

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО
Учебник

Раздел I
ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

2009

ГЛАВА 1

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО — ОТРАСЛЬ ПРАВА И НАУКА

§ 1. Предмет и метод гражданского права¹

1. Определение. *Предмет гражданского права — это имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, характеризующиеся равенством, автономией воли и имущественной самостоятельностью участников этих отношений (ст. 2 ГК РФ).*

В соответствии с этим *методом гражданского права является правовое регулирование на основе равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности участников имущественных и личных неимущественных отношений.*

2. Значение. Предмет отрасли права отвечает на вопрос, *что* она регулирует (определяет и охраняет), а метод — *как* она регулирует.

Ответ на эти вопросы во многом характеризует содержание отрасли, сферу и пределы ее действия, ее отграничение от других отраслей права данной страны.

Гражданское право в России регулирует главным образом *имущественные отношения, т.е. отношения, которые в содержании и объектах выражают материальные блага, ценности и которые в соответствии с этим могут иметь денежную оценку.*

Таким образом, предмет гражданского права характеризуется тем, что эта отрасль российского права охватывает важнейшую (основополагающую) область жизни современного общества, которую нередко именуют «экономическим базисом», и главные участки практической деятельности людей. Гражданское право регулирует содержание и основные виды собственности, основания и порядок ее осуществления, отношения гражданского оборота, другие имущественные отношения во всех сферах общества.

При этом гражданское право регулирует имущественные отношения *особым методом* — на началах равенства, автономии воли и имуще-

¹ В последующем (если особо не оговорено, что речь идет об иных юридических системах или о гражданском праве вообще) под термином «гражданское право» подразумевается отрасль права Российской Федерации (*российское гражданское право*).

ственной (имущественно-распорядительной) самостоятельности субъектов отношения. То есть *регулирует тем способом, который в полной мере соответствует требованиям товарно-рыночной экономики и демократическим началам жизни общества* (проф. В.Ф. Яковлев).

Вместе с тем гражданское право регулирует и обширную область *личных неимущественных отношений*. Выражение ГК РФ о том, что они входят в предмет гражданского права, поскольку «связаны» с имущественными отношениями, нужно понимать в широком значении слова «связаны». Это не только отношения, которые непосредственно находятся в одном комплексе с имущественными, но и такие личные отношения и отношения в области авторства, научных открытий, в других неимущественных областях, которые строятся на тех же своеобразных основах, что и имущественные отношения гражданского права, — на началах равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, т.е. в соответствии с методом гражданского права.

Важнейшей сферой имущественных и личных неимущественных отношений, регулируемых гражданским правом, является *предпринимательская деятельность*. При этом в соответствии с ГК РФ предпринимательство представляет собой самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 2 ГК РФ).

Предмет гражданского права в известной мере охватывает (нередко — в качестве промежуточных) также известные *организационные отношения* (проф. О.А. Красавчиков) — в той мере, когда они необходимы и обеспечивают становление и функционирование «организуемых» имущественных и личных неимущественных отношений, в том числе — в области предпринимательской деятельности. Они важны, в частности, при заключении договоров, оформлении наследства, выдачи доверенности и т.д. (схема 1¹).

В научной и учебной литературе высказывается мнение о том, что в предмет гражданского права входят также корпоративные (внутрифирменные, внутрихозяйственные) отношения. Но более аргументированным следует признать другое мнение, в соответствии с которым эти отношения не имеют признаков, характерных для

¹ Автор данной и всех других схем, помещенных в настоящем учебнике, — канд. юрид. наук В.В. Прохоренко. — *Примеч. ред.*

предмета и метода гражданского права, строятся преимущественно на служебных и моральных основах и потому включаются в предмет не гражданского, а предпринимательского права как комплексной отрасли.

3. Имущественные отношения, не регулируемые гражданским правом.

Как определено в п. 3 ст. 2 ГК РФ, гражданское законодательство не применяется к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой. В том числе гражданское законодательство не применяется к налоговым и другим финансовым и административным, управленческим отношениям (даже тогда, например, когда отношения собственности в соответствии с законом регулируются в административном порядке, допустим, в вооруженных силах страны).

Вместе с тем и здесь, как определено в ГК РФ, неотчуждаемые, неотъемлемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются законом.

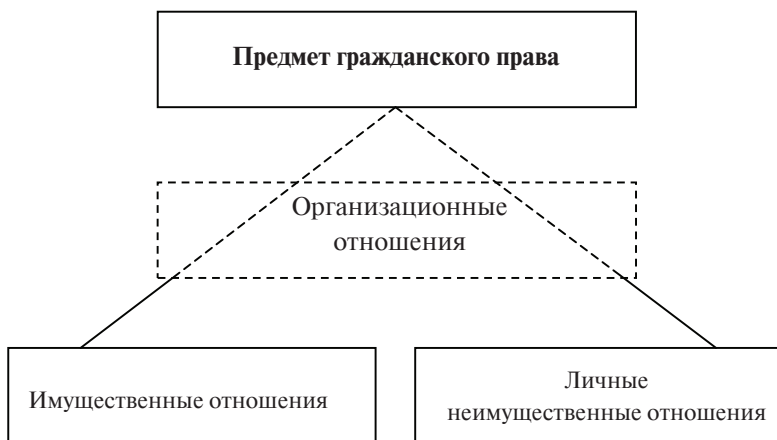


Схема 1. Предмет гражданского права

§ 2. Основные начала и функции гражданского права

1. Определение. *Основные начала гражданского права — это основополагающие идеи (общие принципы), которые определяют основное содержание гражданско-правового регулирования в целом, отраслевую специфику норм гражданского права и практику их применения.*

Функции гражданского права — это основные направления его деятельности, определяемые его предметом, методом и основными началами гражданско-правового регулирования.

2. Основные начала гражданского права, закрепленные в ГК РФ. Общие принципы (начала) гражданского права вырабатывались исторически в соответствии с требованиями экономической и социальной жизни, в практике гражданско-правового регулирования в течение многих столетий (наиболее интенсивно в римском частном праве, особенно в III—I вв. до н.э., I—III вв. н.э., в «золотые века» древнеримской юриспруденции). Отдельные начала гражданского права со временем получали закрепление в законе, в гражданских кодексах, в международно-правовых документах, в основополагающих правовых документах различных стран мира. Например, даже в сложных советских условиях, когда предпринимались попытки придать гражданскому праву черты отрасли публичного характера, в Гражданском кодексе РСФСР 1964 г. получил закрепление при указании на предмет гражданского права принцип «юридического равенства» субъектов гражданского права.

Наиболее полно основные начала гражданского права закреплены в п. 1 ст. 1 ныне действующего ГК РФ.

Таких начал семь:

- *равенство участников отношений, регулируемых гражданским законодательством;*
- *неприкосновенность собственности;*
- *свобода договора;*
- *недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;*
- *необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав;*
- *обеспечение восстановления нарушенных прав;*
- *судебная защита гражданских прав.*

Перечисленные начала гражданского права (а также содержащиеся в п. 2 ст. 1 и в последующих статьях Кодекса принципы приобретения и осуществления гражданских прав своей волей и в своем интересе, имущественная самостоятельность и автономия воли субъектов, начало диспозитивности и др.) равнозначны, одинаково важны для рассматриваемой отрасли права. Они в своем единстве, в совокупности и характеризуют специфику этой отрасли как гражданского права, особенности предмета и метода гражданского права, его место и роль в жизни общества.

Основные начала гражданского права получают все большее признание в общественном мнении и, что особенно важно, в юридической практике. В 2004 г. Конституционный Суд Российской Федерации по конкретному юридическому делу, возбужденному по инициативе граждан, вынес определение, которое для основных начал гражданского права имеет *принципиальное прецедентное значение*, придающее этим началам *функцию определяющей на конституционном уровне основы для понимания и толкования норм ГК РФ, заложенных в них принципов, правил*. Рассматривая принципы и правила, содержащиеся в ст. 1111 и п. 2 ст. 1152 ГК РФ, Конституционный Суд отметил, что «указанные правила *вытекают из закрепленных Гражданским кодексом Российской Федерации основных начал гражданского законодательства* (курсив наш. — Авт.), предусматривающих, что граждане приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе (ст. 1), участвуют в гражданских отношениях на основе автономии воли и имущественной самостоятельности (ст. 2), по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права (ст. 9). При этом, — подчеркивает Конституционный Суд, — сама природа прав, возникающих из гражданских правоотношений, обуславливает диспозитивное начало гражданско-правового регулирования...» (Определение Конституционного Суда РФ от 30 сентября 2004 г. № 316-О // Российская газета. 2004. 11 октября).

3. «Своя воля» и «свой интерес» — важнейшие черты начал гражданского права. Для начал гражданского права характерно то, что их неотъемлемой чертой являются — как это обосновано в отношении собственности в юридической литературе (акад. А.В. Венедиктов) — «своя воля» и «свой интерес». В соответствии с ГК РФ граждане и юридические лица *приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе*.

Отмеченная черта гражданского права представляет собой *принцип диспозитивности* (в материально-правовом значении) — свободу субъектов гражданского права в самом существовании, в определении судьбы, в распоряжении своими гражданскими правами и обязанностями, о чем подробнее пойдет речь в следующем параграфе главы (п. 3).

Под углом зрения рассматриваемой черты гражданского права особое значение имеет общее начало, обозначенное как «свобода договора». Субъекты гражданского права свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

4. Значение. Вопрос об основных началах гражданского права, соответствующих особенностям его предмета и метода (равенство, ав-

тономия воли, имущественная самостоятельность участников), имеет для этой отрасли определяющее значение. Как записано в ГК РФ, гражданское законодательство «основывается на признании» указанных начал.

В соответствии с этим все содержание гражданских законов (как это и подтверждено Конституционным Судом РФ 30 сентября 2004 г.) должно рассматриваться под углом зрения его основных начал. Это значит, что основные начала должны признаваться в качестве:

- определяющей линии *при развитии и совершенствовании* гражданского законодательства;
- исходного критерия *при толковании* норм гражданского права;
- важнейшей основы *при применении* гражданского права, в том числе при его применении по аналогии.

Содержание основных начал гражданского законодательства раскрывает принципиально важную сторону значения гражданского права в историческом отношении. *По своей глубинной сути начала гражданского законодательства — это основа гражданского общества, передовой экономики, построенной на товарно-рыночных основах.* Вот почему, как показывает исторический опыт, ныне в экономически и социально развитых странах именно отработанное гражданское законодательство, его реальное и последовательное претворение в жизнь повсеместно становилось и является в настоящее время базой для утверждения и плодотворного функционирования институтов, ценностей и идеалов гражданского общества, соответствующего требованиям демократии и передовой экономики, ее всесторонней модернизации, материального и духовного благополучия каждого человека, достоинства личности.

Отсюда следует, что сам термин «гражданское право» — это не только прямой перевод с латинского языка формулировки *ius civile* («права граждан» по римскому праву), но и отражение того исторического предназначения, которое выпало на долю гражданского, частного права.

5. Юридический статус гражданских прав. Гражданские права в соответствии с началами Кодекса имеют высокий юридический статус. ГК РФ определяет статус и юридическую силу гражданских прав приближенно к статусу конституционных прав. По ГК РФ гражданские права могут быть ограничены в принципе на тех же основаниях, что и конституционные права, — только 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.

В гражданском законодательстве (п. 3 ст. 1 ГК РФ) закреплён и общеправовой принцип, в соответствии с которым *товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации*. Причём ограничения этого принципа могут быть введены только федеральным законом и только в случаях, когда это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

В юридической практике высшими судебными инстанциями России — Конституционным Судом РФ, Верховным Судом РФ — подтверждён высокий статус гражданских прав. В частности, Конституционный Суд в 2003 г. (Постановление от 18 июля 2003 г. № 14-П // СЗ РФ. 2003. № 30. Ст. 3102), отметил, что свобода предпринимательской деятельности и свобода договоров могут быть ограничены федеральным законом, но 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», прямо сославшись при этом на ч. 3 ст. 55 Конституции РФ (соответствующую п. 2 ст. 1 ГК РФ).

6. Основные начала и другие принципы гражданского права. «Основные начала» — это основные, ведущие принципы гражданского права, т.е. его главные идеи, основополагающие положения.

