отраслевого разграничения правовых систем.

Существующие общественные отношения можно разделить по предмету и методу правового регулирования на две основные правовые отрасли: частноправовую и публично-правовую, которые объединяют вокруг себя концентрическими кругами иные правовые отрасли и подотрасли. К первой группе отношений относятся имущественные отношения, а ко второй группе – отношения, основанные на административно-правовом методе регулирования.

Имущественные отношения регулируются нормами гражданского права, а иные не связанные с имуществом отношения и не относящиеся к частноправовым отношениям, регулируются различными нормами публичного права, например уголовным, административным, финансовым или процессуальным правом.

В группу имущественных (гражданско-правовых) отношений входят также другие отношения, находящиеся на стыке частного и публичного права. Однако их отраслевая принадлежность обособляется не по предмету регулируемых имущественных отношений, а по методу правового регулирования.

В целях соблюдения правового баланса между гражданским (частным) правом и публичным правом, входящим в имущественную группу отраслевой принадлежности, действующим ГК РФ предусмотрен нормативный раздел по методу правового регулирования различных имущественных отношений. В частности, к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к

³² Власов А.А. Гражданское право. Общая часть: Курс лекций. М., 2008. С. 10.

налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством (п. 3 ст. 2 ГК РФ).

Гражданско-правовые нормы учитывают особенности предпринимательской деятельности, которая не обходится без публичных отношений с органами государственной власти, и которая устанавливает для них специальные правила, направленные на защиту интересов потребителей и снижение предпринимательского риска.

Гражданско-правовые отношения в условиях рыночной экономики становятся более значимыми для общества, так как они возникают по поводу создания и перераспределения общественного валового продукта. Поэтому данные отношения группируются в единую правовую систему и составляют самостоятельную правовую отрасль, основанную в большей степени на диспозитивном методе правового регулирования, который предопределяет специфические особенности и тонкости юридического инструментария регулирования частноправовых, имущественных отношений.

Следует отметить, что частноправовые отношения проникают и в иные отрасли общественных отношений, которые в той или иной мере связаны с имущественными отношениями, например это семейные, трудовые, земельные и природно-ресурсные отношения. Закономерность данных процессов Ю.Г. Басин обосновывал необходимостью глобального разделения правовой системы государства на публичное и частное право, защищающие государственные и общественные интересы³³. Поэтому частное право направлено на удовлетворение частных, имущественных интересов, а публичное – на защиту этих интересов.

Для регулирования некоторых правоотношений могут одновременно применяться нормы различных отраслей права, например для защиты чести и деловой репутации работника, возмещения вреда работнику в случае потери кормильца или взыскания с работника в порядке регресса ущерба, возмещенного работодателем третьему за действия работника, подлежат применению нормы трудового и гражданского права. Или другой пример, семейные отношения по разделу совместного имущества супругов на доли, а равно владение, пользование и распоряжение этим имуществом также регулируются одновременно нормами семейного и гражданского права.

Кроме изложенного отраслевое обособление гражданского права от иных отраслей права позволяет раскрыть его индивидуальные признаки, характеризующие особенность правового регулирования имущественных отношений, основанных на равенстве и автономии воли сторон. Здесь вполне можно согласиться с утверждением О.С. Иоффе о том, что гражданское право как отрасль единого права есть система норм, регулирующих на началах равенства имущественные отношения в их стоимостной форме и связанные с ними личные неимущественные отношения³⁴.

Поэтому основной задачей отраслевого обособления гражданского права является определение его места в правовой системе государства, где гражданское право подлежит рассмотрению как базовая отрасль права, регулирующая исключительно только частноправовые, т.е. имущественные, отношения. При этом система частноправовых отношений регулируется специальной системой гражданского законодательства, что является еще одним критерием обособления гражданского права, как самостоятельной правовой отрасли.

Таким образом, основными отличительными признаками, характеризующими обособленность гражданского права как самостоятельной правовой отрасли, являются:

- самостоятельность предмета и метода правового регулирования;
- самостоятельность функций гражданского права;

³³ Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву. С. 32.

³⁴ Иоффе О.С. Избранные труды: В 4 т. Т. 2. СПб., 2004. С. 27.

- юридическое сочетание с другими – смежными отраслями права;
- наличие стройной, иерархической системы гражданского законодательства.

Таким образом, **отрасль гражданского права можно определить как обособленную группу частноправовых отношений, регулируемых специальной системой гражданского законодательства, концептуально объединенных в единую самостоятельную отрасль права.**

§ 6. Характеристика современного гражданского права России

Современное гражданское право характеризуется частноправовой системой отношений, которые являются определяющими в экономической жизни общества в условиях рыночной экономики. При этом частное право является определяющим не только для экономики государства, оно влияет также на социальную, политическую и иные сферы жизни общества. Так, социальная жизнь общества определяется уровнем благосостояния граждан, а политическая – возможностью участия и влияния граждан на экономическую сферу общественных отношений, в частности через депутатский корпус. Поэтому современное гражданское право характеризуется тем, что регулирует базовые, т.е. экономические, отношения в обществе, основанные на праве собственности.

Установление в нормах гражданского права института собственности, его правового режима, а также правомочий собственника является основополагающим современного гражданского права. Следует отметить, что никакое иное право не наделяет лицо – субъекта права столь исключительной и абсолютной властью, которой наделяет его право собственности. Это власть над законно приобретенной вещью (имуществом) или имущественным правом, которая позволяет сохранять и защищать эти права законными способами и средствами защиты с помощью государственного правопорядка и его правоохранительной системы.

Основополагающими принципами реализации права собственности являются:

- а) законность приобретения титула собственника;
- б) право на защиту объекта собственности.

Полноценная реализация данных принципов обеспечивается путем их закрепления в нормах современного гражданского права.

Другой особенностью современного гражданского права является наличие специальной, обособленной системы гражданского законодательства, предусмотренной в ст. 3 ГК РФ. Обособление и выделение норм гражданского права в единую стройную нормативную систему с ее внутренней иерархической соподчиненностью говорят о суверенности частноправовых отношений, возникающих в обществе.

Характерной чертой современного гражданского права является также диспозитивный характер большинства норм гражданского законодательства. Диспозитивность в данном случае является воплощением принципа свободы и автономии воли участников гражданско-правовых отношений. Еще одной особенностью современного гражданского права является возможность применения к гражданско-правовым отношениям в установленных законом случаях аналогии права, аналогии закона и обычаев делового оборота. Практическая реализация указанного правового инструментария может быть осуществлена только при соблюдении субъектами гражданского права принципов добросовестности, разумности и справедливости.

В условиях рыночной экономики особое значение приобретает такой институт современного гражданского права, как предпринимательство, получивший свое правовое закрепление в ст. 2 ГК РФ. В частности, гражданское законодательство регулирует отношение между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи

товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Важным фактором является то, что предпринимательской деятельностью вправе заниматься не только предприятия и организации, но граждане, зарегистрировавшиеся в качестве предпринимателей в установленном законом порядке.

Правовая характеристика юридического лица, основные признаки которого заключаются в наличии обособленного имущества, способности отвечать по своим обязательствам и от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности (правосубъектность) дана в п. 1 ст. 48 ГК РФ. При этом имущественные отношения у участников (учредителей) юридического лица основаны на двух различных правовых основаниях: а) на вещном праве (государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения); б) на корпоративном праве (корпоративные организации). На этой базе юридические лица по сфере деятельности подразделяются на коммерческие и некоммерческие.

Гражданским кодексом РФ определены организационно-правовые формы образования юридического лица. В частности, коммерческие организации могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. А некоммерческие организации могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных организаций, ассоциаций союзов, товариществ собственников недвижимости, казачьих обществ, общин коренных малочисленных народов, государственных учреждений т.п. В свою очередь, коммерческие хозяйственные общества подразделяются на публичные и непубличные, основное различие которых заключается в способе размещения эмитируемых ценных бумаг, имеется в виду путем открытой подписки (публичные общества) и закрытой подписки (непубличные общества).

Следует отметить также, что современное гражданское право обусловлено исключительно рыночными отношениями, образующими самостоятельную группу обязательственных отношений, регулируемых специальными нормами гражданского законодательства. Это различного рода имущественные отношения, возникающие в обществе по поводу производства и перераспределения материальных благ путем продажи, мены, дарения наследования, передачи во временное пользование и т.п.

Некоторые имущественные отношения, предусмотренные современным гражданским законодательством, ранее не были предметом регулирования отечественной цивилистики, так как не были востребованы экономическими отношениями, существовавшими в обществе, ввиду государственной монополии на частную собственность. Однако в современных условиях рыночной экономики, основанной на свободном развитии частной собственности, существует необходимость в применении новых имущественных отношений. Это отношения, возникающие по поводу ренты, франчайзинга (коммерческой концессии), а также трастовые, лизинговые и прочие отношения.

Новое значение приобрели также традиционные виды отношений: кредитно-расчетные, страховые, арендные, подрядные, земельные и другие отношения. Иной правовой режим предусмотрен также для договоров поставки, контрактации, энергоснабжения, которые современным гражданским правом рассматриваются как разновидности договора купли-продажи.

Раскрывая особенности современного гражданского права, следует выделить еще один институт, без которого практически невозможна реализация некоторых видов частноправовых отношений, речь идет об институте регистрации имущественных прав. Например, государственная регистрация права собственности на недвижимость или государственная регистрация статуса предпринимателя, регистрация права залогодержателя на принятую в залог недвижимость, права держателя акций или права эмитента ценных бумаг, регистрация исключительных прав на результаты интеллектуальной собственности и т.д. Перечисленные права приобретают юридическое значение только после их государственной регистрации, что прямо

предусмотрено нормами гражданского права. Необходимость в данной регистрации обосновывается двумя факторами: государственным (публичным) признанием имущественного права за определенным лицом и защита данного права от несанкционированного посягательства на него другим лицом.

Во многих случаях реализация гражданско-правовых отношений в условиях рыночных отношений не обходится без участия третьих лиц, которые присутствуют практически во всех имущественных отношениях. В частности, реализация страховых отношений во многом осуществляется с участием в них третьих лиц выгодоприобретателей и застрахованных лиц. Или другой пример, практически все кредитные обязательства заемщиков обеспечиваются третьими лицами – залогодателями, поручителями или гарантами (банками, страховщиками).

Существенно изменены залоговые отношения в части расширения прав залогодержателей. Введен институт созалогодержателей, т.е. нескольких лиц, у которых может находиться в залоге предмет залога и которые имеют на него равные права по старшинству права залогодержателя. Изменен в части уточнения порядка государственной регистрации предмет залога, определения его стоимости. Введено понятие «старшинство залога» в целях уточнения соотношения предшествующего и последующего залога. Расширен и уточнен порядок обращения взыскания на заложенное имущество, в том числе порядок реализации заложенного имущества при обращении на него взыскания в судебном порядке, в том числе путем проведения торгов при реализации заложенного имущества, не относящегося к недвижимым вещам.

Более того, в Общей части ГК РФ, а именно в ст. 430 ГК РФ предусмотрена специальная норма, устанавливающая порядок заключения договора в пользу третьего лица. Аналогичной нормой является ст. 310 ГК РФ, предусматривающая возможность возложения должником исполнения своего обязательства перед кредитором на третье лицо, не являющееся участником обязательства, что также открывает большие возможности для вовлечения в имущественные отношения любых заинтересованных лиц.

Существенное значение для имущественных отношений имеет институт посредничества, получивший специальную правовую регламентацию в нормах современного гражданского права с учетом потребностей рынка имущественных отношений и финансовых услуг. Это институты поручения (гл. 49 ГК РФ), комиссии (гл. 51 ГК РФ), агентирования (гл. 52 ГК РФ), которые позволяют вовлекать в обязательственные отношения лиц, специализирующихся на оказании различного рода посреднических услуг, как имущественного, так и финансового характера. Значение института посредничества в гражданско-правовых отношениях состоит в том, что с помощью посредников, причем в большей степени, осуществляется товарооборот в государстве, а также реализация различного рода услуг, в том числе и финансовых услуг. Иными словами, посредники стимулируют развитие товарно-денежных отношений в обществе, чему способствует правовое положение посредников, регламентированное нормами современного гражданского права.