Вместе с тем наряду с указанными началами для гражданского права, его понимания и практического применения существенное значение принадлежит и другим принципам. В том числе:

- принципу диспозитивности;
- принципам соразмерности, баланса прав, адекватности, пропорциональности, соразмерности прав и обязанностей (что в последнее время особо отмечено Конституционным Судом РФ);
- принципам духовно-этического характера, отраженным в ст. 6 ГК РФ при характеристике аналогии. Это принципы добросовестности, разумности, справедливости.

При этом добросовестность и разумность лиц при осуществлении гражданских прав предполагаются (ст. 10 ГК РФ).

Не меньшее значение принадлежит юридическим принципам отдельных институтов, юридических конструкций, норм. Таким, например, как «принцип следования» в отношении владения, принцип истребования вещи в натуре (виндикационный иск) при защите права собственности, принцип свободы завещания в наследственном праве и т.д.

Как показывает юридическая практика, постижение, понимание и твердое усвоение принципов гражданского права, прежде всего его

основных начал, представляет собой наиболее высокое «цивилистическое знание» — глубокое освоение смысла и назначения данной отрасли права, которое во многом предопределяет основательную подготовку по гражданскому праву в целом.

7. Функции гражданского права. Гражданское право играет многообразную роль в жизни общества. При этом необходимо выделять *основные функции, которые непосредственно выражают основные направления его регуливающей роли*, особенности его предмета, метода регулирования и его основные начала.

Наиболее существенное значение имеют следующие *две* основные функции в направлениях юридического регулирования, осуществляемого этой отраслью права.

Первая основная функция — это такое направление в регулировании имущественных и личных неимущественных отношений, которое *обеспечивает и реализует экономическую свободу субъектов, их автономию и самостоятельность на основе и в рамках закона*, в том числе принцип диспозитивности, свободу договора, равенство субъектов, диспозитивность юридического регулирования, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в самостоятельную деятельность субъектов, их возможность самим, своей волей и в своем интересе определять на основе действующего правопорядка условия своего поведения.

Вторая основная функция — это *полная и действенная защита правового положения и прав субъектов, при которой обеспечивается восстановление и судебная защита нарушенных прав субъектов*. В том числе неприкосновенность собственности, всесторонняя охрана основанной на законе самостоятельной деятельности субъектов, беспрепятственное осуществление их прав, возмещение причиненного им имущественного вреда, неимущественного ущерба.

§ 3. Российское гражданское право как частное право

1. Определение. *Российское гражданское право в современных условиях 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 воли.*

2. Основные критерии. С давнего времени выражения «гражданское право» и «частное право» рассматривались как равнозначные, взаимо-

заменяемые. Со времен римской юриспруденции существовало мнение, что все право данного общества подразделяется на две части — публичное (относящееся к делам государства) и частное, гражданское (охватывающее права, интересы и обязанности отдельных лиц и их объединений).

В условиях Средневековья и усиления государственных, публичных начал в жизни общества возникла необходимость более четкого отграничения частного (гражданского) права от права публичного.

После буржуазных демократических революций XVIII–XX вв. внимание науки и юриспруденции сконцентрировалось на частном (гражданском) праве — правовой основе становления современного гражданского общества, его принципов и институтов. В этой связи частное право стало пониматься не только как синоним гражданского права, но и шире — как важнейшая сфера юридического регулирования Нового времени, определяющая через свои начала переход от традиционных цивилизаций к демократическому строю, в центре которого — Человек, его неотъемлемые права и созидательная активность.

В литературе по вопросу разграничения публичного и частного права были выделены два основных критерия.

Первый критерий — по положению субъектов, их взаимоотношениям: для публичного права характерно доминирование отношений *власти и подчинения субъектов*, для частного права — *юридическое равенство субъектов, их юридически равнопорядковое положение*.

Второй критерий — по общему построению юридического регулирования: публичное право отличается началами *субординации* (централизации), частное право — отношениями *координации* (децентрализации).

Оба эти критерия (проф. И.А. Покровский, проф. М.М. Агарков, проф. Б.Б. Черепахин и др.) взаимно дополняют друг друга и могут применяться одновременно.

Основные начала гражданского законодательства, закрепленные в ст. 1 ГК РФ, — это и есть черты и требования частного права. Для частного права особо важно начало «недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела», в том числе и вмешательства государственных органов, должностных лиц (на чем настаивал В.И. Ленин при принятии ГК РСФСР 1922 г.). Вместе с тем государство в обществе призвано обеспечивать общую организованность, нормальное и гармоничное развитие всего общества, оказывать, как это обосновывается в ряде источников и в зарубежной литературе, «публичные услуги».

Но действия государственной власти в области имущественных и личных неимущественных отношений, предпринимательства, базирующихся на частном праве, должны основываться на законе, не

носить произвольного характера. При этом важнейшей задачей государства является обеспечение должного, высокого положения в обществе частного права, граждан и их объединений, строгое проведение в жизнь основных начал гражданского законодательства, недопустимость ущемления гражданского законодательства, незаконного (неадекватного) его осуществления.

3. Диспозитивность. Важнейшей особенностью гражданско-правового регулирования, как уже отмечалось ранее, является принцип *диспозитивности*. Он обозначает не только имущественную самостоятельность и автономию воли каждого субъекта, но и его *возможность свободного распоряжения своими правами* (и вместе с тем необходимость строжайшего исполнения своих *обязанностей*). Эта возможность наиболее полно и ярко выражена в праве собственности, в котором ведущим правомочием является право распоряжения, а также и в других правоотношениях, в свободе договора, в свободе завещания, в юридических конструкциях, где субъект своей волей и в своем интересе при строгом соблюдении требований закона вправе распоряжаться своими правами.

Отсюда следует, что имущественная самостоятельность субъектов в области гражданского права имеет *распорядительный характер*, реализуется в разнообразных правомочиях распоряжения, обеспечивающих высокий статус, творчество и созидательную активность граждан, всех участников экономической и социальной жизни.

В соответствии с принципом диспозитивности в гражданском праве большое значение приобрели *диспозитивные нормы* — нормы, которые вступают в действие (применяются) в том случае, если в отношениях, регулируемых в договорном порядке, данный вопрос остался нерешенным самими субъектами в договоре.

4. Взаимодействие. По мере развития общественной жизни, особенностей экономики в условиях индустриального и постиндустриального обществ, происходит усиление взаимодействия и даже взаимопроникновения между частным и публичным правом.

В этих условиях от гражданского права отпочковываются в качестве отдельных отраслей *трудовое право, семейное право, предпринимательское право, медицинское право, информационное право*, ряд других структурных подразделений, имеющих во многом комплексный характер. В них сочетаются элементы и частного, и публичного права. Так, предпринимательское право как комплексная отрасль охватывает корпоративные отношения, которые строятся наряду с публичными еще и на моральных принципах. Известные публично-правовые элементы

проникают и непосредственно в гражданское право (при регистрации юридических лиц, сделок с недвижимостью, «публичные договоры»).

Кроме того, государство через публичные институты призвано обеспечивать надлежащее положение в обществе частного (гражданского) права, его функции и предназначение, оказывать «публичные услуги» в области правосудия, действенности гражданско-правовых механизмов, защиты прав субъектов, их права действовать на основе закона «своей волей» и «в своем интересе».

Вместе с тем *гражданское право призвано оставаться основной, первоочередной «обителью» частного права, носителем его сути и ценностей (выраженных прежде всего в началах гражданского законодательства), средоточием основных гражданско-правовых идей и конструкций.*

Попытки придания гражданскому праву, Гражданским кодексам РСФСР 1922 и 1964 гг. публичного характера, предпринятые в обстановке советского общества и господства марксистской идеологии, не увенчались успехом. Многие гражданско-правовые институты хотя и выполняли исключительно оформительскую роль, сохранили свою частноправовую природу (коренящуюся в разработках российских правоведов, в проекте Российского Гражданского уложения начала XIX в. и непосредственно в практической жизни). После преобразований, проведенных в России (СССР) в 1989–1991 гг., значение гражданского права как частного права восстановлено. В 1990-х гг. в России принята на федеральном уровне программа «Становление и развитие частного права в России», организован Исследовательский центр частного права при Президенте РФ.

5. Публичный порядок. Политические услуги. Одним из выражений взаимосвязи публичного и частного права, получивших в последнее время значительное распространение в странах, отличающихся высокой правовой культурой, стала категория *публичный порядок* (проф. Е. Вербар). В этих странах указанное понятие все чаще используется или принимается во внимание при решении гражданских (частноправовых) дел. Здесь учитывается характер и состояние вопросов (действие вооруженных сил, борьба государственной власти с преступностью и т.д.), которые зависят от публичного права, его силы и действенности. Принципиально важно и то, что в демократических странах с высокой правовой культурой само государственное обеспечение гражданско-правового регулирования рассматривается не как «государственное воздействие», а как «политическая услуга».

Рассматриваемые понятия начинают использоваться и в российском гражданском праве, в том числе в разделе ГК РФ о междуна-

родном частном праве (ст. 1193, говорящей о «публичном порядке»), а также в самом факте конструирования «публичного договора» (идея, требующая, возможно, распространения и на отношения частной собственности, затрагивающие публичные интересы, права граждан).

§ 4. Гражданское законодательство

1. Определение. *Гражданское законодательство (в широком смысле) — это вся система признанных государством источников, содержащих нормы гражданского права, которые действуют в Российской Федерации.* В строгом смысле, согласно «букве» ГК РФ, *«гражданское законодательство состоит из настоящего Кодекса и принятых в соответствии с ним федеральных законов...»* (ст. 3 ГК РФ).

2. Основной принцип. По Конституции РФ, гражданское законодательство «находится в ведении Российской Федерации». Это значит, что вопросы гражданского права определяются и в основном регулируются *федеральными нормативными актами*. По вопросам установленного Конституцией совместного ведения акты субъектов Федерации, касающиеся гражданско-правовых вопросов (например, по жилищным отношениям), должны основываться и строиться в соответствии с федеральными нормативными актами.

3. Гражданский кодекс РФ. Центральное положение среди источников гражданского права занимает *Гражданский кодекс РФ*.

Действующий Гражданский кодекс РФ — первый за всю историю России сводный закон по гражданскому праву, являющийся *кодексом частного права* (действовавшие в советском обществе ГК РСФСР 1922 г. и ГК РСФСР 1964 г. строились и понимались в соответствии с требованием, сформулированным В.И. Лениным, — «мы ничего частного в области хозяйства не признаем»). Кодекс подготовлен и принят в 1994–2007 гг. в четырех частях и охватывает основное содержание гражданского права (кроме интеллектуальной собственности), соответствующее современным мировым стандартам. При его подготовке использованы достижения и лучшие на данное время образцы гражданского законодательства (Германии, Нидерландов, провинции Квебек Канады и др.), международные гражданско-правовые документы. В настоящее время ГК РФ находится в одном ряду с передовыми сводными документами (кодексами) мира по гражданскому праву.

В связи с содержанием ГК РФ и местом, занимаемым им во всей системе источников гражданского права, все иные нормативные ак-

ты по гражданскому праву *должны приниматься в соответствии с Кодексом*. В Кодексе прямо записано, что «нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Кодексу» (п. 2 ст. 3).

4. Виды нормативных актов по гражданскому праву. Основные виды федеральных нормативных актов по гражданскому праву таковы.

1) *Законы* — федеральные и (по вопросам совместной компетенции) субъектов Федерации (которые должны строиться на основе и соответствовать федеральным нормативным актам). Центральное место среди законов занимает ГК РФ.

2) *Подзаконные акты* высокого ранга (в ГК РФ они в совокупности получили название «иные правовые акты»). Это:

а) *указы Президента РФ*, которые не должны противоречить ГК РФ и иным федеральным законам (или, по сложившейся практике, приниматься и действовать до принятия соответствующего закона);

б) *постановления Правительства РФ*, которые могут содержать нормы гражданского права, принятые на основании и во исполнение ГК РФ, федеральных законов и указов Президента РФ.

3) *Ведомственные акты*, которые могут содержать нормы гражданского права только в случаях и в пределах, предусмотренных ГК РФ, федеральными законами и «иными правовыми актами» (т.е. указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ).

5. Другие источники гражданского права. Проблемы. К другим (вслед за нормативными актами) источникам гражданского права относятся:

1) *Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ*. Для их действия, согласно ст. 7 ГК РФ, характерно то, что они:

— обладают *непосредственным* действием (т.е. не нуждаются в том, чтобы они специально признавались или воспроизводились в актах РФ, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта);

— имеют *приоритетное* действие, что предусмотрено Конституцией РФ. Как говорится в ст. 7 ГК РФ, «если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора».

2) *Обычаи делового оборота*. При рассмотрении и решении гражданских дел могут применяться *обычаи*, которые в ГК РФ получили название «обычаев делового оборота». Это не противоречащие закону, иным обязательным для субъектов положениям *правила поведения, сложив-*

шиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности. При этом не имеет юридического значения, зафиксированы ли эти правила в каком-либо документе или нет (ст. 5 ГК РФ).

Некоторые вопросы гражданского законодательства в нашей стране требуют дальнейшей разработки и решения. Один из таких вопросов — это *судебные прецеденты*. Высококвалифицированная работа юристов — это деятельность, строго основанная на законе и в то же время учитывающая опыт (практику) применения законодательства. Принято считать, что этот опыт выражается в *правоположениях*, закрепляемых, как правило, в актах высших судебных инстанций (в частности в решениях Конституционного Суда РФ, постановлениях Пленума Верховного Суда РФ, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ).

Вместе с тем, возможно, есть основания в соответствии с мировым опытом для признания в качестве источника гражданского права также и судебных прецедентов как таковых — образцов правового решения своеобразных случаев жизни, которые берутся за основу решения аналогичных жизненных случаев другими судами.

Другой проблемный вопрос — *договоры*. В соответствии с принципом диспозитивности договоры и иные сделки в гражданском праве являются не только юридическим фактом, но и источником прав и обязанностей для данных субъектов. В этом отношении они являются категориями, близкими к источникам права. В ряде случаев договоры могут продолжать действовать и в тех ситуациях, когда по соответствующему вопросу издается закон (если закон не касается именно данных конкретных отношений — п. 2 ст. 422 ГК РФ) (см. схему 2).

6. Действие гражданского законодательства во времени. Применение закона по аналогии. В области гражданского законодательства применяются общие правила действия закона во времени, в пространстве и по кругу лиц, а также условия и порядок применения законодательства по аналогии (они подробно рассматриваются в общей теории государства и права).

В гражданском законодательстве специально определяется действие закона *во времени* (ст. 4 ГК РФ). Здесь, как и в других отраслях права, проводится принцип *немедленного действия* закона — его немедленное распространение на отношения, возникшие после введения закона в действие. Обратное действие закона (его распространение на ситуации, возникшие и «закончившиеся» до введения закона в действие) допускается лишь в случаях, когда это прямо предусмотрено в законе.

По вопросам *аналогии* гражданское законодательство впервые (в отличие от прежнего времени) вводит эту категорию как институт мате-

риального — а не только процессуального — права. При этом ГК РФ (ст. 6) предусматривает оба вида аналогии:

— *аналогию закона*, когда при пробелах в законодательстве, в договорном регулировании и при отсутствии для данного случая обычая делового оборота применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения;

— *аналогию права*, когда при невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (которые во многом выражены в основных началах — ст. 1 ГК РФ), а также из принципов добросовестности, разумности и справедливости.



Схема 2. Источники гражданского права

§ 5. Российское гражданское законодательство в гражданско-правовых системах современности

1. Определение. *Российское гражданское право принадлежит к типу правовых систем европейского континентального права, основанных на греко-римской и христианской культуре, и в то же время отличается своими особыми, самобытными чертами.*

2. Основные гражданско-правовые системы. Современный мир отличается многообразием гражданско-правовых систем. Каждое суверенное государство имеет свое («национальное») гражданское право.

Вместе с тем в мире существуют своеобразные типы, «семьи» правовых систем, охватывающие группы права ряда государств.

Наряду с архаичными и традиционными системами, содержание которых во многом определяется религиозными и общинными, традиционными началами, философскими, идеологическими доктринами (китайское и традиционное японское право, традиционное индуистское право, исламское право, социалистическое право и др.), выделяются по уровню развития и специфическим чертам две основные группы, «семьи» национальных правовых систем, охватывающих и гражданское право:

— *европейское континентальное, или романо-германское, право* (сложившееся и утвердившееся в странах Европы, за исключением Великобритании) — право, базирующееся на общеобязательных нормах, выраженных в законе (кодексах). Это романское, германское, северное (скандинавское) право, национальные юридические системы Италии, Португалии, Испании, Норвегии, Нидерландов, Дании, большинства стран Южной Америки;

— *общее, прецедентное право* (его основа — англосаксонское право, точнее, с точки зрения «классики», чистых прецедентных форм, — *английское право*), основанное на судебных прецедентах. Это английское и американское право (кроме штата Луизиана), а также национальные юридические системы Австралии, Канады (кроме провинции Квебек), Новой Зеландии, ряда других стран, бывших колоний Британской империи.

Эти две группы правовых семей (романо-германское право и общее, прецедентное право) во многом близки друг к другу — и по своим историческим корням, и по заложенным в их основе духу и принципам греко-римской и христианской культуры, и по главным исповедуемым ими правовым ценностям. Вместе с тем они существенно отличаются по общему построению, по основным источникам (закон или судебный прецедент), приоритету материального либо процессуального права.

В настоящее время возникают *смешанные* системы (например, в государстве Израиль), сочетающие черты обеих «семей» правовых систем.

3. Гражданское право России как правовая система континентальной Европы. Российское гражданское право, как и все право России, принадлежит по основным своим чертам (прежде всего по приоритету и доминированию закона среди источников права) к *европейскому континентальному праву*. Это связано с географическими и историческими причинами, восприятием в России, начиная с XVIII в., западноевропейской политической и правовой культуры (особенно из Германии, позднее — из романского права), нацеленности российских правоведов на передовые образцы гражданского права, выраженные в законодательстве Германии, Франции, Нидерландов, других стран.

В настоящее время в действующем ГК РФ восприняты некоторые элементы правовой культуры также и стран англо-американской группы (коммерческая концессия, агентский договор, отдельные элементы доверительной собственности — траста).

4. Своеобразие. В то же время российское гражданское право имеет и самобытные черты. Они относятся к более значительной (еще полностью не определившейся) роли публичных институтов в регулировании имущественных и личных неимущественных отношений, к «вещной» (в основном) трактовке права собственности, к роли закона в его сочетании с юридической практикой и др. Все эти особенности, как и восприятие достижений правовой культуры стран Востока, в гражданском праве России еще полностью не определились.

§ 6. Наука гражданского права России

1. Определение. *Российское гражданское право как наука представляет собой отрасль фундаментальных и научно-практических юридических знаний, призванную обеспечивать глубокое теоретическое и практическое освоение гражданского права как отрасли права, развитие и утверждение частноправовых начал в обществе, развитие и совершенствование гражданского законодательства, практики его применения, а также обеспечивать правовую учебу, распространение гражданско-правовых знаний в стране.* Науку гражданского права нередко именуют *цивилистикой* (от латинского — *ius civile*).

2. Наука гражданского права как фундаментальная отрасль знаний. Наука гражданского права находится в одном ряду с другими юридическими науками, образующими *правоведение* данной страны. Вместе

с тем гражданское право относится, вместе с рядом других наук (конституционным правом, административным правом, уголовным правом, процессуальными науками), к числу *фундаментальных, базовых* юридических наук. Такое положение науки гражданского права обусловлено следующими основаниями:

— гражданско-правовое регулирование охватывает важнейшие, ключевые сферы жизни общества — собственность, имущественный оборот, защиту личных неимущественных прав граждан и т.д.;

— гражданское право является базовой отраслью права, в известной мере определяющей содержание и развитие целой группы («куста») отраслей — трудовое право, семейное право, гражданско-процессуальное право, а также ряда комплексных отраслевых образований (предпринимательского права, медицинского права и др.);

— гражданское право, сосредоточивая основные категории и ценности частного права, призвано выражать и развивать эти категории и ценности и в сочетании с другими, смежными, отраслями обеспечивать достойное положение частного права как одной из важнейших основ гражданского общества, утверждение и развитие передовой товарно-рыночной экономики.

Наука гражданского права является *догматической* отраслью знаний — наукой, осваивающей *догму права* (в юридическом значении), т.е. действующие юридические нормы, правоотношения, меры защиты и другие элементы гражданско-правовых отношений. Главное здесь — это толкование юридических норм, определение их точного содержания и правовой природы, правовых особенностей, взаимосвязи с другими нормами и объективированными элементами гражданско-правового регулирования.

Вместе с тем наука гражданского права призвана обеспечивать и углубленное изучение рассматриваемой отрасли — ее экономические, социальные, политические основания, юридическую логику ее норм и институтов, ее построение (конструкции), ее функции, место и роль в общественной жизни.

Наука гражданского права начала складываться с первых же шагов появления научных знаний о праве. Особо основательное развитие гражданско-правовые знания получили в *римском частном праве*, в особенности в «золотые века» их развития (III—I вв. до н.э., I—III вв. н.э.). Достижения римского частного права получили изложение в *Кодексе Юстиниана* (VI в. н.э.); его дальнейшая разработка проходила в средневековых университетах Западной Европы толкователями римского права (*гlossаторами и постгlossаторами*).

Римское частное право — это шедевр мирового значения, его понятия, термины, основные конструкции оказали существенное влияние на развитие гражданского права в последующие века во всем мире.

В настоящее время в развитых демократических странах наука гражданского права (цивилистика) занимает высокое место во всем комплексе гуманитарных и естественных наук, достойное ее значению в качестве правовой основы современного гражданского общества.

3. Российская наука гражданского права. В первые годы своего существования, до середины XIX в., российская наука в основном осваивала достижения западноевропейской правовой культуры того времени. Правда, предпринятая в те годы под влиянием разработок М. Сперанского попытка воспринять Гражданский кодекс Франции 1804 г. была пресечена царской бюрократией.

Основательное развитие российской цивилистики началось в эпоху царствования Александра II, после судебной реформы 1864 г.

В это время в обстановке бурного капиталистического развития гражданское право в России проявило свой фундаментальный характер. В начале XX в. (после разработки и принятия в Германии в 1896—1900 гг. Германского гражданского уложения и Гражданского кодекса Швейцарии 1908 г.) в России выдвинулись выдающиеся правоведы-цивилисты. Среди них — Г.Ф. Шершеневич, Ю.С. Гамбаров, Л.И. Петражицкий, С.А. Муромцев, И.А. Покровский. Научные разработки этих и других российских правоведов-цивилистов позволили российской науке занять передовые позиции в мировой цивилистике. Изданная же летом 1917 г., в самый канун большевистского переворота, книга И.А. Покровского «Основные проблемы гражданского права» явила собой вершину цивилистической мысли и того времени, и нынешней эпохи.

Несмотря на жесткую идеологическую диктатуру, наука гражданского права продолжала развиваться и после 1917 г. в советском обществе. Если отбросить идеологические крайности, многие работы той поры (в особенности работы А.В. Венедиктова, С.Н. Братуся, Б.Б. Черепахина, О.С. Иоффе и др.) сохранили свое существенное научное значение до настоящего времени.

4. Гражданское право и хозяйственно-правовая концепция. В советском обществе получила развитие теория «хозяйственного права», которая в условиях «руководящей и направляющей» роли Коммунистической партии, господства государственной собственности, планирования народнохозяйственной жизни стремилась охватить в единстве все правовое регулирование в области социалистического хозяйства.

Конечно, охватить в единстве все правовое регулирование самой основы общества — народного хозяйства — представляется полезным (хотя эти же проблемы изучались и изучаются в рамках таких отраслей науки, как гражданское право, административное право, трудовое право, отраслей знаний комплексного характера). Но хозяйственно-правовая концепция претендовала на то, чтобы все отношения в сфере хозяйства признавались бы юридически однородными, однопорядковыми, и что поэтому хозяйственное право должно встать на место гражданского права, оставив последнему только некоторые сугубо оформительские функции в регулировании отношений между гражданами (что отвечало требованию В.И. Ленина — «мы ничего частного в области хозяйства не признаем»).

Думается, такого рода устремления сторонников хозяйственно-правовой концепции не оправдались — они отвергнуты самой жизнью, теми преобразованиями, которые осуществлены во всем мире, а в советском обществе в 1988—1991 гг. и в последующее время.