Кроме различного рода договорных отношений в обществе возникают внедоговорные обязательства: вследствие причинения вреда имуществу, жизни или здоровью лица, вследствие недостатков товаров, работ или услуг, вследствие причинения морального вреда. Необходимость в специальном правовом установлении отдельного института внедоговорных обязательств обусловлена решением проблем, связанных с правовым обеспечением имущественной защиты лиц, понесших материальный вред в результате противоправных и виновных действий других лиц. Другой предпосылкой для введения в современное гражданское право института внедоговорного обязательства явилось активное развитие в обществе института собственности, требующего законной защиты прав собственности от посягательства со стороны других лиц в процессе реализации правомочий собственника.

В последнее время активно развиваются международные интеграционные экономические процессы, в которых участвует Россия, в частности в рамках Всемирной торговой орга-

низации (ВТО). Международные экономические отношения, в основе которых частноправовые имущественные отношения, регулируются определенной системой норм международного частного права. В целях установления права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц на территории России, в современном гражданском праве предусмотрен специальный раздел ГК РФ – Раздел VI. Международное частное право.

Данный раздел регулирует ряд существенных вопросов, связанных с квалификацией юридических понятий при определении права, подлежащего применению к отношениям с участием иностранного элемента, с реализацией принципа взаимности применения иностранного права в России, принципа обратной отсылки к иностранному праву. Новеллой являются также нормы, устанавливающие порядок определения права, подлежащего применению при определении правового положения лиц иностранного или российского гражданства.

Особое значение имеют нормы современного гражданского права, устанавливающие общие положения о возникновении и прекращении вещных прав, а также положения, устанавливающие сроки исковой давности к отношениям с участием иностранного элемента. Прогрессивными являются положения разд. VI ГК РФ, устанавливающие порядок определения права, подлежащего применению к договору при отсутствии соглашения сторон о выборе права. Значение данного положения заключается в том, что оно раскрывает принципы выбора права, подлежащего применению к договору при отсутствии соглашения сторон. Аналогичный порядок определения права применяется и к отношениям, возникающим вследствие причинения вреда иностранным элементом, а также к отношениям по наследованию.

Введение в России в конце XX в. института частной собственности послужило предпосылкой к возникновению различных объектов собственности, среди которых значительное место занимают объекты нематериальной, так называемой интеллектуальной, собственности.

В эпоху современных технологий и автоматизации многих жизненных процессов возрастает потребность в новых научных разработках и решениях по совершенствованию производственных и промышленных циклов. При этом разработка новых научных решений по автоматизации и программированию жизненных процессов является результатом интеллектуальной деятельности человека и приравнивается к имущественному праву лица, получившего результаты в этой сфере деятельности. Соответственно имущественные права подлежат правовой защите и охране специальными средствами правовой защиты, которые установлены нормами гражданского права.

В частности, в системе современного гражданского права, предусмотрен специальный институт права по охране результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, который получил свое нормативное закрепление в части четвертой ГК РФ. Особенностью данного положения гражданского законодательства является появление новых, ранее не известных гражданскому праву объектов интеллектуальной собственности: база данных, фонограмма, топология, интегральные микросхемы, секрет производства (ноу-хау), коммерческое обозначение и т.п.

Новеллой в правовом регулировании исключительных прав на интеллектуальную собственность и средств индивидуализации являются такие положения ГК РФ как нормативное понятие исключительного права, срок его действия, распоряжение исключительным правом, основание отчуждения исключительных прав и порядок передачи исключительных прав по лицензионному договору. Введено также новое правовое понятие – «сложный объект интеллектуальной собственности», включающий в себя несколько охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, а также определен правовой режим применения сложного объекта. Установлены механизмы государственного регулирования отношений, возникающих в сфере интеллектуальной собственности, а именно государственная регистрация данных прав и правовые средства защиты исключительных прав.

В современном гражданском праве несколько расширены авторские права, в которые включены права на все виды программ для ЭВМ, их государственная регистрация, охрана и свободное воспроизведение и т.д.

Все изложенные новеллы и особенности современного гражданского права подчеркивают его особенность, которая характеризуется рыночной направленностью, развитием экономических отношений в обществе и повышением социального уровня жизни граждан путем предоставления правовой возможности на приобретение и использование объектов частной собственности, что является главным достижением современного гражданского права.

Литература

- Агарков М.М.* Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. М., 2002. *Алексеев С.С.* Гражданское право. М., 2009.
- Аристотель.* Политика. М., 2008.
- Бабаев А.Б., Белов В.А.* Основное разделение права // Гражданское право. Актуальные проблемы теории и практики / Под общей ред. В.А. Белова. М., 2008.
- Басин Ю.Г.* Избранные труды по гражданскому праву. СПб., 2003.
- Библия. Левит. 25: 35–37.
- Васьковский Е.В.* Учебник гражданского права. М., 2003.
- Власов А.А.* Гражданское право. Общая часть: Курс лекций. М., 2008.
- Гамбаров Ю.С.* Гражданское право. Общая часть. М., 2003.
- Геродот.* История. М., 2008.
- Гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. 1 / Под ред. Е.А. Суханова. М., 2000.
- Иеринг Р.* Избранные труды. Т. 1. СПб., 2006.
- Иоффе О.С.* Избранные труды: В 4 т. Т. 2. СПб., 2004.
- Кавелин К.Д.* Избранные произведения по гражданскому праву. М., 2003.
- Лопухин А.П.* Законодательство Моисея. М., 2005.
- Мейер Д.И.* Русское гражданское право. М., 2003.
- Муромцев С.А.* Гражданское право Древнего Рима. М., 2003.
- Платон.* Диалоги. Книга вторая. М., 2008.
- Платон.* Законы. М., 2008.
- Плутарх.* Сравнительные жизнеописания. М., 2007.
- Покровский И.А.* Основные проблемы гражданского права. М., 2003.
- Синайский В.И.* Русское гражданское право. М., 2002.
- Суханов Е.А.* О проблемах становления и развития российского частного права // Цивилистические записки: Межвуз. сб. науч. тр. Вып. 3. М., 2004.
- Флавий Иосиф.* Иудейские древности. М., 2007.
- Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. М., 1986.
- Черепяхин Б.Б.* Труды по гражданскому праву. М., 2001.
- Шершеневич Г.Ф.* Учебник русского гражданского права. Т.1. М., 2005.
- Энгельс Ф.* Происхождение семьи, частной собственности и государства. М., 1985.

Глава 2. Предмет гражданского права

§ 1. Гражданский оборот и виды гражданских прав

Восстановленный в конце XX в. новейшим гражданским правом России институт частной собственности позволил кардинально изменить имущественное положение граждан в обществе, в том числе и в результате перераспределения объектов государственной собствен-

ности бывшего союзного государства между гражданами и юридическими лицами в рамках приватизации. Частная собственность дала свободу гражданам и юридическим лицам в приобретении различных объектов собственности, не запрещенных законодательством в обороте. Возможность приобретения в собственность различных материальных благ неизбежно повлекло за собой активизацию гражданского оборота в обществе путем совершения многообразных сделок имущественного характера.

Праву собственности свойственна динамика, т.е. движение объектов частной собственности от одного лица к другому. Поэтому объекты собственности находятся в непрерывном гражданском обороте, переходя от одного лица к другому на основании реализации собственником своих правомочий по распоряжению имуществом. Непрерывный цикл оборачиваемости предметов и объектов собственности обусловлен регулярной потребностью граждан и юридических лиц в определенной группе движимого или недвижимого товаров и имущества.

Особенностью имущественного оборота является его соответствие гражданскому законодательству. В данном случае речь идет не только о торговом обороте, но и о гражданско-правовом обороте, охватывающем такие сделки, как дарение, завещание и иные безвозмездные или односторонние сделки, осуществляемые правоспособным лицом. Вместе с тем гражданский оборот, так же как и торговый оборот, включает в себя меновые сделки, в том числе сделки купли-продажи, в связи с чем между торговым и гражданским оборотом имеется некоторое правовое сходство.

Участниками гражданского оборота являются правоспособные и дееспособные физические лица, а также правосубъектные юридические лица, которые должны иметь: а) правовую связь с имуществом, основанную на законе (титул собственника), договоре или ином правовом акте; б) имущественный интерес в приобретении или отчуждении имущества и т.д. Изложенные признаки, характеризующие правовой статус лица, участвующего в гражданском обороте, предусмотрены нормами гражданского законодательства, что позволяет регулировать гражданско-правовые отношения на условиях равноправия и свободы волеизъявления сторон. В частности, в п. 1, ст. 2 ГК РФ установлено, что гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав). При этом участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане, юридические лица, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

Таким образом, гражданский оборот следует рассматривать прежде всего как регулируемый законодательством имущественный оборот объектов частной собственности, осуществляемый субъектами гражданского права на принципах автономии воли и действующих в своем интересе в рамках правоотношения и в соответствии с нормами гражданского законодательства, определяющими правовое положение участников гражданского оборота.

Титул собственника наделяет лицо исключительным правом власти и контроля над имуществом или имущественным правом. В практическом значении это право выражается в свободном выборе и совершении законных действий по распоряжению объектом собственности. Форма и юридическое содержание этих действий образуют следующие виды гражданских прав: обязательственное, вещное, наследственное, авторское и семейное. Эти права определяются направленностью воли лица на совершение юридически значимых действий по приобретению имущества (вещи) или имущественного права путем вступления в обязательственные отношения. При этом основными разделами гражданского права являются вещное и обязательственное право, а также другие виды прав, производные от них.

Вещные права отличаются от обязательственных тем, что они относятся к разряду **субъективных гражданских прав**, подтверждающих принадлежность вещи определенному лицу. Вещь (имущество), являясь объектом гражданского оборота, не может быть бесхозной, поэтому должна принадлежать определенному лицу – обладателю вещи на определенном вещном праве. Отсюда оборачиваемость вещи должна осуществляться только по воле и в результате активных действий законного обладателя вещи. Именно по этой причине между вещью и ее обладателем должна быть правовая связь, позволяющая, с одной стороны, лицу – обладателю вещи распоряжаться ею по своему усмотрению в пределах правомочий на вещь, а с другой – вещь приобретает свою потребительскую значимость для ее владельца и становится объектом правовой охраны.

Правовая связь лица с вещью указывает на два ключевых признака, характеризующих вещное право. Первый – раскрывает степень господства лица – обладателя вещи над вещью, а именно полное, частичное или никакого господства; второй – указывает на отношение абсолютного большинства других лиц к чужой вещи. В первом случае право владельца вещи и его отношение к ней является относительным правом, находящимся в состоянии статики; во втором случае – абсолютным правом, обозначающим возможность лица – обладателя вещи защищать свое вещное право от посягательства и незаконного притязания всех других лиц к вещи. Право господства над вещью рассматривается еще и как возможность проявления власти над вещью.

В свое время Е.В. Васьковский также придерживался мнения о строгом разграничении отношений к вещи, которые возникают, с одной стороны, у владельца вещи, с другой – у всех остальных лиц, не являющихся таковыми. В первом случае речь идет о властном и господствующем отношении титульного или иного законного владельца к вещи, а во втором – о пассивном отношении к вещи со стороны других лиц³⁵.

Иной точки зрения придерживался В.И. Синайский, полагавший, что строго юридически вещное право не есть отношение господства лица над вещью, а отношение между управомоченным лицом и всеми третьими лицами по поводу вещей; это отношение выражается в возможности непосредственно и исключительно проявлять воздействие на вещь с устранением всех третьих лиц³⁶. Аргументацией здесь служит тезис о том, что юридические отношения могут возникать только между лицами, а не между лицом и вещью.