Вместе с тем сама идея рассмотрения в единстве всей народно-хозяйственной и социальной жизни, ее сегментов может получить плодотворное научное продолжение. В том числе в таких подразделениях юридической системы, как предпринимательское право, медицинское право, экологическое право и др. Однако при формировании и развитии этих отраслей необходимо строгое разграничение публичных и частноправовых начал, использование всего потенциала фундаментальных отраслей (прежде всего гражданского и административного права), и в соответствии с этим исходить из трактовки указанных подразделений права в качестве *комплексных*.

5. Гражданское право как учебная дисциплина. Учебная дисциплина представляет собой часть содержания данной науки, соответствующим образом обработанная (в научном и методическом отношениях) в целях обеспечения наиболее глубокого усвоения науки и выработки должных навыков практического применения ее положений.

При преподавании и изучении принципиально важны: отбор изучаемого материала, система изложения, четкость и ясность изложения, нацеленность обучающихся на последующее более углубленное изучение данного материала.

Построение преподавания и реализация указанных требований во многом зависит от того, осуществляется ли преподавание (в данном случае — гражданского права) в юридическом вузе или ином вузе (экономическом, медицинском, др.), где оказывается достаточным освоение обучающимися только основ дисциплины и некоторых тем,

имеющих по той или иной специальности непосредственно практическое значение.

В юридическом же вузе преподавание гражданского права зависит от уровня подготовки (бакалавр или магистр).

И на том, и на другом уровнях полезно использовать учебники и учебные пособия разного профиля, в том числе такие, которые только подводят к основательному изучению всего необходимого материала, излагают принципиальные основы данной науки (как настоящее издание) или же охватывают весь необходимый материал науки в полном объеме, что особо существенно при магистерской подготовке по гражданскому праву.

6. Структура гражданского права и система его курса как учебной дисциплины. Гражданское право имеет свою структуру (строение, подразделение на части, институты), которая определяется предметом этой отрасли права, его основными началами, историческими традициями, требованиями развивающихся общественных отношений. В гражданских кодексах формулируются и общие положения о гражданском праве, его принципах. Центральное место в структуре гражданского права занимают его подразделения, посвященные:

- правовому положению субъектов (лицам);
- праву собственности, другим институтам вещного права;
- обязательствам — договорным и внедоговорным.

Именно таких три раздела имеет один из первых учебников в истории науки — *«Институции» Гая*.

Вместе с тем по мере развития общества и совершенствования гражданского права в нем выделяются и другие подразделения: институт наследования, институты, посвященные регулированию и защите результатов интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), неимущественных, моральных прав субъектов, «общие институты», которые имеют существенное юридическое значение для всех подразделений, — исковая давность, представительство. В крупных подразделениях гражданского права (например, в обязательственном праве) обособляются свои «общие части».

В учебной дисциплине гражданского права его части располагаются так, чтобы осуществлялись последовательность и логичность в изучении этой отрасли права, наблюдалось соответствие его частей (разделов) действующему закону, в России — ГК РФ.

В соответствии с этим система курса гражданского права строится в настоящем издании по следующим разделам:

- общие положения;

- вещное право;
- обязательственное право: общие положения (общая часть обязательственного права);
- отдельные виды обязательств;
- наследственное право;
- международное частное право;
- право интеллектуальной собственности.

ГЛАВА 2

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

§ 1. Гражданское право как система юридических норм

1. Определение. *Гражданское право состоит из юридических норм и выраженных в них принципов (начал).*

К нормам гражданского права относятся также правила, содержащиеся в обычаях делового оборота и вырабатываемые в судебной практике.

2. Гражданско-правовые нормы. Гражданско-правовые нормы, как и все нормы права, представляют собой *общие правила поведения, которые распространяются на неопределенный круг лиц (на «всякого и каждого»)* и *обеспечиваются государством*. При этом государственное обеспечение этих общих правил не сводится к одной гражданской ответственности, а выражено прежде всего в «мерах обеспечения» беспрепятственного и полного осуществления гражданских прав — главным образом в *юридических гарантиях* и путем *судебной защиты*.

В гражданском праве действуют все разновидности юридических норм, существующие в российском праве. В том числе:

- *регулятивные и охранительные нормы;*
- *запрещающие, обязывающие и управомочивающие нормы.*

В гражданском праве последняя из указанных разновидностей (управомочивающие нормы), являющаяся основой гражданских прав, отличается доминирующим значением, имеет больший удельный вес по сравнению с другими разновидностями норм. В соответствии с этим гражданское право нередко относят (проф. В.Ф. Яковлев) к категории *дозволительного права*.

Существенное значение в гражданском праве имеет деление юридических норм на императивные и диспозитивные.

3. Императивные и диспозитивные нормы. Все юридические нормы имеют официальный, государственно-обязательный, категорический характер; и в этом смысле все они — императивные.

Но степень их государственной обязательности различна. И с этой точки зрения существенное значение в гражданском праве имеет то обстоятельство, зависит или нет их действие от усмотрения субъектов (выраженного главным образом в договорах, а также в односторонних сделках).

Норма, которая выражена в категорических предписаниях и действует независимо от усмотрения субъектов права, — это *императивная норма*.

Вместе с тем для гражданского права в соответствии с принципом диспозитивности характерны *диспозитивные* нормы — нормы, которые действуют лишь постольку, поскольку субъекты не установили своим соглашением иных условий своего поведения. И это обычно предусматривается в тексте нормы в словах «...если в договоре не предусмотрено иное» (как, например, норма ст. 344 ГК РФ, устанавливающая: «Залогодатель несет риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества, если иное не предусмотрено договором о залоге») или в иных аналогичных выражениях. Такие нормы называют еще «восполнительными»: они восполняют те пробелы, по которым нет договоренности между сторонами договора.

Существование большого числа диспозитивных норм и даже целых их групп — характерная особенность гражданского права, отвечающая его основным началам, принципу диспозитивности.

4. Регулятивные и охранительные нормы. В гражданском праве имеет существенное значение уже отмеченное ранее деление юридических норм по их *функциям* на регулятивные и охранительные. Оно точно соответствует двум направлениям воздействия права на общественную жизнь — непосредственно регулятивному и охранительному.

§ 2. Гражданское правоотношение. Общие черты

1. Определение. *Гражданское правоотношение — это складывающаяся на основе гражданско-правовых норм связь между субъектами гражданского права через их права и обязанности, осуществление которых обеспечивается государством.*

2. Элементы гражданского правоотношения. Виды.

Правоотношение — сложная общественная связь, в которой может быть выделен ряд элементов. Основные из таких элементов:

- *субъективные права и юридические обязанности* — содержание правоотношения;

- *субъекты* — носитель права (управомоченный) и носитель обязанности (правообязанный);

- *объекты.*

Кроме того, особо выделяются в связи с правоотношениями *юридические факты* — обстоятельства, с которыми связана жизнь правоотношений, их возникновение, изменение, прекращение (см. схему 3). Это:

- *действия* (акты; поступки; правонарушения);

- *события.*



Схема 3. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей в классификации юридических фактов

Важное значение имеет деление гражданских правоотношений на виды. Наиболее существенное деление, имеющее в праве общее значение, – это деление правоотношений по *субъектам*. По этому признаку следует различать:

– *относительные* правоотношения – в них все субъекты точно, поименно определены; таковы, например, обязательства в гражданском

праве — купли-продажи, аренды и др., где все субъекты точно зафиксированы, могут быть конкретно, поименно названы;

— *абсолютные* правоотношения — в них лишь одна сторона — носитель субъективного права — точно определена (например, собственник имущества), а на другой стороне — неопределенное, бесчисленное множество лиц, любое лицо, всякий и каждый обязан воздерживаться от нарушения прав собственника, юридически «принимать его поведение».

Часто встречаются многосубъектные, а также многослойные по содержанию правоотношения, где имеются взаимные, встречные права и обязанности. Достаточно вспомнить в качестве примера, насколько велико количество встречных прав и обязанностей в правоотношении между жилищным управлением и нанимателем жилой площади по обязательству жилищного найма.

3. Регулятивные и охранительные правоотношения. На основе регулятивных и охранительных гражданско-правовых норм складываются однопорядковые разновидности гражданских правоотношений:

— *регулятивные* — большинство правоотношений, которые состоят из установленных для лиц юридических прав и обязанностей по совершению тех или иных действий, выполнению работ и т.д. или, напротив, по воздержанию от действий известного рода;

— *охранительные* — правоотношения, содержание которых состоит в применении к правонарушителю мер государственного принуждения, санкций (например, уплата неустойки в гражданском праве); они связаны с защитой прав и юридической ответственностью.

4. Субъективные гражданские права. Юридические обязанности. Это центральные элементы гражданского правоотношения, его содержания.

Субъективное гражданское право представляет собой юридическую возможность субъекта в правоотношении — принадлежащую ему меру дозволенного (свободного) поведения, обеспечиваемую государством.

Характерные особенности субъективных прав заключаются в том, что они дают субъекту *свободу поведения* — *юридические возможности* — известный «юридический плюс» (возможность что-то требовать от других лиц, возможность самому совершать известные действия, имеющие юридическое значение, и др.), включают момент усмотрения, выбора вариантов имеющихся у лица возможностей.

Основным средством обеспечения государством субъективного права является возложение на другое лицо или лиц юридической обязанности, образующей другую сторону содержания правоотношения.

Юридическая обязанность — это предписанная субъекту мера должного, необходимого поведения.

Характерные особенности юридических обязанностей заключаются в *юридической необходимости — долженствовании определенного поведения*, притом (в отличие от обязанностей морального порядка, обязанностей-обычаев и др.) *долженствовании*, характеризующемся однозначностью по содержанию, императивностью, непререкаемостью такого поведения, обеспеченностью этой императивности юридическими механизмами.

Отсюда наличие у другого лица или лиц (в данном случае носителей субъективных прав) *права требования* исполнения обязанности; с юридической точки зрения оно носит название *притязания*.

Составной, «дробной» частью субъективного права является *правомочие*. Например, единое субъективное право собственности образуют три правомочия: право владения, право пользования, право распоряжения.

Существуют две основные разновидности субъективных прав:

во-первых, субъективные права, содержание которых *сводится к одному лишь праву требования* (и его проявлению — *притязанию*) — требования об уплате долга, о передаче имущества и т.д. В данном случае центр тяжести юридического регулирования находится в юридической обязанности другого лица (скажем, возратить долг). А субъективное право в виде правомочия требования является средством, направленным на обеспечение обязанности, исполнение которой и приводит к достижению известного юридического эффекта;

во-вторых, субъективные права, которые *дают самому субъекту возможность своего собственного активного поведения* («право на собственные действия, имеющие юридическое значение»). В данном случае — иная картина: необходимый юридический эффект достигается не путем исполнения обязанности другим лицом или лицами, а путем собственных действий самого субъекта — подачи иска в суд, продажи или дарения своего имущества и т.д. Есть тут и юридические обязанности, возложенные на других лиц; но эти обязанности лишь охраняют, обеспечивают право — принять иск или жалобу, не препятствовать действиям по распоряжению имуществом.

Вторая из указанных разновидностей субъективных прав имеет наиболее существенное значение в гражданско-правовых отношениях, соответствует дозволительной природе гражданского права.

Причем в гражданских, частноправовых отношениях различаются:

— *вещные права*, т.е. такие права, когда у лица существует *прямая, непосредственная связь с объектом — вещью*, и лицо может достигнуть

известного имущественного результата путем своих собственных активных действий (например, в отношении главного вещного права — права собственности — путем реализации своих правомочий — владения, пользования и распоряжения вещью);

— *обязательственные права*, т.е. такие права, когда существуют *только связи между лицами*, и лицо, имеющее право (например, право по договору купли-продажи, подряда), может достигнуть имущественного результата по обязательству не непосредственно, а лишь через выполнение обязанности другим лицом.

Вещные и обязательственные права охватываются двумя видами правоотношений, о которых ранее уже говорилось: абсолютными и относительными правоотношениями (в зависимости от того, противопоставит ли этим правам неопределенный круг лиц или строго определенные обязанные лица). Вещные — это абсолютные права, обязательственные — относительные.

Наряду с субъективными юридическими правами и обязанностями (содержание правоотношения) к его элементам, как уже отмечалось, относятся *субъекты и объекты* правоотношения. Они будут рассмотрены особо в 3–5 главах.

5. Другие элементы гражданского правоотношения. Кроме обычно выделяемых элементов (субъективные права и обязанности, субъект, объект) в гражданском правоотношении существуют и другие элементы.

Один из них указывается при характеристике правоотношения, но по большей части выводится за его пределы. Это *юридические факты*.

В связи с юридическими фактами, их детализацией, ст. 8 ГК РФ вводит такой элемент правоотношения, как *основания возникновения гражданских прав и обязанностей*. Эти основания хотя в общем относятся к юридическим фактам (правообразующим), по смыслу ст. 8 приобретают известное самостоятельное значение, поскольку в ряде случаев возникновение юридических последствий во многом соотносится с содержанием закона. В ст. 8 указывается *девять* «оснований», которые затем, в последующих разделах и главах Кодекса урегулированы законодателем — договоры и иные сделки; акты государственных органов и органов местного самоуправления; судебные решения; приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом; и др. При этом в п. 2 ст. 8 ГК РФ специально указывается, что «права на имущество, подлежащие государственной регистрации, возникают с момента регистрации соответствующих прав на него...» (правда, добавлено в тексте, «если иное не установлено законом»).

Еще несколько элементов, касающихся правоотношения, обнаруживаются при рассмотрении осуществления гражданских прав и их защите, в том числе *меры защиты* и *меры юридической ответственности* (см. п. 6 и 7 данной главы), охватываемые более широкой категорией — *санкциями*.

6. Осуществление гражданских прав. Основное правило, установленное ст. 9 ГК РФ, заключается в том, что субъекты гражданского права в соответствии с принципом диспозитивности осуществляют принадлежащие им гражданские права *по своему усмотрению*. При этом отказ лица от осуществления принадлежащего ему права не влечет за собой его прекращения (хотя такого рода случаи и могут быть предусмотрены законом, например, по международным гражданским обязательствам).

Реализуя принцип диспозитивности при осуществлении гражданских прав, закон вместе с тем устанавливает известные *пределы* при таком осуществлении (ст. 10 ГК РФ).

Основным институтом (механизмом), определяющим пределы осуществления гражданских прав, является *институт злоупотребления правом (шикана)*. По ГК РФ, *шикана* понимается узко, строго юридически: это *действия, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу*.

Вместе с тем в законе предусматривается возможность признания (судом) тех или иных действий «злоупотреблением правом в иных формах» (абз. 1 п. 1 ст. 10 ГК РФ). Причем — как это вытекает из содержания п. 3 ст. 10 ГК РФ — закон может поставить защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно (при этом устанавливается презумпция — разумность и добросовестность действий субъектов предполагаются).

В российской юридической практике уже выработаны положения признания злоупотребления правом «в иных формах». Так, Высший Арбитражный Суд, опираясь на положения ст. 10 ГК РФ, признал недействительным договор по основанию злоупотребления правом в связи с превышением полномочий при подписании договора одной из сторон.

Под углом зрения злоупотребления правом закон устанавливает в области осуществления гражданских прав определенные *запреты*. Это запрет использования гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

При установленном судом злоупотреблении правом (в том числе при нарушении указанных выше запретов) суд — общей юрисдикции, арбитражный, третейский — может отказать лицу в защите принадле-

жащего ему права (в том числе, как мы видели, путем признания договора недействительным).

7. Защита гражданских прав. Защита гражданских прав, выражающая обеспечение их осуществления государством, реализуется путем *судебной защиты* — судами общей юрисдикции, арбитражными, третейскими судами (ст. 11 ГК РФ). Если законом предусматривается защита гражданских прав в административном порядке, то соответствующее административное решение может быть обжаловано в суде.

ГК РФ признает также *самозащиту* гражданских прав, способы которой должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для пресечения нарушения (ст. 14).

Основное же значение в гражданском праве имеет защита под «эгидой государства», которая в ГК РФ определена в виде ряда *способов защиты* (ст. 12). Они строятся в соответствии с важнейшим началом гражданского права — обеспечением восстановления нарушенных прав. Сообразно этому защита гражданских прав, наряду с самозащитой или иными способами, установленными законом, осуществляется главным образом путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права (включая пресекательные действия при правонарушениях или их угрозе);
- признания сделки недействительной с применением соответствующих последствий (и с учетом различий между оспоримыми и ничтожными сделками, когда не каждая оспоримая сделка признается недействительной — см. гл. 6);
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления или (и) неприменение такого акта; нарушенное право и здесь подлежит восстановлению (ст. 13 ГК РФ);
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения.

Указанные и иные способы защиты гражданских прав могут быть под известным углом зрения охарактеризованы в качестве необходимых элементов тех или иных гражданских правоотношений. По своему содержанию и значению они во многих случаях образуют *гарантии* гражданских прав — мер, обеспечивающих их полную и точную реализацию на практике; в целом же они могут быть охарактеризованы в качестве *санкций* — мер государственно-правового воздействия на нарушителя, основанного на законе.

8. Возмещение убытков. Возмещение убытков как способ защиты гражданских прав имеет ряд специфических характеристик, имеющих существенное значение при решении соответствующих вопросов в других гражданско-правовых актах и на практике.

Основной принцип возмещения убытков — это *полное* возмещение (п. 1 ст. 15 ГК РФ: «...если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере»).

При характеристике убытков в гражданском праве различается:

— *реальный ущерб* — расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, а также утрата или повреждение имущества лица;

— *упущенная выгода* — это неполученные доходы, которые лицо, право которого нарушено, получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. При этом если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, то потерпевший вправе требовать наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы (абз. 2 п. 2 ст. 15 ГК РФ).

Статья 16 ГК РФ предусматривает возмещение убытков, причиненных гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий или 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). Убытки, причиненные в этом случае, подлежат возмещению Российской Федерации, соответствующим субъектом РФ или муниципальным образованием.

9. Гражданско-правовая ответственность. Как и всякая юридическая ответственность, это *претерпевание* (несение известных тягот, дополнительного бремени), выступающее в качестве правового последствия за совершенное правонарушение.

Под известным углом зрения все те способы защиты гражданских прав, которые рассматривались в п. 7 учебника, могут быть охарактеризованы не только в виде санкций, но и в качестве гражданско-правовой ответственности. Ибо все они выражают определенное воздействие на нарушителя права. Именно такую трактовку гражданско-правовая ответственность получила в ряде научных исследований, книг, учебников.

Вместе с тем имеются основания и для другого подхода. В отличие от тех отраслей права, которые обеспечивают целенаправленное государственно-правовое воздействие на правонарушителя (уголовное право, административное право), гражданское право как бы разверну-

то на носителя права, и его главная цель — восстановление нарушенных прав, того состояния, которое было до правонарушения (а воздействие на нарушителя происходит как бы «попутно», во вторую очередь).

При таком подходе, соответствующем особенностям гражданского права, его основным началам, различаются:

- *меры защиты*;
- *меры гражданской ответственности*.

К мерам защиты принадлежит основная часть способов защиты, указанных в ст. 12 ГК РФ, в том числе признание права, восстановление положения, существовавшего до нарушения права (включая пресекательные действия при нарушении или его угрозе), и т.д.

К мерам же гражданско-правовой ответственности в этом случае могут принадлежать взыскание неустойки (особенно в случаях, когда она не является исключительно оценочной или взыскивается сверх возмещения убытков), компенсация морального вреда и др.

Учитывая специфику гражданского права, необходимо помнить, что в отличие от уголовного права при гражданско-правовой ответственности не только законом предусмотрены случаи «ответственности без вины» (п. 3 ст. 401 ГК РФ), но и, с другой стороны, действует *презумпция вины*, при которой правонарушитель считается ответственным при наличии факта нарушения, вреда и соответствующих объективных обстоятельств (объективной стороны правонарушения). Но он может освободить себя от ответственности, доказав свою невиновность (т.е. бремя доказывания обстоятельств, связанных с виной, возлагается на нарушителя). Вот почему в области гражданского права получает распространение особая юридическая категория — *основания освобождения от ответственности*.

В гражданском праве термин «ответственность» в ряде случаев вообще приобретает особый смысл — он указывает на *меру и способ несения обязанностей при множественности лиц*, которые более подробно рассматриваются при характеристике обязательств.

Выделяются, в частности, следующие виды ответственности:

- *долевая* (каждый несет ответственность только в «своей» доле);
- *солидарная* (каждый несет ответственность за все обязательство);
- *субсидиарная* (определенное лицо несет ответственность за другого (или других), если последний не исполнил своей обязанности).

Каждый из таких видов ответственности образует особую разновидность обязательств.

При солидарной и субсидиарной ответственности (а также в ряде других случаев) возникает *право регресса* (и соответственно *регрессное*

обязательство) — «обратное требование», когда на лицо возлагается обязанность возратить долг или его часть, уплаченные за данное лицо другим субъектом в солидарном или субсидиарном порядке.

10. Юридические конструкции. Наиболее теоретически и практически значимое выражение гражданское правоотношение находит в *юридических конструкциях*.

Дело не только в том, что в гражданском праве кроме обычно выделяемых элементов (субъективные права и обязанности, субъект, объект) оказывается еще целый ряд других элементов, касающихся тех или иных правоотношений (разнообразные гарантии, меры защиты и ответственности и др.). Главное здесь заключается в том, что в зависимости от специфики регулируемых отношений, искусства законодательства и требований практики (деловой и юридической) основания возникновения прав и обязанностей, гарантии различных разновидностей ответственности выстраиваются в *особые построения (модели)*, которые по мере развития, совершенствования гражданского права становятся *типизированными* соединениями особых прав и обязанностей, всех других элементов, с которыми связано существование и функционирование правоотношения.

Это и есть юридические конструкции, которые представляют собой *особые соединения гражданских субъективных прав и обязанностей той или иной разновидности, оснований их возникновения, гарантий, мер защиты, других санкций и элементов, обеспечивающих необходимое и рациональное регулирование данной разновидности отношений, входящих в предмет гражданского права, и достижение фактической реализации прав и обязанностей*.

Таковыми юридическими конструкциями являются, например, упомянутые ранее «вещные права», «диспозитивные нормы», «солидарная ответственность», «субсидиарная ответственность», «регрессное обязательство» и др. По своему содержанию отдельные разновидности вещного, обязательственного, наследственного права (виды вещных прав, виды договоров, обязательств) являются разнообразными гражданско-правовыми конструкциями. Это, например, сервитуты, финансовая аренда (лизинг), безвозмездное пользование и т.д.

Юридические конструкции (отработанные на практике и в науке) отличаются точностью, четкостью и однозначностью характерных для них соотношений, и в этом смысле — *математической строгостью*, что придает и самому гражданскому праву черты образования *математического уровня*.

Значение юридических конструкций заключается в том, что они:

— в максимальной степени обеспечивают *определенность* гражданского права — важнейшее достоинство юридического регулирования (проф. И.А. Покровский);

— раскрывают *типизированные связи (модели)* в гражданском праве;
— позволяют *целенаправленно и строго юридически совершенствовать* гражданское право, воплощать в содержании юридических конструкций (а отсюда и во всей отрасли права) силу опыта и разума.

Ключом к наиболее полному и точному пониманию гражданского права в процессе его изучения является безукоризненно точное и достаточно полное усвоение его юридических конструкций, предусмотренных гражданским законодательством и применяемых на практике. Исходной основой такого усвоения является римское частное право, которое как раз достигло своего рода логической вершины в отработке многих юридических конструкций во всех областях гражданского права, сохранивших свою значимость (в ряде случаев — непревзойденную) до настоящего времени.

Можно предположить, что дальнейшее развитие науки гражданского права (цивилистики), наряду с другими направлениями, пойдет по пути совершенствования юридических конструкций и, при необходимости, углубленной и целенаправленной «конструкторской работы» (в точном значении этих слов), обеспечивающей действенность гражданского права в условиях развивающихся общественных отношений.

ГЛАВА 3

СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА. ФИЗИЧЕСКОЕ ЛИЦО (ГРАЖДАНИН)

§ 1. Общие черты субъектов гражданского права

1. Определение. *Субъекты гражданского права — это участники регулируемых гражданским правом отношений (лица — физические и юридические), наделенные гражданской правосубъектностью.*

2. Общие черты (здесь и далее выражение «*общие черты*» используется в случаях, когда речь идет о нескольких предметах, явлениях; когда же характеризуется один предмет, то применяется выражение «*основные черты*»).

Хотя гражданская правосубъектность физических лиц (граждан) и гражданская правосубъектность юридических лиц урегулированы в ГК РФ отдельно, обособленно (ст. 17 и след; ст. 48 и след.), они имеют вместе с тем ряд *общих черт*.