Изложенные расхождения в суждениях при определении правовой сущности отношений, возникающих в процессе реализации вещных прав, являются отголоском давно существующего в доктрине права дуализма мнений по данному вопросу. Сторонники первой точки зрения рассматривают вещное право как господство лица над вещью, основанное на правовой связи лица с вещью. Другие, напротив, полностью отрицают возможность наличия каких-либо отношений между вещью и его владельцем, при этом строго придерживаясь мнения о том, что отношения по поводу владения, пользования и распоряжения вещью возникают только между владельцем вещи и другими – третьими лицами.

Так, например, Г.Ф. Шершеневич вещное право рассматривал как непосредственное отношение лица к вещи, делая при этом оговорку, что непосредственное отношение к вещи в вещных правах нельзя понимать в том смысле, что отношением лица к вещи исчерпывается вся сущность вещного права, – всякое юридическое отношение есть отношение между людьми, и потому сущность вещного права характеризуется не тем, что субъект права может делать с вещью, а тем, чего субъекты обязанности не должны делать с этой же вещью³⁷. В последнем случае речь идет об абсолютных правах владельца вещи в соотношении с относительными пра-

³⁵ Васьковский Е.В. Учебник гражданского права. М., 2003. С. 209.

³⁶ Синайский В.И. Русское гражданское право. М., 2002. С. 196.

³⁷ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 1. М., 2005. С. 237.

вами лица к вещи. Аналогичной точки зрения придерживался и К.П. Победоносцев, полагавший, что *власть человека над вещью содержит в себе право*; требование лица к лицу основывается тоже на *праве*. Как в том, так и в другом случае интерес права заключается в *вещи*, ибо и требования гражданского права большей частью возникают по поводу *вещи*. Но отношение лица к вещи, в том и другом случае, неодинаково³⁸.

Отметим, что фактическое нахождение вещи в законном владении лица автоматически влечет за собой возникновение у него определенного имущественного права, которое может быть реализовано только в рамках правовой конструкции. В юридическом смысле реализация имущественного права подразумевает совершение правомочным лицом действий с объектом права – вещью в отношении самого себя путем владения, пользования или распоряжения вещью (относительное право). Кроме того, вещное право создает и другую правовую конструкцию, определенную законом, по установлению отношений между лицом – владельцем вещи и всеми остальными лицами, не связанными с вещью. Это категория пассивных отношений, запрещающих совершать несанкционированные действия в отношении чужих вещей (абсолютное право обладателя вещи).

Отрицание или отсутствие первого вида – относительных отношений в рамках вещного права повлекло бы за собой автоматическое исключение второго вида – абсолютных отношений, которые направлены только на защиту и охрану относительного вещного права. Именно поэтому сторонники абсолютного вещного права не отрицают наличие относительных вещных прав лица, возникающих в рамках имущественных отношений между вещью и его владельцем.

Общая юридическая сущность вещных прав, отмечал И.А. Покровский, состоит в том, что между лицом и вещью устанавливается некоторая идеальная (юридическая) и непосредственная связь: вещь предоставляется господству известного лица, отдается в его волю, принадлежит ему. Вместе с тем, далее отмечает автор, всем другим лицам возбраняются всякие действия, способные нарушить это господство, вследствие чего вещные права направляются против всех, являются в этом смысле абсолютными правами³⁹.

Признак дуализма вещного права проявляется не столько в разновидностях возникающих отношений по поводу вещи, сколько в системе субъективных прав лица, порождающих эти отношения. **Если относительные права в известной степени указывают на возможность удовлетворения лицом своих имущественных потребностей в отношении той или иной вещи, то абсолютные права обеспечивают эту возможность путем запрета на незаконное осуществление этих прав другими лицами.** Поэтому абсолютные права являются правовым механизмом по реализации субъективных вещных прав.

Следует отметить, что система отношений, возникающих в рамках абсолютного вещного права, подразумевает не только пассивное поведение лиц в отношении чужой вещи в виде воздержания от совершения противоправных действий, но и активное поведение, направленное на неправомерное завладение вещью. Фактическое отношение лица к вещи, отмечал Д.И. Мейер, может возникнуть независимо от вопроса о праве его на владение; оно может быть даже нарушением права. Когда вор похищает вещь, он владеет ею, но это владение нарушает право лица, у которого вещь похищена⁴⁰.

Иными словами, абсолютное вещное право наделяет одних лиц – владельцев имущества правом на законную защиту принадлежащего им имущества от внешнего посягательства (гл. 20 ГК РФ), а других лиц – обязанностью соблюдать это право путем воздержания от совершения незаконных действий в отношении чужого имущества. Поэтому абсолютные права защи-

³⁸ Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Первая часть. М., 2002. С. 82.

³⁹ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 2003. С. 192.

⁴⁰ Мейер Д.И. Русское гражданское право. М., 2003. С. 329.

щаются от всякого, кто их нарушает или не соблюдает, хотя бы лично он ничем не был связан с обладателем права⁴¹.

Наряду с изложенным **абсолютное право отличается от относительного и по кругу лиц**. Если относительным вещным правом наделяется только строго ограниченный круг лиц, имеются в виду законные владельцы вещи, то применительно к абсолютному вещному праву круг лиц неограничен и заранее не определен. В данном случае подразумевается круг лиц, обязанных воздерживаться от посягательства на чужое имущество путем пассивного отказа от владения, пользования или распоряжения этим имуществом. Одновременное сочетание относительного вещного права определенного лица в корреспонденции с указанной обязанностью неограниченного круга лиц составляет завершенную правовую конструкцию, а именно абсолютное правоотношение. Однако данное правоотношение существенно отличается от традиционного договорного обязательственного отношения, в котором участвуют кредитор и должник.

Основное различие заключается в правовом свойстве абсолютного правоотношения, характеризующегося пассивным поведением неограниченного круга обязанных лиц, которое выражается в бездействии в отношении чужого имущества. Поэтому данное правоотношение является статичным. Вместе с тем участники обязательственного правоотношения, в том числе и обязанные в нем лица, должны совершать активные действия, так как договорное обязательство является динамичным и активным правовым образованием. Кроме того, следует согласиться с А.Н. Латыевым в том, что обязательственное правоотношение не оказывает непосредственного юридического воздействия на правовое положение третьих, не участвующих в нем лиц⁴². В то время как абсолютное право корреспондируется с обязанностями неограниченного и заранее неизвестного круга лиц, т.е. абсолютного большинства лиц.

Итак, относительное право и абсолютное право, составляющие структуру вещного права, определяют **вещное право как субъективное право лица на законно принадлежащую ему вещь, обеспечивающее защиту данного права в отношениях с третьими лицами**.

В теории права по этому поводу имеется весьма лаконичное и в то же время емкое определение вещного права как отношения лица к вещи или отношение между лицами по поводу вещи⁴³.

Кроме вещного права в системе гражданских прав имеется **обязательственное право**, являющееся динамичной и более активной частью гражданского права. Такая оценка обязательственному праву дана в силу того, что оно является двигателем гражданского оборота, обеспечивающего полноценное функционирование товарно-денежных отношений в обществе.

Для осуществления воспроизводственного цикла процессы обращения и распределения необходимо образуют сложную цепь отношений, каждое звено которой, указывающее на поведение отдельных участников этих процессов, получает обязательственное правовое оформление⁴⁴. Правовую форму данные отношения приобретают в виде специальной, самостоятельной правовой конструкции – гражданско-правового обязательства. Поэтому обязательственное правоотношение можно рассматривать как самостоятельное звено в общей цепи товарно-денежных отношений, образующих гражданский оборот.

Субстанцией обязательственного правоотношения является воля лица на совершение юридически значимых действий в целях удовлетворения определенной имущественной потребности. Движущей силой данного процесса является право лица на установление гражданско-правовых отношений в рамках тех правовых конструкций, которые установлены

⁴¹ *Магазинер Я.М.* Избранные труды по общей теории права. СПб., 2006. С. 177.

⁴² *Латыев А.Н.* К вопросу об абсолютности вещных прав // *Гражданско-правовые исследования*. Вып. 2. М., 2006. С. 447.

⁴³ *Резе А.Г.* К вопросу об определении принципов вещного права // *Актуальные проблемы гражданского права*. Вып. 9. М., 2005. С. 250.

⁴⁴ *Аскназий С.И.* Основные вопросы теории социалистического гражданского права. М., 2008. С. 591.

гражданским законодательством. В правовом значении подобное право рассматривается как субъективное право лица – субъекта права. Поэтому обязательственное право подлежит рассмотрению как субъективное право.

Отметим, что в обязательстве всегда присутствуют две стороны кредитор и должник, которые, каждый в своем интересе, наделены определенными субъективными правами на совершение юридически значимых действий в рамках обязательственного отношения. При этом на стороне кредитора или должника могут участвовать одно или одновременно несколько лиц в соответствии с гл. 21 ГК РФ.

Предпосылкой к реализации субъективного – обязательственного права является интерес, возникающий у лица в отношении определенного имущественного блага, являющегося объектом его внимания. Проявляя заинтересованность в приобретении чужого имущества или в отчуждении своего имущества, лицо заранее выбирает себе модель будущего поведения в отношениях с другими лицами. Структура данной модели может рассматриваться в качестве правовой конструкции только в том случае, если в ней содержатся не только права, но и обязанности лица. Например, обязанности по передаче вещи, оплате имущества или оказанию услуг и т.д. При этом субъективное право лица в обязательственном отношении должно быть целевым, адресным, наделяющим его возможностью возложения на другого участника правоотношения обязанности по исполнению его условий. Соответственно обязанное лицо, вступая в правоотношение, заведомо соглашается с правами другого лица, тем самым выражая свою готовность к соблюдению имущественных прав другого лица. В данном случае права одного участника обязательства корреспондируются с обязанностями другого лица.

Корреспондирующее свойство взаимных прав и обязанностей участников гражданского правоотношения указывает на их правовую связь и в определенной степени на взаимозависимость в рамках правоотношения. Можно сказать, что система прав одного лица в правоотношении соотносится с системой обязанностей другого лица, т.е. обязанности возникают относительно уже существующих прав.

Таким образом, **права первичны, а обязанности вторичны, производны от прав.** По этой причине обязательственное право является относительным, так как оно применяется в отношении заранее известных лиц – участников правоотношения.

§ 2. Отношения, регулируемые гражданским правом

Эффективное развитие экономики любого государства во многом зависит от степени развития в обществе товарно-денежных отношений, возникающих по поводу производства, перераспределения и потребления материальных благ. Динамика развития данных отношений обусловлена двумя факторами: уровнем потребления обществом материальных благ и наличием необходимого правопорядка, обеспечивающего адекватное регулирование товарно-денежных отношений в обществе. Процесс производства и перераспределения материальных благ требует от его участников установления необходимых имущественных отношений по поводу поставки сырья, материалов, оборудования, оказания банковских, страховых, транспортных и прочих видов услуг и выполнения работ.

В целом данный процесс образует имущественный оборот, включающий в себя два вида отношений.

Первый вид – это **имущественные отношения, возникающие между лицами по поводу приобретения и использования материальных благ**.

Ко второму виду относятся **личные неимущественные частноправовые отношения, не связанные с имуществом**. Речь идет о неотчуждаемых нематериальных благах, непосредственно связанных с личностью их создателей, которым необходима правовая охрана.

Например, это авторское право, честь, достоинство или деловая репутация граждан, право на имя, тайну личной жизни и право на телесную неприкосновенность.

Каждое из указанных частноправовых отношений является самостоятельным видом имущественных или неимущественных отношений, обладающие своей спецификой и особенностью реализации, несмотря на групповую однородность этих отношений, требующих единого подхода в практической реализации. Единообразие в данном случае заключается в применении единых методов, способов и принципов регулирования определенной группы частноправовых отношений, которые устанавливаются нормами гражданского права.