Гражданская правосубъектность, т.е. качество, позволяющее гражданам, организациям, общественным (в том числе — публичным) образованиям *быть* носителями гражданских прав и обязанностей, участвовать в гражданских правоотношениях, одинаково, *на равных* распространяется как на физических, так и на юридических лиц. Это юридическое качество правосубъектности в необходимой мере распространяется также на государство и муниципальные образования — они в совокупности условно могут быть названы «публичными образованиями». Причем выражения «субъект права» и «лица, обладающие правосубъектностью» совпадают. Здесь термины «субъект» и «лицо» обозначают одно и то же.

Правосубъектность охватывает два элемента:

— *правоспособность* — способность обладать субъективными правами и нести юридические обязанности, т.е. просто иметь их. ГК РФ устанавливает для граждан и юридических лиц содержание правоспособности, фиксирующей в соответствии с Кодексом основные институты (права), в которых участвуют граждане (ст. 18) и юридические лица (ст. 49);

— *дееспособность* — способность самостоятельно, своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя обязанно-

сти и исполнять их (ст. 21). Хотя выделение дееспособности касается в основном граждан, так как способность самостоятельно осуществлять свои права и обязанности зависит от возраста и психического состояния лица, момент дееспособности органов, ее осуществляющих, важен и для юридических лиц, выражает их способность быть активным участником гражданских правоотношений, вступать в правоотношения, осуществлять права и нести обязанности (ответственность). В этой связи в отношении юридических лиц нередко говорится о гражданской *праводееспособности*.

Лица в гражданском праве подразделяются на две основные группы:

- *физические лица (граждане)*;
- *юридические лица*.

Гражданской правосубъектностью обладают также *публичные образования* (государство — Российская Федерация, субъекты Федерации, муниципальные образования).

Юридические лица и публичные образования рассматриваются в следующей (четвертой) главе.

§ 2. Физическое лицо (гражданин)

1. Определение. *Физическое лицо — это индивид, который выступает в качестве лица, наделенного гражданской правосубъектностью.*

2. Правосубъектность физических лиц (граждан). Физическими лицами, соответствующими требованиям ГК РФ, являются лица, обладающие правом гражданства РФ, а также иностранные граждане и лица без гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом. Исключения из общего правила здесь сравнительно редки (так, в силу п. 4 ст. 56 Воздушного кодекса РФ в состав летного экипажа могут входить только граждане РФ, если иное не предусмотрено федеральным законом).

Гражданская правосубъектность может быть отнесена к неотъемлемым, неотчуждаемым правам граждан, характеризующим гражданский статус индивида. Входящая в ее состав гражданская правоспособность признается в равной мере для всех граждан; она возникает в момент рождения и прекращается смертью (ст. 17 ГК РФ). Как субъект гражданского права гражданин по своим обязательствам отвечает всем своим имуществом (кроме имущества, на которое не может быть обращено взыскание, определяемого гражданским процессуальным законодательством, — ст. 24 ГК РФ).

Гражданский кодекс РФ (ст. 22) устанавливает недопустимость лишения и ограничения правосубъектности граждан. В Кодексе записано: «Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом». Не допускается также полный или частичный отказ гражданина от своей правоспособности или дееспособности (а сделки, направленные на такого рода ограничения, поскольку это не допущено законом, — ничтожны).

Для *правоспособности* гражданина характерно два основных момента:

— *имя*, включающее фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Данный гражданин (и никто другой) приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем или в порядке, установленном законом, под псевдонимом. Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени, произведенная в установленном законом порядке, подлежит регистрации в соответствии с нормами о регистрации актов гражданского состояния (ст. 19 ГК РФ);

— *место жительства* — место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, и опекаемых лиц признается место жительства их законных представителей — соответственно родителей, усыновителей, опекунов.

В отношении объема дееспособности ГК РФ устанавливает три ступени в зависимости от возраста гражданина.

1) *Полная гражданская дееспособность* — 18 лет. Это полное гражданское совершеннолетие, которое наступает также в результате вступления несовершеннолетнего в брак (при признании брака недействительным суд может принять решение об утрате дееспособности несовершеннолетним супругом с момента, определяемого судом, — п. 2 ст. 21).

2) *Частичная дееспособность несовершеннолетних* — от 14 до 18 лет. ГК РФ устанавливает в качестве исходного, базового правило, в соответствии с которым несовершеннолетние этой группы *совершают сделки с письменного согласия своих законных представителей* (родителей, усыновителей, попечителей; при этом согласие может быть и последующим — абз. 2 п. 1 ст. 26).

Вместе с тем ГК РФ предусматривает, что ряд сделок несовершеннолетние (от 14 до 18 лет) *вправе совершать самостоятельно*, без чье-го бы то ни было согласия. К таковым относятся:

— распоряжение своим заработком, стипендией и иными доходами;

- осуществление прав автора произведений, изобретений и др. распоряжаться результатами своей интеллектуальной деятельности;
- внесение вкладов в кредитные учреждения и распоряжение ими в соответствии с законом;
- совершение мелких бытовых и им подобных сделок (ст. 26).

Во всех случаях несовершеннолетние несут имущественную ответственность по своим сделкам. Суд при наличии достаточных оснований может ограничить или лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими доходами.

ГК РФ в ст. 27 предусматривает *эмансипацию* — объявление (по решению органа опеки и попечительства или суда — при отсутствии согласия родителей) несовершеннолетнего, достигшего 16-летнего возраста, *полностью дееспособным*, если он работает по трудовому договору или контракту, а также если он с согласия своих законных представителей занимается предпринимательской деятельностью.

3) *Отсутствие гражданской дееспособности с отдельными исключениями* (ст. 28 ГК РФ). В отношении *малолетних*, т.е. лиц, не достигших 14 лет, действует общее правило — сделки за них от их имени могут совершать только законные представители (родители, усыновители, опекуны). Они же несут ответственность за действия малолетних.

В то же время ГК РФ (п. 2 ст. 28) устанавливает *отдельные исключения* из этого общего правила в строго ограниченном, исчерпывающем перечне в отношении малолетних в возрасте от 6 до 14 лет. Малолетние в этом возрасте вправе самостоятельно совершать:

- мелкие бытовые сделки;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;
- сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Гражданское право устанавливает категорию *недееспособности* (ст. 29 ГК РФ) в отношении граждан, которые вследствие психического расстройства *не могут понимать значение своих действий или руководить ими*. Эти граждане могут быть признаны судом недееспособными. Над ними устанавливается *опека*, и от их имени сделки совершает опекун.

Существует также категория *специальной ограниченной дееспособности* (ст. 30 ГК РФ) в отношении граждан, которые вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ста-

вят свою семью в тяжелое материальное положение. Такие ограничения (не касающиеся мелких бытовых сделок) устанавливаются судом. Над гражданами данной категории устанавливается *попечительство*, и они могут совершать сделки, получать заработок, пенсию, другие доходы и распоряжаться ими лишь с согласия попечителя.

3. Гражданская правосубъектность индивидуальных предпринимателей. По ГК РФ (ст. 23) гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью индивидуально без образования юридического лица с момента государственной регистрации. К предпринимательской деятельности таких граждан применяются правила ГК РФ о юридических лицах, являющихся коммерческими организациями.

Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента регистрации. Как глава крестьянского фермерского хозяйства, он фактически обладает по отдельным отношениям (имущественным, финансовым и др.) некоторыми элементами правоспособности и дееспособности по отношению ко всему крестьянскому (фермерскому) хозяйству.

Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, по решению суда может быть признан *несостоятельным (банкротом)*.

Закон «О несостоятельности (банкротстве)» устанавливает очередность кредиторов при взыскании долгов за счет принадлежащего банкроту имущества. Эта очередность такова:

- первая очередь — требования по возмещению причиненного жизни или здоровью вреда и по взысканию алиментов;
- вторая очередь — требования-расчеты по выплате выходного пособия и оплате труда по трудовому (или авторскому) договору;
- третья очередь — расчеты с другими кредиторами.

После завершения расчетов с кредиторами «по очередям» индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств. Детализация этих правил содержится в п. 4, 5 ст. 25 ГК РФ и в особом законодательстве, в иных актах по банкротству.

4. Обеспечение. ГК РФ, другими законами и нормативными актами предусмотрены особые институты по обеспечению правосубъектности граждан.

Таковыми институтами являются:

- а) опека и попечительство;
- б) признание гражданина безвестно отсутствующим и умершим;

в) регистрация актов гражданского состояния.

Опека и попечительство. В соответствии с ГК РФ необходимо строго различать две категории:

— *опека*, которая устанавливается над малолетними и гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства. Опекун является законным представителем подопечных и совершает от их имени все необходимые сделки (ст. 32);

— *попечительство*, которое устанавливается в отношении несовершеннолетних (14–18 лет), а также граждан, ограниченных судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Попечители в необходимых случаях дают согласие на совершение сделок подопечными. Они оказывают несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц (ст. 33).

Органами опеки и попечительства являются *органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации*.

В ГК РФ, Семейном кодексе, Федеральном законе от 24 апреля 2008 г. «Об опеке и попечительстве» (СЗ РФ. 2008. № 17. Ст. 1755), а также других законах и подзаконных актах подробно урегулированы административные и технико-юридические вопросы, касающиеся органов опеки и попечительства (в ГК РФ — ст. 34), прав и обязанностей опекунов и попечителей (ст. 35), исполнения опекунами и попечителями своих обязанностей (ст. 36), распоряжения имуществом подопечного (ст. 37), доверительного управления имуществом подопечного (ст. 38), освобождения и отстранения опекунов и попечителей от исполнения своих обязанностей (ст. 39).

При этом в ГК РФ предусмотрено, что доходы подопечного расходуются исключительно в интересах подопечного. Опекун не вправе совершать, а попечитель давать согласие на совершение сделок по отчуждению имущества подопечного, иных сделок, влекущих уменьшение его имущества. Они, их супруги, близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным. При необходимости орган опеки заключает договор об управлении имуществом подопечного на началах доверительного управления, предусмотренного в ГК РФ.

В ГК РФ предусмотрен институт попечительства в форме *патронажа (помощника)*. Этот институт применяется в отношении совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности (ст. 41). Распоряжение имуществом в этом

случае осуществляется на основании договора поручения или доверительного управления или иного договора.

Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим. В гражданском праве выработаны институты, призванные устранять неопределенность в отношении лиц, сам факт существования которых неизвестен. Это особо существенно именно для гражданского права, которое призвано обеспечивать определенность в регулируемых им отношениях, их участниках (проф. И.А. Покровский).

Здесь, по ГК РФ, существует две степени устранения неизвестности в отношении граждан — субъектов гражданского права.

Первая (начальная) степень — это *признание гражданина безвестно отсутствующим* (ст. 42–44 ГК РФ). Такое признание производится судом по заявлению заинтересованного лица, если *в течение года* в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания (срок исчисляется со дня получения последних сведений об отсутствующем, а при отсутствии таковых — с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, или даже с 1 января следующего года). Имущество безвестно отсутствующего при необходимости поступает в доверительное управление по договору с органом опеки. Это имущество может быть использовано для осуществления сделок и выполнения обязанностей отсутствующего. При явке безвестно отсутствующего по решению суда устраняются все указанные ранее правовые последствия признания гражданина безвестно отсутствующим.

Следующая (более основательная) ступень устранения неизвестности в отношении граждан — это *объявление гражданина умершим* (ст. 45–46 ГК РФ). Это объявление производится судом, если в месте жительства гражданина нет сведений о месте его пребывания *в течение пяти лет*, а если он пропал при обстоятельствах, дающих основания предполагать о его смерти или гибели, — *в течение шести месяцев*. Вместе с тем военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим *не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий*. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, является по общему правилу день вступления в законную силу соответствующего решения суда.

В случае явки гражданина, объявленного умершим, он вправе требовать от других лиц возврата сохранившегося имущества (кроме денег и ценных бумаг), если оно перешло к этим лицам *безвозмездно*. По *возмездным* сделкам имущество подлежит возврату, если доказано, что,

приобретая имущество, приобретатели знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых.

Регистрация актов гражданского состояния. Для обеспечения определенности и устойчивости гражданских правоотношений ГК РФ (ст. 47) предусматривает государственную регистрацию следующих актов:

- рождение;
- заключение брака;
- расторжение брака;
- усыновление (удочерение);
- установление отцовства;
- перемена имени;
- смерть гражданина.