Таким образом, **предметом регулирования гражданского права являются частноправовые отношения, основную часть которых составляют имущественные отношения, возникающие по поводу приобретения, использования или распоряжения имуществом путем его передачи в постоянное или во временное владение другому лицу.**

О.А. Красавчиков отмечал, что под предметом правового регулирования той или иной отрасли права принято понимать определенную совокупность единых в своей сущности и природе общественных отношений, которые регулируются нормами данной отрасли права⁴⁵. Заслуживает внимания тезис автора, обособляющий ту или иную отрасль права по предмету регулируемых отношений. Применительно к гражданскому праву это однородные по своей сущности общественные отношения, возникающие по поводу перераспределения материальных благ между членами гражданского общества. Соответственно признаком обособления норм гражданского права в единую правовую отрасль являются групповое родство и единство регулируемых ими отношений.

Критериями группового родства частноправовых отношений являются автономия воли и имущественная самостоятельность его участников. При этом последний критерий является базовым, то есть определяющим, так как в частноправовых отношениях автономия воли лица проявляется в отношении определенного имущества. В связи с чем интерес к имуществу и потребность в нем определяют волю лица на совершение юридически значимых действий в отношении этого имущества. Но для совершения этих действий одного желания и интереса в имуществе недостаточно, так как лицо должно либо обладать собственным имуществом для его использования в имущественном обороте, либо иметь материальную возможность приобретения интересующего его имущества у другого лица. Реализация указанных имущественных интересов осуществляется путем вступления одного лица в имущественные отношения с другим лицом, что является предметом гражданского права.

Область гражданского права, отмечал Г.Ф. Шершеневич, определяется двумя данными: 1) частные лица как субъекты отношения, 2) частный интерес как содержание отношения⁴⁶. Однако этими данными не исчерпывается сфера гражданского права, так как Г.Ф. Шершеневич не отметил еще один существенный элемент гражданского права – объект имущественных отношений, т.е. то, на что направлены воля и интерес лица – имущество или иное имущественное право.

Таким образом, гражданско-правовые отношения, возникающие по поводу имущества, характеризуются нижеследующими отличительными признаками.

Во-первых, они имеют **частноправовой характер**, так как объектом этих отношений является имущество, принадлежащее его участникам **на праве частной собственности**.

Во-вторых, они **основаны на автономии воли и равноправии его участников при определении условий исполнения этих отношений**. В данном случае полностью исключается какое-либо властно-повелительное отношение одного участника в отношении другого.

⁴⁵ Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права. Избранные труды: В 2 т. Т. 1. М., 2005. С. 28.

⁴⁶ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 1. С. 27

Поэтому частноправовые отношения в большинстве своем основаны на диспозитивном методе правового регулирования.

В-третьих, непременным и обязательным признаком гражданско-правовых отношений является **имущественная обособленность лица** в отношении принадлежащего ему имущества, что позволяет лицу распоряжаться им по своему усмотрению и нести самостоятельную имущественную ответственность по обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

В-четвертых, они **являются относительными**, т.е. возникающими между определенными участниками этих отношений по поводу приобретения, передачи, обмена, владения, пользования или иного распоряжения имуществом. В определенных законом случаях гражданско-правовые отношения, связанные с **имуществом имеют абсолютный характер**, устанавливающий запрет на незаконное владение, пользование и распоряжение чужим имуществом.

В-пятых, гражданско-правовые отношения, возникающие **по поводу имущества, имеют обязательственный характер** и базируются на взаимной ответственности участников этих отношений друг перед другом за надлежащее исполнение принятых на себя обязательств, а также за соблюдение договорных прав и интересов друг друга.

В-шестых, гражданско-правовые отношения, возникающие по поводу имущества, в большинстве своем **носят возмездный характер** и основаны на взаимном, т.е. встречном, имущественном удовлетворении участниками своих материальных потребностей. В некоторых случаях имущественные отношения носят безвозмездный характер, когда лицо при передаче имущества или оказании услуги не требует за это плату или иное встречное удовлетворение и действует безвозмездно. Данные отношения возникают при дарении, во многих случаях при наследстве, при передаче имущества в безвозмездное пользование и т.д.

С точки зрения предмета правового регулирования имущественные отношения можно разделить на две основные категории.

Первую категорию составляют обязательственные, а именно относительные отношения, возникающие в связи с оборачиваемостью имущества путем перехода от одного владельца к другому.

Вторую категорию составляют отношения, возникающие в связи с защитой принадлежащего лицу имущества, – это абсолютные отношения между собственником имущества и неограниченным кругом лиц по поводу законной защиты права собственности.

Кроме того, возникают отношения, связанные с содержанием собственником принадлежащего ему имущества (ст. 210 ГК РФ) и риском его случайной гибели (ст. 211 ГК РФ). Последняя группа отношений является особенной, базирующейся только на правовой связи лица с имуществом.

Данные отношения полностью исключают применение к ним административных или властных методов регулирования, не относящихся к предмету гражданского права.

§ 3. Неимущественные отношения, регулируемые гражданским правом

Неимущественные отношения составляют вторую группу частноправовых отношений, регулируемых гражданским правом. Данные отношения отличаются от имущественных тем, что, во-первых, они всегда связаны с определенной личностью, вследствие этого их и называют личными неимущественными отношениями; во-вторых, данные отношения связаны с материальными ценностями, т.е. с результатами творческого труда конкретного лица, поэтому они регулируются нормами гражданского права.

Личные неимущественные отношения возникают всегда по поводу определенного результата интеллектуального труда. Например, произведения литературы или искусства, науч-

ное открытие, разработка программы данных для ЭВМ, разработка товарных знаков или знаков обслуживания, промышленных образцов и т.д. Непосредственно интеллектуальный труд не материализован, так как он является продуктом мыслительного процесса. В данном случае материализуются производственные процессы создания результатов интеллектуального труда путем применения сырья и материалов для изготовления результатов интеллектуального труда. Отсюда и складываются личные неимущественные, но связанные с имуществом отношения, возникающие в связи с реализацией результатов интеллектуального труда.

Интеллектуальный труд является неотъемлемой частью личности и не отчуждается, поэтому не является объектом гражданского оборота и, соответственно предметом гражданско-правового регулирования. Именно данный признак характеризует рассматриваемые отношения как личные неимущественные, превращая в имущественные отношения только результаты интеллектуальной деятельности, т.е. конечный продукт мыслительного процесса, требующий специального правового режима и регулирования.

Необходимость в правовом регулировании личных неимущественных отношений обусловливается двумя причинами. Первой причиной является потребность лица – автора результата интеллектуальной деятельности в извлечении дохода от использования данного результата путем передачи его в пользование другим лицам, иными словами, передачи в гражданский оборот. Второй причиной является потребность автора интеллектуального решения или изобретения в их защите, т.е. правовой охране специальными юридическими средствами. Подобная правовая охрана необходима для защиты исключительного права автора на изобретенное им произведение или интеллектуальное решение в целях распоряжения объектами интеллектуальной собственности по своему усмотрению.

Исключительное право является особым и специальным элементом гражданского права, применяемым только в личных неимущественных отношениях, но связанных с имуществом. Именно исключительное право как юридическая категория придает неимущественным отношениям имущественный, т.е. стоимостной и товарно-денежный характер, который определяется степенью надобности и потребности другими лицами. Исключительное право возникает у лица с момента материализации им интеллектуального решения. Однако объектом гражданско-правовых отношений исключительное право становится по факту признания его таковым в публичном порядке, а именно после государственной регистрации авторского права на произведение литературы, искусства, научного изобретения и т.д.

Несмотря на то что исключительное право не относится к имуществу, тем не менее оно является предметом гражданско-правового регулирования в качестве объекта правовой охраны от посягательства со стороны других лиц. Данная правовая охрана является абсолютной, так как распространяется на всех лиц, посягающих на чужое исключительное право.

Личные неимущественные отношения, связанные с имуществом, не только порождают абсолютные обязательственные отношения, устанавливающие запрет на незаконное использование объектов исключительных прав, они являются также предметом относительных обязательственных отношений. В последнем случае речь идет об отношениях, возникающих между автором – обладателем исключительных прав и другими лицами по поводу временного использования объекта исключительных прав, например произведения литературы, искусства, промышленного образца, товарного знака или знака обслуживания и т.д. Между указанными лицами возникают взаимные корреспондирующие права и обязанности, связанные, с одной стороны, с передачей автором разрешения или письменного согласия на временное использование авторских прав другому лицу на определенных условиях, с другой стороны, временный пользователь принимает на себя обязательство по выполнению условий и порядка использования объекта исключительных прав. Данные отношения могут быть как возмездными, так и безвозмездными.

Правовой защиты и охраны требуют не только личные неимущественные отношения, непосредственно связанные с имуществом, но и иные личные неимущественные отношения, но не связанные с имуществом. Это отношения по защите неотделимых от личности жизненных благ, например жизнь, здоровье, честь, достоинство, доброе имя, деловая репутация, личная тайна и т.д. В гражданском праве данные жизненные блага именуются как нематериальные блага, определенные и регулируемые специальной главой – гл. 8 ГК РФ.

Предметом гражданско-правового регулирования нематериальных благ является их правовая защита в тех случаях и пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения.

Перечень способов защиты гражданских прав установлен ст. 12 ГК РФ, согласно которой для защиты нематериальных благ могут применяться практически все предусмотренные данной нормой ГК РФ способы защиты, за исключением тех способов, которые подлежат применению специально для защиты прав участников обязательственных имущественных отношений.

Практическая реализация правовой защиты нематериальных прав осуществляется в судебном порядке путем восстановления доброго имени, требования прекращения действий, нарушающих личную тайну или иное личностное благо, а также требования компенсации морального вреда.

Литература

Аскназий С.И. . Основные вопросы теории социалистического гражданского права. М., 2008.

Васьковский Е.В. Учебник гражданского права. М., 2003.

Красавчиков О.А. Избранные труды: В 2 т. М., 2005.

Латыев А.Н. К вопросу об абсолютности вещных прав // Цивилистические исследования. Вып. 2. М., 2006.

Магазинер Я.М. Избранные труды по общей теории права. СПб., 2006.

Мейер Д.И. Русское гражданское право. М., 2003.

Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Первая часть. М., 2002.

Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 2003.

Резе А.Г. К вопросу об определении принципов вещного права // Актуальные проблемы гражданского права. Вып. 9. М., 2005.

Синайский В.И. Русское гражданское право. М., 2002.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 1. М., 2005.

Глава 3. Метод и методология гражданского права

§ 1. Особенность метода гражданско-правового регулирования

Область применения гражданского права распространяется на имущественную сферу общественных отношений, имеющих экономическое содержание и возникающих в основном по поводу товарооборота в обществе. Особенность данных отношений требует специального и самостоятельного механизма правового регулирования, базирующегося на обособленной системе норм права, выделенной в самостоятельную правовую отрасль.

Таким образом, необходимость в обособлении правового регулирования имущественных отношений предопределяется спецификой этих отношений, характеризующейся экономическим содержанием и различием по субъектному составу участников этих отношений, а также

особенностью приобретения и прекращения права собственности, и другими аспектами частноправовых отношений.

Системное и единообразное регулирование этих отношений возможно путем их правовой регламентации в специальных нормах гражданского законодательства, устанавливающих правовую конструкцию определенного имущественного правоотношения и определяющих модель возможного поведения участников данного отношения. При этом норма гражданского права не является субстанцией гражданско-правового отношения, равно как не является предпосылкой для его возникновения. Правовая норма указывает путь и способ реализации предполагаемого к установлению гражданско-правового отношения.

Источником возникновения рассматриваемого правоотношения является воля и имущественный интерес лица – субъекта права, побуждающие его к совершению активных действий по установлению гражданско-правового отношения. При этом воля является абстрактной категорией, поэтому не влечет за собой возникновение юридических фактов, подлежащих регулированию источниками гражданского права. Воля всего лишь воздействует на сознание субъекта права и способствует возникновению гражданско-правового обязательства, а также ответственности за его ненадлежащее исполнение, что является предметом правового регулирования. В данном случае источником возникновения таких юридических фактов, как обязательство и ответственность за его ненадлежащее исполнение, являются юридически значимые действия субъекта гражданского права.

Итак, **предпосылкой возникновения юридически значимых действий по установлению частноправового отношения являются воля и имущественный интерес субъекта гражданского права.** А следствием данных действий является установление конкретного правоотношения, предусмотренного нормой права. В результате осуществляются правовая интеграция и связь между правоотношением и нормой гражданского права. Если воля, интерес и действие лица являются элементами субъективного права, то правоотношение и норма права являются элементами объективного права.

Характерной чертой любой нормы права, имеется в виду независимость от отраслевой принадлежности предмета регулируемых отношений, является ее воздействие на эти отношения различными правовыми способами и средствами. Осуществляется это в целях регулирования различного рода правоотношений, возникающих в обществе путем нормативного установления дозволений или запретов на совершение юридически значимых действий.

Гражданское право в этом смысле не является исключением, несмотря на свободу установления частноправовых отношений, так как именно нормы гражданского права определяют диспозитивный метод правового регулирования данных отношений. Учитывая, что основными принципами гражданского права являются: автономия воли, равенство сторон, свобода действий при распоряжении собственным имуществом, регулирование частноправовых имущественных отношений должно осуществляться путем применения специального – диспозитивного метода правового регулирования, учитывающего особенности гражданского права.

Метод правового регулирования – воздействие на определенную группу общественных отношений посредством специальных приемов их регулирования, установленных нормами специальной отрасли права. Соответственно метод правового регулирования гражданско-правовых отношений определяется нормами гражданского права, устанавливающими приемы, способы и средства регулирования частноправовых отношений.

Особенностью метода правового регулирования гражданско-правовых отношений является признание равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности и свободы договора (ст. 1 ГК РФ). Поэтому главной характерной чертой метода регулирования гражданско-правовых отношений является обеспечение его участникам независимости и равенства в их правовом положении, что достигается путем предоставления им права выбора действий по распоряжению имуществом или иными имущественными правами

своей волей, т.е. по своему усмотрению. Это и есть основное преимущество гражданского права при регулировании частноправовых отношений, а именно путем дозволения выбора необходимой модели поведения в правоотношении, что определяет характер **диспозитивного метода регулирования**. В отличие от публичного права, основанного на отношениях власти и подчинения путем введения запрета на совершение заранее определенных действий, в гражданском праве, напротив, основными способами регулирования являются равенство и свобода действий в пределах, установленных законом, а не администрирование и запреты.

Таким образом, **основополагающим критерием метода гражданско-правового регулирования частноправовых отношений является диспозитивность, реализуемая путем установления в нормах гражданского права дозволений на осуществление лицом юридически значимых действий по своему усмотрению, т.е. своей волей и в своем имущественном интересе.**

Другой особенностью метода гражданско-правового регулирования является нормативное установление принципа равенства правового положения участников данных отношений, без каких-либо преимуществ и доминирования одного участника над другим. Данный метод позволяет участникам имущественных отношений противопоставлять право одной стороны обязанности другой и наоборот. Кроме того, равноправие в данном случае проявляется не только в равном положении участников правоотношения, но также в выборе способов и средств правовой защиты в случаях выявления нарушения субъективных прав любого участника имущественного отношения. Здесь имеется в виду равное право на судебную защиту и равное процессуальное положение в судебном споре.

§ 2. Диспозитивный и императивный способы регулирования гражданско-правовых отношений

Гражданско-правовые отношения регулируются нормами гражданского права, воздействующими на эти отношения различными способами и средствами.

Способ правового воздействия отражает особенность и специфику отраслевой принадлежности регулируемых нормами права общественных отношений. Особенностью гражданско-правовых отношений являются равноправие и автономия воли его участников, что и предопределяет способ правового регулирования данных отношений, то есть воздействия норм права на эти отношения. Специфика гражданско-правовых отношений определяется предметом данных отношений, требующим специального способа регулирования.

Способ регулирования гражданско-правовых отношений отражает экономическую сущность имущественных отношений, требующих специальных приемов воздействия норм права на поведение участников данных отношений. Если учесть, что условия имущественных отношений определяются по усмотрению сторон, с учетом равноправия и автономии их воли, то вполне объяснимо, что большая часть данных отношений регулируется диспозитивными нормами права. Таким образом, **способ регулирования гражданско-правовых отношений воздействует на характер норм гражданского права, т.е. на их диспозитивность или императивность.**

Применение диспозитивного способа регулирования частноправовых отношений обусловлено необходимостью развития товарно-денежных рыночных отношений, требующих свободы действий его участников, чем обеспечивается экономическое развитие общества, а также развитие инициативы у участников имущественных отношений. Поэтому задачей правового регулирования имущественных отношений является развитие экономической свободы участников отношений путем установления в нормах права диспозитивного способа регулирования.

Диспозитивное регулирование частноправовых отношений должно быть сбалансированным, гармонично сочетающим в себе, с одной стороны, элементы свободы дозволения, с другой

– элементы соблюдения установленных нормами гражданского права действий в рамках конкретных договорных отношений. Достигается это путем применения к данным отношениям в предусмотренных законом случаях императивных норм.

Императивный способ регулирования гражданско-правовых отношений применяется в большей степени в институтах обязательственного права, а диспозитивные нормы превалируют в сфере вещного права, включая право собственности, что объясняется спецификой обязательственных отношений, характеризующихся тем, что праву одного лица противостоит обязанность другого лица.

Правовое положение участников обязательственного отношения определяет их правоспособность, обусловленную равноправием, по которому право одного участника должно ограничиваться корреспондирующими обязанностями другого участника отношения, но не должно затрагивать его общее правовое положение, установленное обязательством или нормами гражданского права.

Диспозитивный способ регулирования предоставляет лицам равные права на защиту имущественных интересов, в том числе и в исковом порядке. Однако для пресечения злоупотребления данным правом законодатель определяет временные рамки для его реализации путем установления правил исчисления сроков исковой давности (гл. 11 ГК РФ). Любое ограничение диспозитивности императивными предписаниями норм гражданского законодательства направлено прежде всего на сбалансированное сочетание дозволений в гражданском праве с допустимыми ограничениями, что позволяет гармонизовать метод правового регулирования имущественных отношений.

Таким образом, между диспозитивными и императивными нормами гражданского права существует взаимосвязь и в определенной мере взаимозависимость. Подобное сочетание различных способов регулирования частноправовых отношений позволяет учитывать имущественные интересы всех участников данных отношений, имеется в виду не только кредиторов, но и должников, равно как не только собственников, но и иных владельцев чужого имущества, использующих его на законном основании.

§ 3. Методология гражданского права

Имущественные отношения являются преобладающими в сфере общественных отношений, так как они охватывают экономическую и социальную жизнь общества и государства в целом.

Развитие имущественных отношений в обществе зависит от двух факторов: а) степени активности гражданского общества и б) совершенства гражданского законодательства. Причем первый фактор напрямую зависит от второго фактора, так как имущественные отношения устанавливаются и регулируются по правилам и принципам, устанавливаемым гражданским законодательством. Поэтому между частноправовыми, т.е. имущественными, отношениями и нормами гражданского права существует прямая и непосредственная взаимосвязь и взаимозависимость в процессе их реализации. При этом нормы гражданского права существенно влияют на развитие имущественных отношений в обществе и способствуют совершенствованию гражданского законодательства для приведения его в соответствие с возникающими в обществе частноправовыми отношениями.

Таким образом, нормы гражданского права предназначены для полноценного и всеобъемлющего регулирования общественных отношений, возникающих в сфере экономики. В этом и заключается основная задача цивилистики, которая обособляет отдельные группы имущественных отношений в самостоятельные институты гражданского права, определяя их место и роль в общей системе частноправовых отношений.

Связь гражданско-правовых институтов с экономикой не утрачивается и в тех случаях, отмечал С.И. Аскназий, когда развитие экономики в данной системе осуществляется в рациональном процессе государственного воздействия на соответствующие отношения, когда государство, осознав назревшие потребности системы, создает новые экономические явления, используя для этого многообразные методы воздействия, в том числе и методы правовые⁴⁷.

Принятию государственными органами законодательной власти необходимых и востребованных обществом норм гражданского права предшествует исследование и научное познание частноправовых, имущественных отношений, существующих в обществе. Это специальная – научная и познавательная деятельность, исследующая экономические закономерности в обществе, регулируемые нормами гражданского права путем применения специальных принципов, методов и способов регулирования, а также специальных правовых понятий в области гражданского права, например: субъект права, объект права, вещное право, договорное право и т.д.

Изложенный подход к исследованию вопросов воздействия норм гражданского права на имущественные отношения и наоборот представляет собой методологию гражданского права, имеющую свои способы, средства, цели, задачи и пути исследования. Методологический подход, применяемый в процессе исследования гражданского права, позволяет выявлять закономерности возникновения и установления имущественных отношений, их развитие, а также их соответствие нормам гражданского права. Методологический подход позволяет также систематизировать имущественные отношения по видам и институтам для применения к этим отношениям специальных юридических понятий и правовых конструкций.

Практическая реализация методологического процесса познания и исследования норм гражданского права и имущественных отношений в целях их развития осуществляется путем:

- сбора информации и сведений о фактически возникающих в обществе имущественных отношениях;
- выявления предпосылок и причин установления этих отношений;
- выявления предпосылок для вовлечения в имущественные отношения различных субъектов гражданского права – юридических и физических лиц;
- выявления наиболее распространенных имущественных отношений и часто применяемых норм гражданского права, равно как выявление редко применяемых норм гражданского права, и установления причин этих явлений;
- выявления наиболее типичных и необходимых свойств поведения участников определенной группы имущественных отношений;
- исследования юридических понятий, используемых и применяемых в гражданском законодательстве, действующем на определенном этапе экономического развития общества, для выявления необходимости изменения или введения новых правовых понятий в целях дальнейшего эволюционного развития имущественных отношений в обществе.

Реализация изложенных и других методологических задач гражданского права позволяет:

- а) оценивать состояние гражданского законодательства на предмет его соответствия или несоответствия существующим в обществе имущественным отношениям;
- б) выявлять актуальные правовые проблемы, существующие в механизме правового регулирования имущественных отношений;
- в) разрабатывать научно-практические рекомендации по совершенствованию гражданского законодательства.

⁴⁷ Аскназий С.И. Основные вопросы теории социалистического гражданского права. М., 2008. С. 100.

Изложенные способы применения методологии гражданского права в целом определяют вектор его развития в обществе. При этом одной из приоритетных задач методологии гражданского права является научный поиск путей развития имущественных отношений в обществе.

Литература

Аскназий С.И. Основные вопросы теории социалистического гражданского права. М., 2008.

Глава 4. Функции, задачи и принципы российского гражданского права

§ 1. Функции гражданского права

Гражданское право как самостоятельная отрасль права характеризуется различными правовыми категориями, а именно как научная категория, отрасль права, система гражданского законодательства, специальный метод правового регулирования группы частноправовых отношений, механизм правового регулирования гражданско-правовых отношений и т.д. Объединяет данные правовые категории предмет регулируемых гражданским правом отношений – частноправовые отношения.

Частноправовые отношения являются наиболее распространенными общественными отношениями, в которые вовлечены практически все граждане и юридические лица. По этой причине данные отношения требуют особого правового порядка, предусматривающего комплекс юридических мер по их регулированию в рамках специальной и самостоятельной правовой отрасли – гражданского права, главной функцией которого является регулирование частноправовых отношений.