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

Административные, технико-юридические вопросы об исправлении и изменении записей, об их аннулировании и восстановлении и некоторые другие вопросы предусмотрены в п. 3 и 4 ст. 47 ГК РФ и в Федеральном законе от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» (СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340).

ГЛАВА 4

СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА. ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО

§ 1. Общие положения о юридических лицах

1. Определение. *Юридическое лицо — это наделенная гражданской правосубъектностью организация, которая имеет в собственности или на основании иного вещного права (хозяйственного ведения, оперативного управления) обособленное имущество, отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету и, как правило, — счет в банке.*

2. Общие черты. Наделение организаций качеством юридического лица является необходимым условием для их участия в хозяйственной жизни, в товарно-рыночных (коммерческих) отношениях, обеспечения защиты их прав, прав их учредителей и членов.

Регулирование организации и функционирования юридических лиц, по ГК РФ, отличается в соответствии с общими началами законодательства *универсальностью и диспозитивностью*. Граждане вправе создавать юридические лица, участвовать в них по своему усмотрению. При этом в качестве общего правила установлено, что коммерческие организации, кроме унитарных и казенных предприятий, а также иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести обязанности, необходимые для осуществления *любых* видов деятельности, не запрещенных законом. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент внесения записи о его исключении из Единого государственного реестра юридических лиц. Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом (ст. 49). Юридические лица, кроме учреждений, отвечают по обязательствам всем принадлежащим им имуществом (ст. 56).

Кроме особенностей, характерных для всех субъектов гражданского права (гл. III ГК РФ)¹, правосубъектность юридических лиц, по ГК РФ, отличается и специфическими чертами. В том числе:

¹ Здесь и далее освещаются только главные и качественно специфические черты. При необходимости более детальной характеристики необходимо обратиться ко всей

– правоспособность юридического лица должна соответствовать *целям*, которые предусмотрены в его учредительных документах (в уставе, либо в учредительном договоре и уставе, либо только в учредительном договоре; в отношении некоммерческих организаций – в общих положениях об организациях данного вида – ст. 52);

– отдельными видами деятельности, перечень которых устанавливается законом, юридическое лицо, согласно ст. 49 ГК РФ, может заниматься *только на основании специального разрешения (лицензии)*; в настоящее время действует Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (СЗ РФ. 2001. № 33. Ч. I. Ст. 3430);

– дееспособность юридического лица обычно особо не выделяется – она предполагается как юридическое качество его органов.

Юридические лица в соответствии со ст. 51 ГК РФ и Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (СЗ РФ. 2001. № 33. Ч. I. Ст. 3431) подлежат государственной регистрации в уполномоченном государственном органе, в настоящее время (юридические лица – с 1 июля 2002 г., индивидуальные предприниматели и фермеры – с 1 января 2004 г.) – в налоговых органах.

Отказ в государственной регистрации допускается только в случаях, установленных законом; в настоящее время, согласно Закону от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ, только в двух случаях:

- а) при непредставлении необходимых по закону документов;
- б) при представлении документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Юридическое лицо считается созданным со дня его государственной регистрации и внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц (ст. 51 ГК РФ). Государственная регистрация и внесение соответствующих записей в государственный реестр требуется также при реорганизации и ликвидации юридических лиц, при внесении изменений в их учредительные документы.

Юридическое лицо имеет *свое наименование*, содержащее указание на его организационно-правовую форму. *Место нахождения* юридического лица определяется местом его государственной регистрации (ст. 54 ГК РФ).

Правосубъектность (праводееспособность) юридического лица в той части, которая относится к дееспособности, осуществляется через *органы* юридического лица, которые приобретают гражданские права и принимают на юридическое лицо гражданские обязанности, действуя в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами (ст. 53 ГК РФ). Сообразно этому они имеют право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Необходимо, в отличие от органов юридического лица, отличать его:

— *представительство* (п. 1 ст. 55 ГК РФ) — обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту;

— *филиал* (п. 2 ст. 55 ГК РФ) — подразделение, которое также расположено вне места нахождения юридического лица и осуществляет все или часть его функций, в том числе функции представительства.

Ни представительства, ни филиалы не являются юридическими лицами, они действуют на основании утвержденных для них положений, а их руководители — на основании доверенности.

3. Реорганизация юридического лица. Реорганизация юридического лица может быть осуществлена в пяти формах:

- слияние;
- присоединение;
- разделение;
- выделение;
- преобразование.

Реорганизация в одной из этих форм может быть осуществлена по решению учредителей (участников) юридического лица или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. В случаях, установленных законом, реорганизация в форме разделения или выделения может осуществляться по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда, а в формах слияния, присоединения или преобразования — с согласия уполномоченных государственных органов (ст. 57 ГК РФ; в п. 2 этой статьи рассматриваются технико-юридические вопросы, связанные с указанным ранее государственным решением). Юридическое лицо считается реорганизованным с момента государственной регистрации и внесения соответствующих изменений в Единый государственный реестр юридических лиц.

ГК РФ в ст. 58 и 59 предусматривает решение вопросов правопреемства при реорганизации юридического лица, при котором в зависи-

мости от формы реорганизации применяются *разделительные балансы* или *передаточные акты*. Указанные документы утверждаются учредителями (участниками) или органом, принявшим решение о реорганизации, и представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации и внесения соответствующих изменений в единый реестр.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявший решение о реорганизации, обязаны письменно уведомить об этом кредиторов реорганизованного юридического лица. Последние вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства реорганизуемого юридического лица и возмещения убытков. При невозможности определения правопреемника вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по указанным обязательствам (ст. 60 ГК РФ).

4. Ликвидация юридического лица. Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей к другим лицам в порядке правопреемства. Ликвидация осуществляется путем (ст. 61 ГК РФ):

- решения его учредителей (участников) или уполномоченного его органа, в том числе с достижением цели, ради которой оно создано;

- решения суда в случае грубых неоднократных нарушений закона при его создании и функционировании, если эти нарушения носят неустранимый характер, в том числе при осуществлении регламентированной деятельности без лицензии; в случае систематического осуществления некоммерческой организацией деятельности, противоречащей ее установленным целям, а также в случае признания коммерческой организации, потребительского кооператива или фонда несостоятельным (банкротом). При этом, как пояснил Конституционный Суд в 2003 г. (Постановление от 18 июля 2003 г. № 140-П // СЗ РФ. 2003. № 30. Ст. 3102), подтверждая конституционную правомерность приведенного положения ст. 61, «неоднократные нарушения закона в совокупности должны быть столь существенными, чтобы позволить арбитражному суду, с учетом всех обстоятельств дела, принять решение о ликвидации юридического лица в качестве меры, необходимой для защиты прав и законных интересов других лиц».

Лицо, принявшее в соответствии с законом решение о ликвидации юридического лица, обязано незамедлительно сообщить об этом в государственный орган, ведущий Единый государственный реестр юри-

дических лиц, для внесения в него сведения о том, что данное юридическое лицо находится в процессе ликвидации. При этом назначается *ликвидационная комиссия (ликвидатор)* и определяются *сроки и порядок* ликвидации (ст. 62 ГК РФ).

По окончании срока для предъявления требований кредиторами составляется *промежуточный ликвидационный баланс*, который утверждается органом, принявшим решение о ликвидации, и на основании которого удовлетворяются требования кредиторов. Если имеющихся у ликвидируемого юридического лица (кроме учреждений) денежных средств недостаточно для удовлетворения всех требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов.

Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

- первая очередь — требования граждан за причинение вреда жизни или здоровью, а также по требованиям о компенсации морального вреда;
- вторая очередь — требования по выходным пособиям и оплате труда лиц, работающих по трудовым и авторским договорам;
- третья очередь — требования по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;
- четвертая очередь — задолженность по платежам в бюджет и внебюджетные фонды;
- пятая очередь — расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом (п. 1 ст. 64; в п. 2–4 ст. 64 ГК РФ урегулированы технико-юридические вопросы при применении указанной очередности). Требования кредиторов, предъявленные после установленного срока, не признанные ликвидационной комиссией и не удовлетворенные из-за недостаточности имущества, считаются погашенными (п. 5, 6 ст. 64 ГК РФ).

После завершения расчетов с кредиторами составляется *ликвидационный баланс (завершающий)*. В ГК РФ (п. 4–6 ст. 63), других нормативных актах предусмотрены особые случаи, связанные с удовлетворением требований кредиторов. После удовлетворения требований кредиторов оставшееся имущество передается учредителям (участникам), имеющим в отношении этого имущества в соответствии с законом вещные или обязательственные права.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо — прекратившим свое существование после внесения об этом записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

5. Несостоятельность (банкротство) юридического лица. Как и в отношении граждан-предпринимателей (индивидуальных предпринимателей), ГК РФ предусматривает возможность признания судом юридического лица (за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации) несостоятельным, т.е. банкротом, если оно не в состоянии удовлетворить требования кредиторов. Такое признание влечет за собой ликвидацию юридического лица.

Все эти вопросы, а также многие другие вопросы о признании юридического лица несостоятельным, в том числе процедуры по оздоровлению экономического и финансового положения организации, назначении «внешнего управляющего», другие процедурные проблемы детально отрегулированы в законах о несостоятельности (банкротстве). В настоящее время в России на основе положений Гражданского кодекса РФ действуют федеральные законы: от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций».

К сожалению, действующие нормативные положения о несостоятельности (банкротстве) и практика их применения не до конца еще отработаны, не во всех случаях исключают злоупотребления в этой области, в том числе — использование этого института, так же как и институтов в области акционирования, для передела собственности.

§ 2. Основные виды юридических лиц

1. Определение. *Виды юридических лиц — это подразделения всей системы юридических лиц — основные группы организаций, отражающих состояние и направления экономико-социальной и духовной жизни общества, участие граждан в различных объединениях, имеющих гражданскую правосубъектность.*

2. Классификация юридических лиц. В настоящее время главное подразделение юридических лиц в России отражает вхождение российского общества в товарно-рыночные отношения (во многом — на стадии первоначального накопления).

В соответствии с этим доминирующее подразделение юридических лиц приобрели *коммерческие организации* (ст. 66—115 ГК РФ) — организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основ-

ной цели своей деятельности. Они включают три основные разновидности:

- а) хозяйственные товарищества и общества;
- б) производственные кооперативы;
- в) государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Все остальные организации, наделяемые гражданской правосубъектностью (кроме публичных образований), приобрели в гражданском законодательстве название *некоммерческих*, т.е. организаций, не имеющих в качестве своей основной цели деятельности извлечение прибыли и не распределяющих свою прибыль (доходы) между членами и участниками организации (см. схему 4).

Это деление во многом носит формально-юридический характер. Перечень некоммерческих организаций охватывает организации различного профиля (политические, профсоюзные, кооперативные, религиозные, спортивные, «по интересам граждан» и др.). Они призваны занять должное место среди юридических лиц по своим позитивным характеристикам не только потому, что их место и роль в общественной жизни по мере развития гражданского общества имеет тенденцию к возрастанию, но и потому, что их правосубъектность приобретает особые черты (и при защите статуса и имущественного положения организации, и при реализации таких институтов гражданского права, как интеллектуальная собственность, личных неимущественных прав, и др.).

В гражданском праве сохраняет свое значение и деление юридических лиц по признаку государственности — государственные (унитарные предприятия, публичные образования) и негосударственные юридические лица.

В этом отношении сохраняет существенное значение деление разнообразных юридических лиц на:

- *предприятия* — организации, занимающиеся хозяйственной деятельностью и действующие на своей «собственнической» основе (праве собственности; праве хозяйственного ведения; др.);
- *учреждения* — управленческие, социально-культурные и иные субъекты, действующие на основе и в пределах публичной (государственной) собственности или иных собственнических отношений.

Наряду с общим определением «учреждения», рассматриваемого в одной паре с «предприятием», в ГК РФ особо характеризуется учреждение как некоммерческая организация (ст. 120).