Регулятивная функция гражданского права заключается в установлении в нормах гражданского права оснований возникновения гражданских прав и обязанностей и пределов их осуществления, что прямо закреплено в ст. 8–10 гл. 2 ГК РФ. В частности, в ст. 9 Кодекса определено, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. При этом отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Кроме того, регулятивная функция гражданского права создает правовые условия и предпосылки для нормального и непрерывного товарно-денежного оборота в обществе, достигаемого путем нормативного установления единых правил и процедур по осуществлению имущественного оборота в обществе. Основными принципами осуществления данных процедур являются автономия воли участников гражданско-правовых отношений и свобода в заключении и определении условий договора.

Таким образом, **регулятивная функция гражданского права** обеспечивает непрерывный имущественный оборот в обществе: позволяет упорядочить возникающие в обществе гражданско-правовые отношения; систематизирует их по группам и видам и т.п.

Для полноценной реализации гражданско-правовых отношений одной регулятивной функции источников права недостаточно, так как спецификой данных отношений является автономия воли и свобода действий их участников. Данная специфика требует от участников гражданско-правовых отношений добросовестного поведения при заключении, исполнении и прекращении договора, включая добросовестное исполнение принятых на себя обязательств по договору. Нормами гражданского права установлены специальные правила, призывающие

субъектов права к недопущению действий по причинению вреда другому лицу; надлежащему исполнению своих договорных обязательств; возмещению причиненного убытка или имущественного вреда и выполняющие иные охранительные функции.

Таким образом, для полноценного и эффективного регулирования имущественных отношений, возникающих в обществе, наряду с регулятивными функциями нормы гражданского права выполняют также **охранительные функции**, не допускающие и предотвращающие нарушение имущественных прав участниками гражданско-правовых отношений.

Составной частью охранительной функции гражданского права является защитная функция, которая наряду с профилактическими задачами предоставляет участникам имущественных отношений права на судебную защиту, что прямо предусмотрено ст. 11 ГК РФ, устанавливающей, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Если регулятивная функция гражданского права осуществляется путем применения участниками правоотношения нормы гражданского права, то защитная функция реализуется путем привлечения органов государственной власти, в особенности судебной власти, что указывает на публичный характер защитной функции гражданского права. Именно данная функция дисциплинирует участников гражданского правоотношения и способствует проявлению добросовестности с их стороны при исполнении принятых на себя обязательств.

Кроме регулятивной и охранительной функций гражданское право выполняет также **координирующую функцию** в случаях, когда гражданско-правовые отношения регулируются различными по отраслевой принадлежности нормами права, образуя тем самым комплексные отношения. Это банковские, инвестиционные, земельные, страховые строительно-подрядные и другие отношения, в которых одним из участников является лицо, деятельность которого подлежит лицензированию или контролю со стороны органов государственной власти в целях предотвращения с его стороны нарушений прав потребителей.

При этом публичный характер подобных отношений не умаляет их частноправовую природу, конечной целью которых является удовлетворение имущественных потребностей лиц, вступающих в данные отношения. Координирующая функция гражданского права в данном случае выполняет объединяющую роль путем гармоничного сочетания и соотношения различных по отраслевой принадлежности правовых норм, регулирующих комплексные отношения. С гражданскими правоотношениями соприкасаются налоговые, таможенные, трудовые и иные правоотношения, в результате чего возникают комплексные правовые образования со своей спецификой в каждой сфере экономической деятельности общества (в промышленности, сельском хозяйстве, торговле, на транспорте и т.д.). Однако главенствующую роль в них выполняют нормы гражданского права⁴⁸.

§ 2. Задачи гражданского права

Для эффективного развития экономических и социальных сфер государства в условиях рыночных отношений важное значение имеет правовой механизм, регулирующий эти отношения. В российском правовом порядке, как и во многих других мировых правовых порядках, рыночные отношения регулируются специальной отраслью – гражданским правом, которая решает две основные задачи – частного и публичного характера.

Задачи частного характера решаются путем развития и совершенствования института частной собственности в гражданском праве, в особенности ее форм – кол-

⁴⁸ Власов А.А. Гражданское право. Общая часть: Курс лекций. М., 2008. С. 18.

лективной и индивидуальной собственности. Достигается это путем провозглашения правовых принципов, презумпций и правил в нормах гражданского права, устанавливающих содержание, основание приобретения и прекращения права собственности или иных вещных прав. Развитие института частной собственности во многом зависит от степени развития в обществе различных обязательственных отношений, возникающих по поводу владения, пользования и распоряжения объектами частной собственности или иными вещными правами.

Наличие в нормах гражданского права широкого спектра институтов договорных и других обязательств является благодатной почвой для развития частноправовых имущественных отношений и, как следствие, развития товарообменных операций в обществе. В данном процессе задача гражданского права заключается в создании адекватного механизма правового регулирования имущественных и личных неимущественных отношений в обществе путем нормативного установления:

- а) правового положения участников гражданского оборота;
- б) оснований возникновения и порядка реализации права собственности и других вещных прав, а также прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации;
- в) правового регулирования договорных отношений и других обязательств, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников данных отношений.

С помощью норм публичного характера решаются такие вопросы, как формирование и построение на государственном уровне системы гражданского законодательства, регулирующей все экономические, т.е. имущественные отношения, а также личные неимущественные отношения в обществе.

Гражданское право способствует развитию предпринимательской инициативы у субъектов гражданского права, а также развитию экономических отношений в обществе путем создания правовых условий и предпосылок для регулирования данных отношений. То есть гражданское право является в некотором роде индикатором, определяющим необходимость изменения или корректировки существующих экономических, т.е. имущественных, отношений в обществе. В данном случае гражданское право выполняет функцию «правового камертона», настраивающего и адаптирующего возникающие в обществе экономические отношения к действующему гражданскому законодательству.

Изложенные функции гражданского права способствуют также развитию производственных мощностей в легкой и тяжелой промышленности государства, созданию новых рабочих мест, улучшению социальной сферы жизни населения, а также удовлетворению материальных потребностей граждан. Здесь вполне уместно упомянуть суждения О.С. Иоффе, полагавшего, что удовлетворение культурных потребностей граждан опирается на постоянное повышение их материального благосостояния и зачастую реализуется установлением имущественных отношений, как и в свою очередь развитие творческой инициативы, например, в области техники, содействует техническому прогрессу, а тем самым общему подъему экономики⁴⁹.

§ 3. Принципы гражданского права

Регулирование имущественных отношений осуществляется по правилам, предусмотренным нормами гражданского законодательства, выполняющими основополагающую роль в правовом регулировании данных отношений. Одно из первых и самых существенных требований, предъявляемых к праву развивающейся человеческой личности, является требование опреде-

⁴⁹ Иоффе О.С. Избранные труды: В 4 т. Т. 2. СПб., 2004. С. 38.

ленности правовых норм⁵⁰. Поэтому в нормах гражданского права должна четко и ясно отражаться модель будущего поведения субъекта гражданского права, желающего вступить в имущественные отношения. Такая ясность необходима с целью осознания субъектом права мотива своего поведения, побуждающего его к совершению тех или иных действий в рамках выбранного им имущественного отношения. По этому поводу Н.Л. Дювернуа отмечал, что по мере того, как народ все более и более сознает потребность упрочения начал права и справедливости, обычаи уступают место законам⁵¹. Соответственно назначением гражданского права является определение линии будущего поведения (действия) субъекта гражданского права, а также реализация им своего права в соответствии с предписаниями правовой нормы.

Для принятия правовой нормы с целью ее последующего практического применения должна быть обозначена причина (или предпосылка) – движущая сила, обосновывающая необходимость, целесообразность принятия правовой нормы. Такой предпосылкой может быть руководящая идея.

Руководящая идея отражает существенные свойства общественных явлений и общественные отношения, и направляет поведение людей в соответствии с объективной закономерностью исторического развития.⁵² Поэтому руководящие идеи могут быть реализованы только посредством их возведения в закон, т.е. в норму права.

Вместе с тем, утверждает Т.Г. Тамазян, принципы права содержат положения самого общего характера, обладают высокой степенью абстрактности, находят преломление в нормах права и определяют применение всех норм отрасли. Они не устанавливают конкретных прав и обязанностей субъектов соответствующих правоотношений⁵³. Иную точку зрения высказывал С.Н. Братусь, утверждавший, что принцип – это закон, относящийся именно к данной группе однородных социальных явлений⁵⁴. По сути, С.Н. Братусь характеризует принцип как руководящую правовую идею, воплощенную в норму закона.

Предметом гражданско-правовых отношений являются имущественные отношения, возникающие между лицами по поводу приобретения и использования материальных благ, а также личные неимущественные отношения, но связанные с имуществом, а в целом частноправовые отношения. При этом роль правовых принципов заключается в том, что они определяют основное содержание, характер толкования и применения норм данной системы, отрасли и института права⁵⁵.

Таким образом, роль правовых принципов в гражданском праве заключается в том, что они содержат в себе идеологические начала, в полной мере соответствующие целям и задачам гражданского права, предмету, методу и системе регулируемых им отношений.

О.С. Иоффе полагал, что принципы – то, на что опирается советское гражданское право, что составляет его основные начала⁵⁶. Ю.Г. Басин шире рассматривает роль и значение принципов гражданского права, определяя их как основные начала, т.е. основополагающие идеи, сформулированные законом или вытекающие из смысла его предписаний, содействующие правильному пониманию содержания и текстуального выражения гражданско-правовых норм, их адекватному толкованию, разрешению противоречий между ними, помогающие заполнять пробелы законодательства⁵⁷. Особого внимания заслуживает тезис Ю.Г. Басина о роли и значении принципов в разрешении противоречий между нормами гражданского законодательства,

⁵⁰ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 2003. С. 91.

⁵¹ Дювернуа Н.Л. Источники права и суд в Древней России. СПб., 2004. С. 35.

⁵² Шейндлин Б.В. Сущность советского права. Л., 1959. С. 65.

⁵³ Тамазян Т.Г. Презумпции в страховом праве: Дис.... канд. юрид. М., 2004. С. 46.

⁵⁴ Братусь С.Н. Принципы советского гражданского права // Правоведение. 1960. № 1. С. 48.

⁵⁵ Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. М., 2001. С. 217.

⁵⁶ Иоффе О.С. Избранные труды: В 4 т. Т. 2. С. 38.

⁵⁷ Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву. СПб., 2003. С. 34.

а также в устранении пробелов, существующих в гражданском праве. В данном случае, Ю.Г. Басин раскрыл практическое значение принципов гражданского права.

А.А. Власов также считает, что если какое-либо общественное отношение, входящее в предмет гражданского права, не урегулировано действующим законодательством и к нему невозможно применить сходный закон или иной правовой акт, такое отношение разрешается исходя из общих начал и смысла принципов гражданского права⁵⁸.

Указанные тезисы вполне актуальны для гражданского права, ибо ни одно другое отраслевое право не является столь содержательным и многообразным в регулировании общественных, т.е. имущественных, отношений, как гражданское право. Однако невозможно предусмотреть все нюансы и тонкости различных имущественных и товарно-денежных отношений в нормах гражданского права. Поэтому для полноценного регулирования данных отношений и предотвращения каких-либо спорных ситуаций в процессе их реализации возникает необходимость в применении правовых принципов, определяющих общие начала и смысл гражданского законодательства.

Именно поэтому в нормах гражданского законодательства содержатся положения, прямо указывающие на необходимость применения в гражданско-правовых отношениях специальных идеологических начал, определяющих общие начала и смысл гражданского законодательства. В частности, в п. 2 ст. 6 ГК РФ определено, что при невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости. Более того, в п. 1 ст. 8 ГК РФ также определено, что гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Содержание общих начал и смысла гражданского законодательства в виде принципов гражданского права получили свое нормативное закрепление в ст. 1 ГК РФ:

- а) равенство участников гражданско-правовых отношений;
- б) неприкосновенность собственности;
- в) свобода договора, т.е. приобретение и осуществление своих гражданских прав только своей волей и в своем интересе;
- г) недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
- д) беспрепятственное осуществление гражданских прав;
- е) законодательное обеспечение восстановления нарушенных прав и их судебная защита.

Равенство участников гражданско-правовых отношений определяет их независимость друг от друга при реализации обязательственных отношений, в которых отсутствует какая-либо соподчиненность между его участниками, равно как отсутствуют административные и иные властные отношения. Поэтому при реализации гражданских прав участники гражданских правоотношений должны обладать равными правами: на выбор модели поведения, на участие в сделке по распоряжению своим имуществом. Но самым существенным признаком, характеризующим принцип равенства участников гражданско-правовых отношений, является равнозначное распространение норм гражданского права на всех участников указанных отношений. Никто из участников имущественных отношений не должен иметь заранее никаких преимуществ в правовом положении перед другими участниками данных отноше-

⁵⁸ Власов А.А. Гражданское право. Общая часть: Курс лекций. С. 13.

ний. Подобные равные возможности обеспечивают полноценную реализацию гражданско-правовых отношений.

Неприкосновенность собственности является одним из базовых принципов гражданского права, предоставляющим его субъектам распоряжаться своей собственностью только по своему усмотрению, без чьего-либо принудительного или административного вмешательства, что прямо предусмотрено п. 2 ст. 209 ГК РФ. Данный принцип можно рассматривать как практическое воплощение специальных положений Конституции РФ о праве частной собственности. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами (п. 2 ст. 35 Конституции РФ). Более того, неприкосновенность собственности охраняется законом и никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда.

Закон предусматривает особые случаи прекращения права собственности. В частности, согласно п. 1 ст. 235 ГК РФ право собственности прекращается:

- а) при отчуждении собственником своего имущества другим лицам;
- б) при отказе собственника от права собственности;
- в) при гибели или уничтожении имущества;
- г) при утрате права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом. Кроме того, в п. 2 ст. 235 ГК РФ законодателем установлен запрет на принудительное изъятие имущества у собственника за исключением случаев, строго ограниченных законом (ст. 237–243, п. 4 ст. 252, п. 2 ст. 272, ст. 282, 285, 293, п. 4, 5 ст. 1252 ГК РФ).

Следует отметить, что не все объекты гражданских прав могут находиться в частной собственности и соответственно характеризоваться признаком неприкосновенности. В частности, объекты гражданских прав, изъятые из оборота, не обладают статусом неприкосновенности для государственных органов, за исключением случаев, когда некоторые виды объектов гражданских прав принадлежат определенным участникам оборота либо находятся в обороте по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные). Порядок оборачиваемости таких объектов устанавливается специальными законами.

Свобода договора является базовым принципом гражданского права, наделяющим его субъектов правом свободного, т.е. своей волей и в своем интересе, участия в гражданском обороте. Данная свобода выражается в нескольких значениях:

- а) в выборе вида гражданско-правовой сделки, которую желает заключить субъект гражданского права;
- б) в выборе контрагента;
- в) в определении условий договора;
- г) выборе модели поведения в определенной сделке. При этом каждый участник вправе ограничить свои вещные права по договору, предусмотрев в нем соответствующее условие. Например, собственник имущества, передав имущество в аренду или в лизинг на определенный срок, не вправе распоряжаться данным имуществом в течение срока аренды или лизинга, если в договоре нет иных условий. Подобное ограничение является условным, им участники гражданских прав сами наделяют себя в рамках свободы договора.

При выборе вида гражданско-правового договора стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

Следует отметить, что принцип свободы договора имеет некоторые законодательные ограничения, когда правоотношения по договору устанавливаются не только по соглашению сторон, но и с учетом обязательных для сторон правил, установленных законом и иными правовыми актами (императивными нормами), действующими в момент заключения договора (п. 1 ст. 422 ГК РФ).

В некоторых случаях законодатель обязывает субъектов гражданского права заключать в обязательном порядке гражданско-правовые договоры. Это так называемые публичные дого-

воры, заключаемые коммерческой организацией и устанавливающие обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). В качестве примера можно привести страховую организацию, которая в обязательном порядке должна заключить договор личного страхования, если к ней обратится страхователь. Или другой пример, любой банк также обязан заключить договор банковского счета или вклада, если к ней обратится клиент. При этом коммерческие организации не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами (п. 1 ст. 426 ГК РФ).

Недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Данный принцип призван защитить личные имущественные и неимущественные права субъектов гражданского права, в том числе и предпринимателей. Участие в имущественных отношениях является личной и коммерческой тайной участников гражданского оборота, и никто не вправе вмешиваться и получать информацию и сведения об имущественном положении субъектов гражданского права. В большей степени это относится к государственным органам и его представителям, которые вправе получать информацию об имущественном положении субъектов гражданского права только в случаях, предусмотренных законом. Кроме того, законодатель предусматривает специальный порядок, обеспечивающий разновидность коммерческой тайны, например банковской тайны (ст. 857 ГК РФ) или тайны страхования (ст. 946 ГК РФ).

В случае причинения убытков гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, данные убытки подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием (ст. 16 ГК РФ).

Беспрепятственное осуществление гражданских прав как принцип гражданского права подразумевает свободное участие, т.е. без воздействия внешних помех и препятствий, в особенности со стороны государственных органов. Подобные препятствия возникают, как правило, у субъектов предпринимательской деятельности, когда представители государственных органов чрезмерно формализуют процессы лицензирования той или иной предпринимательской деятельности, допускают необоснованные проверки и излишний контроль за предпринимателями. В отношении физических лиц подобные препятствия могут допускать органы государственной регистрации при регистрации сделок с недвижимым имуществом, чрезмерно бюрократизируя процедуру регистрации имущественных прав граждан и т.д.

Вместе с тем следует отметить, что полное отсутствие государственного регулирования предпринимательской деятельности, а также государственной регистрации имущественных прав может привести к злоупотреблению со стороны субъектов гражданских прав, монополизации рынка некоторых видов услуг и нарушению имущественных прав граждан. Поэтому система государственного регулирования предпринимательской деятельности в обязательном порядке должна функционировать, но в разумных пределах, т.е. эффективно и целесообразно.

Законодательное обеспечение восстановления нарушенных прав и их судебная защита. Полноценная реализация гражданских, т.е. имущественных, прав может быть осуществлена только при наличии и функционировании специального правового механизма, обеспечивающего защиту этих прав, прописанного в нормах гражданского права в виде правовых принципов, обеспечивающих защиту гражданских прав специальными способами и правовыми средствами защиты. С этой целью гражданское законодательство в ст. 12 ГК РФ предусматривает специальные способы защиты гражданских прав, которые могут применяться

субъектами гражданского права для защиты своих имущественных прав в случае их нарушения. В частности, это такие способы защиты, как: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным решения собрания; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащита права; присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков; взыскание неустойки; компенсация морального вреда; прекращение или изменение правоотношения; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону, а также иные способы, предусмотренные законом.

Особенностью указанных способов защиты гражданских прав является их диспозитивный характер, указывающий на самостоятельность выбора субъектом гражданского права одного или нескольких способов защиты вышеперечисленных гражданских прав. При этом наиболее эффективным и действенным способом защиты является судебная защита.

Следует отметить, что судебная защита является публичным способом защиты гражданских прав, т.е. с привлечением судебных органов, к которой следует обращаться в крайних случаях, когда исчерпаны все способы мирного урегулирования имущественного спора, тем более что судебные процессы, как правило, длительные по времени. Поэтому у субъектов гражданского права имеются альтернативные способы защиты своих имущественных интересов, а именно во внесудебном порядке путем достижения взаимного соглашения по спорным вопросам имущественного характера. Данный диспозитивный метод урегулирования является наиболее эффективным и практически действенным урегулированием имущественных споров.

Литература

- Басин Ю.Г.* Избранные труды по гражданскому праву. СПб., 2003.
Братусь С.Н. Принципы советского гражданского права // Правоведение. 1960. № 1.
Власов А.А. Гражданское право. Общая часть: Курс лекций. М., 2008.
Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. М., 2001.
Дювернуа Н.Л. Источники права и суд в Древней России. СПб., 2004.
Иоффе О.С. Избранные труды: В 4 т. Т. 2. СПб., 2004.
Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 2003.
Тамазян Т.Г. Презумпции в страховом праве: Дис.... канд. юрид. наук. М., 2004.
Шейндлин Б.В. Сущность советского права. Л., 1959.

Глава 5. Система российского гражданского права

§ 1. Система отрасли гражданского права

Гражданское право является самым емким, многосторонним и всеохватывающим по сферам общественных отношений отраслей права. Многообразие и сложность имущественных отношений, возникающих между субъектами гражданского права, требует логически выстроенной системы норм права, в целом составляющих единую систему гражданского права, основанную на гражданском законодательстве.

Ранее система гражданского законодательства Российской империи была построена по модели римского гражданского права. В основе этой системы, как утверждал Г.Ф. Шершеневич, лежит совершенно верная мысль, что все иски возникают и существуют между лицами по поводу вещей, следовательно, система имеет в виду три существенных элемента права: субъ-

ект, объект и охраненное судебной защитой отношение. И называется институционной системой права⁵⁹.

В дальнейшем, с развитием в государстве имущественных отношений, а главное, с их расширением, которые охватили практически все сферы человеческой жизни, данные отношения потребовали более четкого и системного правового регулирования, разделения их на группы. Каждая из этих групп составила самостоятельные институты отношений, которые стали прописываться в нормах гражданского законодательства. На этой основе была построена германская, или так называемая пандектная система права, которая и получила свое развитие во многих европейских странах мира, в том числе и в России в XVIII–XIX вв. Особенность данной системы гражданского права заключается в том, что она состоит из общей и особенной частей, включающих четыре группы отношений: вещные, обязательственные, семейные и наследственные отношения.

Дальнейшее историческое развитие общественных, в том числе и имущественных отношений показало, что правового регулирования только указанных четырех групп отношений недостаточно, что потребовало нормативно-правового расширения институтов имущественных отношений в рамках единой системы гражданского права. Данное расширение осуществилось в современном гражданском праве России, которое приобрело новую системную группировку институтов и норм гражданского права, строго разделенную на четыре части:

1. **Общую часть.**
2. **Особенную часть, состоящую из отдельных видов обязательств или самостоятельных институтов гражданского права.**
3. **Наследственное право.**
4. **Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.**

1. **Общая часть** гражданского права состоит из основных положений гражданского законодательства, права собственности, других вещных прав, а также общей части обязательственных прав. Положения общей части устанавливают основные начала гражданского законодательства; основания возникновения гражданских прав и обязанностей; пределы осуществления гражданских прав и способы их защиты; правовое положение субъектов гражданского права, их права и обязанности; объекты гражданских прав и их оборотоспособность; сделки и представительство; исковую данность и сроки исковой давности. Особое место в структуре общей части гражданского права занимает раздел, посвященный праву собственности и иных вещных прав, составляющий фундамент частного права. В частности, общая часть гражданского права устанавливает содержание права собственности, основания его возникновения и прекращения, формы собственности, а также защиту права собственности и других вещных прав.

Для практической реализации субъектами гражданского права своих имущественных прав в рамках правоотношения в систему гражданского права включен раздел – обязательственного права, устанавливающий: понятие обязательства и основания его возникновения; общие положения об исполнении обязательства; способы обеспечения обязательства; основания и порядок перемены лиц в обязательствах; ответственность за нарушение обязательства; основания прекращения обязательства; общее положение о договоре – форме обязательства, а также основания изменения и расторжения гражданско-правовых договоров.

Значение Общей части заключается в том, что в ней определены основные понятия и элементы гражданского права, применяемые в единой логической связи во всех институтах обязательственного права. Кроме того, положения общей части определяют единые правила, стандарты, формы и процедуры заключения, исполнения и прекращения обязательственных

⁵⁹ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 1. М., 2005. С. 94.

отношений. Особое значение имеют положения ст. 422 ГК РФ, устанавливающие порядок применения императивных норм ко всем институтам обязательственных отношений гражданского права.

2. **Особенная часть – отдельные виды обязательств** – является самой объемной частью системы гражданского права, состоящей из отдельных институтов гражданского права, представляющих собой самостоятельное обязательственное правоотношение, регулируемое нормами части второй ГК РФ. В частности, это такие институты, как: купля-продажа, мена, дарение, рента и пожизненное содержание с иждивением, аренда, наем жилого помещения, безвозмездное пользование, подряд, выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, возмездное оказание услуг, перевозка, заем и кредит, финансирование под уступку денежного требования, банковский вклад, банковский счет, расчеты, хранение, страхование, поручение, действия в чужом интересе без поручения, агентирование, доверительное управление имуществом, коммерческая концессия, простое товарищество, публичное обещание награды, публичный конкурс, проведение игр и пари, обязательства вследствие причинения вреда и обязательства вследствие неосновательного обогащения.

Каждый из перечисленных обязательств, за исключением обязательства вследствие причинения вреда и неосновательного обогащения, представляет собой самостоятельный институт имущественных отношений, реализуемый путем заключения и исполнения договора. Практическая реализация обозначенных институтов обязательственного права в совокупности составляет имущественный оборот, осуществляемый в соответствии со специальными нормами гражданского права. При этом нормы гражданского права, регулирующие отношения, возникающие вследствие причинения вреда или неосновательного обогащения, также являются обязательственными, но они носят не оборотоспособный, а охранительный характер, направленный на защиту имущественных прав субъектов гражданского права.

3. Третьей частью гражданского права является **наследственное право**, регулирующее имущественные отношения, возникающие в связи со смертью лица. Это строго регламентированные отношения, предусматривающие специальную процедуру перехода имущества или имущественных прав от умершего лица к его наследникам по двум основаниям: по закону или по завещанию.

Учитывая возрастающие интеграционные процессы с иностранными лицами, которые в последнее время приобретают всеобъемлющий характер, в систему современного гражданского права включен специальный раздел – **международное частное право**. Нормы международного частного права устанавливают правовое положение иностранных лиц, вступающих в имущественные отношения с российскими лицами, а также применимое право к данным отношениям.

4. Самостоятельной частью гражданского права является система норм, регулирующих отношения, связанные с возникновением имущественных **прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации**. Это значительный и самостоятельный раздел системы гражданского права, посвященный приобретению и охране (защите) результатов интеллектуальной собственности. Внутреннюю структуру данного раздела составляют различные виды прав на интеллектуальную собственность.

Прежде всего следует выделить авторское право на произведения науки, литературы и искусства. Другими разновидностями интеллектуальной собственности являются смежное с авторским право на результаты исполнительской деятельности (исполнения), фонограммы, сообщения в эфир или по кабелю радио- и телепередач (эфирное и кабельное вещание), содержание баз данных, а также право на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.

Еще одной разновидностью прав на результаты интеллектуальной собственности является патентное право, устанавливающее порядок создания и использования исключительных

прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. В правоприменительной практике данное право зачастую именуют как промышленное право, регулирующее отношения по созданию объектов интеллектуальной собственности, которые используются только в промышленности и на производстве. К ряду аналогичных прав можно причислить также право на селекционное достижение, право на топологию интегральных микросхем, право на секрет производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (право на фирменное наименование, товарный знак и знак обслуживания) и право на использование результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.

Именно по такому принципу и в таком хронологическом порядке построена система гражданского законодательства, точнее, ГК РФ, состоящая из Общей части, т.е. общих положений и Особенной части, включающей в себя отдельные виды обязательства – институты.

§ 2. Система учебного курса гражданского права

Гражданское право представляет собой не только стройную систему подотраслей, разделов и институтов права, основанных на гражданском законодательстве, но и значительный теоретический материал, раскрывающий и освещающий предмет и метод регулируемых гражданским правом отношений. Многие имущественные отношения, складывающиеся в обществе, не урегулированы нормами гражданского законодательства либо урегулированы не в полной мере. Подобные отношения становятся предметом изучения и исследования в рамках специального учебно-методического курса, а именно учебного курса гражданского права, освещающего многие гражданско-правовые понятия, не нашедшие свое определение в нормах гражданского законодательства.

Следует отметить также, что в нормах гражданского законодательства закрепляются лишь общие понятия некоторых элементов, терминов, институтов и обязательств гражданского права. Однако в них не освещаются и не раскрываются методы и способы их реализации применительно ко всем институтам гражданского права, что порождает множество проблем в правоприменительной практике. В то же время в рамках учебной дисциплины разрабатываются и изучаются подходы, способы и приемы применения отдельных норм гражданского права в единой логической увязке с другими нормами всей системы гражданского права. Поэтому прав был С.С. Алексеев, утверждавший, что в учебной дисциплине гражданского права части должны располагаться так, чтобы осуществлялись последовательность и логичность в изучении этой отрасли права, соблюдалось соответствие его частей (разделов) действующему закону в России – ГК РФ⁶⁰.

На первый взгляд между системой учебного курса гражданского права и системой отрасли гражданского права, а также системой гражданского законодательства прослеживается некоторое сходство. Но фактически между данными правовыми образованиями существует определенное различие в их целевом назначении, в решении практических задач и в исследовательском материале. Это совершенно разные правовые образования, с разными целями и задачами. Объединяет их лишь предмет регулируемых гражданским правом отношений и применимое к данным отношениям гражданское законодательство. Тем не менее отличие учебного курса гражданского права от иных смежных правовых образований заключается в том, что система курса гражданского права предназначена для наиболее глубокого и прикладного его усвоения.

С этой целью курс гражданского права представляет собой специальный учебный материал, который позволяет системно усваивать положения гражданского

⁶⁰ Алексеев С.С. Гражданское право. М., 2009. С. 21.

законодательства. Учебный курс также включает освещение многих проблем, не нашедших своего отражения в законодательстве, анализ судебной практики для поиска и применения наиболее оптимальных путей решения проблемных зон гражданского законодательства.

Для лучшего усвоения учебный курс гражданского права делится на разделы:

1. Раздел первый – гражданское право – общие положения, а именно: понятие гражданского права и его характеристика; предмет регулируемых гражданским правом отношений; определение гражданского права как самостоятельной отрасли права; метод и методология гражданского права; функция, задачи и принципы гражданского права; система гражданского права; наука гражданского права.

2. Раздел второй – гражданское правоотношение, – в котором изучается гражданское законодательство; субъекты гражданского права; объекты гражданского права; сделки, представительство и сроки исковой давности.

3. Раздел третий – право собственности и иные вещные права – общие положения о праве собственности и его содержание, основания приобретения и прекращения, а также способы его защиты.

4. Раздел четвертый – общая часть обязательственного права, изучающая общие положения об обязательствах, а именно: понятие и стороны обязательства; перемена лиц в обязательстве; исполнение и основания прекращения обязательства; обеспечение обязательства; ответственность за нарушение обязательства; общие положения о форме обязательства – договоре.

5. Раздел пятый – отдельные виды обязательств по передаче имущества в собственность или в иное вещное право, выполнению отдельных работ и услуг, в том числе финансовых и посреднических услуг. Здесь же изучаются внедоговорные обязательства, возникающие вследствие причинения вреда и неосновательного обогащения.

6. Раздел шестой – наследственное право – содержит общие положения о наследовании, основания возникновения наследства, процедуры и правила приобретения и принятия наследства.

7. Раздел седьмой – международное частное право изучает право, подлежащее применению при возникновении имущественных отношений с участием иностранных лиц.

8. Раздел восьмой – право интеллектуальной собственности – посвящен изучению различных видов интеллектуальной собственности – авторскому праву и смежным с ним правам, патентному праву и промышленным правам.

Литература

Алексеев С.С. Гражданское право. М., 2009.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 1. М., 2005.

Глава 6. Наука гражданского права России

§ 1. Понятие, предмет и задача науки гражданского права

Фундаментом гражданского права является гражданское законодательство, которое находится в постоянном развитии и совершенствовании в зависимости от развития экономических отношений в обществе. Развитие гражданского законодательства осуществляется не хаотично, а системно и логично, на основе специальных научных исследований гражданского законодательства и имущественных отношений, возникающих в обществе.

Научный подход к разработке и совершенствованию гражданского законодательства применялся издавна, еще со времен римского классического права, ставшего впоследствии базо-

вой основой для разработки и построения системы гражданского права России в середине XVIII в. Научные подходы, применявшиеся в то время, сводились в основном к системному толкованию и комментариям норм гражданского законодательства. Позже, в конце XVIII – начале XIX в. научный подход к изучению гражданского права России существенно меняется, осуществляется переход от частных к общему, применяется системный подход к разработке и написанию полнообъемных учебников по гражданскому праву.

В учебниках гражданского права стали освещаться не только толкования или комментарии норм гражданского законодательства, но и история возникновения гражданских отношений на Руси, проекты законоположений об имущественных отношениях. Исследовался также частноправовой характер данных отношений, фундаментом которых является институт частной собственности.

Именно в указанный период стали появляться первые научные концепции и разработки о необходимости совершенствования гражданского законодательства России, в том числе путем активного использования исследовательского опыта западноевропейских ученых – цивилистов.

Стали появляться первые научные определения институтов и элементов гражданского права, их взаимосвязь с другими правовыми образованиями. На основе анализа и исследования сформировавшейся судебной практики разрабатывались предложения и концепции по совершенствованию норм гражданского законодательства того периода времени. В частности, К.П. Победоносцев в своем величайшем труде – «Курс гражданского права», который по праву считается первым в истории российской цивилистики фундаментальным учебником по гражданскому праву, выявил и обозначил проблемные вопросы, посвященные объектам гражданского права – вещам и иным предметам имущественного обладания⁶¹.

Последователем К.П. Победоносцева в вопросах научного подхода к изучению гражданского права был Ю.С. Гамбаров, впервые разработавший специальные научные методы, способы и приемы исследования системы гражданского права России. Данные научные разработки позволили последующим поколениям цивилистов выявлять наиболее проблемные зоны в системе гражданского права России, выработать предложения по решению этих проблем, в том числе и путем внесения изменений в гражданское законодательство.

Необходимое условие научного изучения права, как и всякого другого предмета, отмечал Ю.С. Гамбаров, есть «обработка его теми же методами, исходящими из опыта и наблюдений. Благодаря сравнительно-историческому изучению правоведение, в своем теоретическом отделе, подымается на степень науки, стремящейся открыть повторяемость в известных условиях, известных явлений права и причинную связь этих явлений в их отношениях как друг к другу, так и к явлениям окружающей среды»⁶². Как видно, в качестве фундаментального метода научного исследования Ю.С. Гамбаров выдвигает **метод сравнения, позволяющий совершенствовать законодательство**.

Наука гражданского права исследует не только нормы гражданского законодательства, но и имущественные отношения, регулируемые данным законодательством, являющиеся основополагающей частью объекта исследования, что обосновывается значимостью данных отношений. Органичной и динамичной частью гражданского права являются частноправовые, имущественные отношения, которые находятся в постоянном развитии и видоизменении. Каждая ступень развития общества сопровождается прежде всего развитием товарно-денежных, имущественных отношений, всегда опережающих действующие нормы, регулирующие данные отношения, которые необходимо приводить в соответствие со складывающимися в обществе имущественными отношениями.

⁶¹ Победоносцев К.П. Курс гражданского права. М., 2002. С. 80.

⁶² Гамбаров Ю.С. Гражданское право. Общая часть. М., 2003. С. 35.

Решение столь важных для общества и государства задач возложено на науку гражданского права, исследующую тенденции развития или стагнации различных имущественных отношений, а также предпосылки, способствующие изменению данных отношений. Наряду с этим наука гражданского права исследует социальные процессы, происходящие в обществе, непосредственно связанные с имущественным оборотом; слабые звенья в данном процессе; причины их образования; систему правового регулирования товарно-денежных отношений; противоречия и конфликты, возникающие при их регулировании; судебную практику, различные мнения, точки зрения, теоретические концепции и разработки в исследуемых областях гражданского права.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.