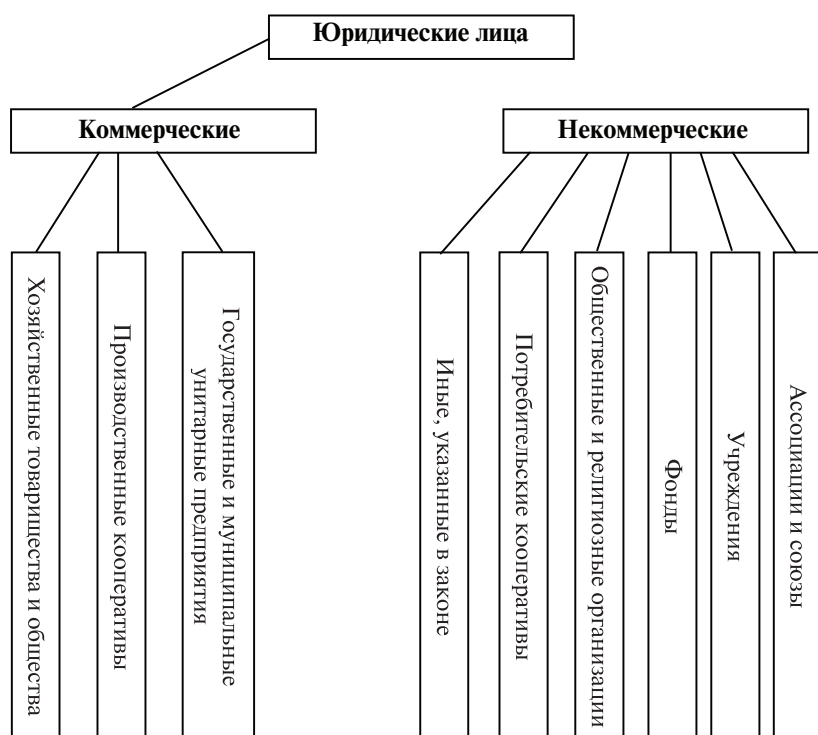


Схема 4. Классификация юридических лиц

§ 3. Хозяйственные товарищества и общества

1. Определение. *Хозяйственные товарищества и общества — это основная разновидность коммерческих организаций с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом, принадлежащим товариществу или обществу на праве собственности (ст. 66 ГК РФ).*

2. Общие черты. В число хозяйственных обществ и товариществ входят:

- а) полное товарищество;
- б) товарищество на вере;
- в) общество с ограниченной ответственностью;
- г) общество с дополнительной ответственностью.

д) акционерное общество.

Каждое из указанных обществ может быть учреждено и состоять из одного лица — субъекта гражданского права.

ГК РФ определяет, в каких разновидностях товариществ и обществ и в каком качестве могут участвовать отдельные субъекты, в том числе — индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Так, государственные и муниципальные органы не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере.

Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть разнообразное имущество — деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права, имеющие денежную оценку.

Многие положения о хозяйственных товариществах и обществах, закрепленные в ГК РФ и в особых законах, относятся к детализации особенностей и практической деятельности отдельных коммерческих организаций, в том числе к правам и обязанностям их участников, преобразований товариществ и обществ и т.д.; они в каждом случае требуют специальной проработки с учетом точного текста ГК РФ и особых законов, учредительных документов. В настоящем учебнике они отражены только по принципиальным, коренным вопросам в соответствии с положениями российского гражданского законодательства.

3. Полное товарищество — *это товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними учредительным договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом* (ст. 69 ГК РФ).

Среди норм, установленных в ГК РФ в отношении полного товарищества (ст. 69–81), существенное значение имеют, в частности, следующие:

- управление деятельностью товарищества осуществляется по общему согласию всех его участников. Каждый участник товарищества вправе действовать от имени товарищества, если договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам;

- участник товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени и в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества;

- прибыль и убытки товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное

не установлено учредительным договором или иным соглашением участников;

— участник товарищества вправе выйти из него, заявив об отказе в товариществе (не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода из товарищества).

4. Товарищество на вере (коммандитное товарищество) — это товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полные товарищи), имеется один или несколько участников — вкладчиков. Эти вкладчики (коммандитисты) несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов, и не принимают участие в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (ст. 82 ГК РФ).

Среди норм, установленных в ГК РФ в отношении товарищества на вере (ст. 82–86), существенное значение имеют, в частности, следующие.

В данной разновидности товарищества установлены принципиальные различия между полными товарищами (их положения и действия регулируются в основном нормами о полном товариществе) и вкладчиками — коммандитистами, статус, права и обязанности которых в основном определяются положением «вкладчика».

Согласно ГК РФ, лицо может быть полным товарищем только в одном коммандитном товариществе. Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами (руководствуясь в основном нормами о полном товариществе). Вкладчики же вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества, выступать от его имени не иначе как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

ГК РФ устанавливает права вкладчиков — коммандитистов, главное из которых — это *получение части прибыли товарищества*, причитающейся на их долю в складочном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным договором. При ликвидации товарищества вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение своих вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов.

5. Общество с ограниченной ответственностью — это общество, уставный капитал которого разделен на доли. Участники общества не отвечают по обязательствам общества — они несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Среди норм, установленных в ГК РФ (ст. 87–90) и специальным Федеральным законом от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785), в отношении общества с ограниченной ответственностью существенное значение имеют, в частности, следующие:

- учредительными документами общества являются учредительный договор и устав;

- число участников общества не должно превышать предела, установленного законом; в противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а затем (при отсутствии преобразования) – ликвидации в судебном порядке. Общество с ограниченной ответственностью не вправе иметь в качестве единственного участника другое общество, состоящее из одного лица;

- уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества, гарантирующего интересы его кредиторов. В ГК РФ и специальном законе установлены правила, связанные с уменьшением и увеличением уставного капитала;

- высшим органом общества является *общее собрание*; в обществе также создаются *исполнительный орган* – коллегиальный и (или) единоличный, подотчетные общему собранию;

- общество может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников. Оно вправе преобразоваться в акционерное общество или в производственный кооператив;

- участник общества вправе в любое время выйти из него независимо от согласия других его участников.

6. Общество с дополнительной ответственностью — это общество, уставный капитал которого разделен на доли, а участники общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества (ст. 95 ГК РФ).

При банкротстве одного из участников общества его ответственность по обязательствам общества распределяется между другими участниками пропорционально их вкладам.

При регулировании отношений, связанных с данным обществом, применяются нормы, установленные для обществ с ограниченной ответственностью.

7. Акционерное общество — это общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций, владельцы которых (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связан-

ных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (ст. 96 ГК РФ).

Среди норм, установленных в ГК РФ и других законах в отношении акционерных обществ (ст. 96–104 ГК РФ; Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1), с последующими редакциями, включая редакцию от 7 августа 2001 г. № 120-ФЗ), существенное значение имеют, в частности, следующие:

- правовое положение акционерных обществ и связанных с ним отношений регулируются ГК РФ, Федеральным законом от 26 декабря 1995 г., а также учредительными документами (уставом для каждого общества);

- акционерные общества подразделяются на два вида:

- а) *открытые* – общества, участники которых могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров;

- б) *закрытые* – общества, акции которых распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Акционеры этой разновидности акционерных обществ имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Число участников закрытого общества не должно превышать предела, установленного законом; в противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество в течение года, а затем (при отсутствии преобразования) – ликвидации в судебном порядке;

- акционерное общество не вправе иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица;

- имущество, внесенное в качестве вклада акционерами при учреждении общества или вступлении в него, образует капитал общества, имеющий неделимый (до ликвидации общества) характер. Более того, как это определено высшими судебными инстанциями России (совместным постановлением Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 // ВВАС РФ. 1996. № 9), «условия учредительного договора, предусматривающего право учредителя (участника) изъять внесенное им в качестве вклада имущество в натуре при выходе из хозяйственного общества, должны признаваться недействительными»;

- уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости акций, приобретенных акционерами. Он определяет минимальный размер имущества, гарантирующего интересы его кредиторов. В ГК РФ и специальном законе установлены детализированные правила, посвященные порядку и пределам уменьшения и увеличения уставного капитала;

— управление акционерным обществом осуществляется по правилам, по ряду пунктов близких к нормам, регулирующим отношения представительной демократии (как политического института) вообще. Органами управления обществом являются: *общее собрание, совет директоров, коллегиальный или (и) единоличный исполнительный орган — директор, генеральный директор*. В ГК РФ и в законе в отношении ряда органов управления установлена *исключительная компетенция*;

— акционерное общество может быть ликвидировано или реорганизовано добровольно. Оно вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив, а также в некоммерческую организацию в соответствии с законом. (О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» см.: Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 // ВВАС РФ. 2004. № 1).

В ряде стран в условиях развитого капитализма, прежде всего в США, акционерные общества заняли доминирующее положение среди субъектов хозяйственной деятельности. Это в известной мере повлияло на состояние всего общества, когда возникли олигархические тенденции и корпоративные отношения стали возвышаться над статусом личности и одновременно легализовались и расширились спекулятивные операции с акциями. В ряде же других экономически и социально развитых стран с глубокими демократическими традициями акционерные общества имеют ограниченное значение, используются главным образом при необходимости концентрации капитала для выполнения общенациональных и других крупных экономических задач.

В России в 1990-х гг. в ходе экономических реформ акционерные общества (причем при отсутствии развитых капиталистических отношений) были широко использованы по инициативе действовавшей в то время государственной власти. В том числе в целях приватизации. Отсюда — то привилегированное положение, которое получили акционерные общества в законе и на практике.

Однако в российских условиях акционерные общества (опирающиеся на образцы некоторых стран — таких как США) хотя и принесли некоторые положительные результаты в развитии рыночных отношений, характерные для стадии первоначального накопления капитала, не реализовали в сколько бы значительной мере те надежды, которые на них возлагались, а напротив, повлекли за собой некоторые негативные явления в экономике и социальной жизни. Во многих случаях они стали источником обогащения ряда предпринимателей, связанных с властью (олигархов), способом дележа и передела

собственности, создания иллюзии о будто бы уже состоявшемся господстве в России рыночных отношений. Многие факты говорят не только о необходимости совершенствования правового регулирования акционерных отношений, но и о необходимости использования более широкого арсенала средств приватизации, разгосударствления и активизации хозяйственной деятельности, особенно в области малого и среднего предпринимательства.

8. Дочерние и зависимые общества. Наряду с основными видами и разновидностями хозяйственных товариществ и обществ, ГК РФ выделяет субъектов, так сказать, «второго ряда». Это:

— *дочернее хозяйственное общество* (ст. 105 ГК РФ: общество, созданное и действующее в условиях, когда другое — основное — общество или товарищество имеет возможность определять решения дочернего общества);

— *зависимое хозяйственное общество* (ст. 106 ГК РФ: общество, созданное и действующее в условиях, когда другое — преобладающее, участвующее — общество имеет более 20% голосующих акций данного акционерного общества или 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью).

ГК РФ и законы регулируют сложные, возникающие здесь вопросы ответственности. Так, в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества последнее несет субдиарную ответственность по его долгам.

В настоящее время категории «основного» и «дочерних (зависимых)» обществ стали легальной предпосылкой формирования обществ (объединений) высокого ранга, не имеющих статуса юридического лица — *холдинговых компаний*, в которых складываются своеобразные управленческие отношения. Хозяйственная практика свидетельствует, что в настоящее время назрела необходимость развития гражданского законодательства по данному кругу вопросов — признания в законе *конструкции холдинга* в качестве юридического лица со строгим определением его имущественных управленческих (внутрифирменных) отношений.

§ 4. Производственные кооперативы (артели)

1. Определение. *Производственный кооператив — это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом или ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов* (ст. 107 ГК РФ).

2. Основные черты. Среди норм, установленных в ГК РФ (ст. 107–112) и в специальном Федеральном законе от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» (СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2321) в отношении производственных кооперативов – артелей, существенное значение имеют, в частности, следующие:

- предметом деятельности кооперативов данной разновидности (артелей) являются производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, оказание услуг, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг;

- артели действуют на основе ГК РФ, а также других законов и учредительных документов (уставов), в которых может быть предусмотрено участие в производственном кооперативе юридических лиц. В основе их деятельности – членство. Имущество, находящееся в собственности, делится на пай его членов (часть имущества по уставу составляет неделимый фонд, используемый на цели, определяемые уставом). Члены кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных Законом о производственных кооперативах и уставом;

- управление кооперативом осуществляют члены кооператива – общее собрание (высший орган), наблюдательный совет (в кооперативах с числом членов более 50), правление и (или) его председатель;

- член артели вправе по своему усмотрению выйти из кооператива. В этом случае ему по окончании финансового года должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом;

- обращение взыскания на пай члена кооператива по его собственным долгам допускается лишь при недостатке у него иного его имущества и в порядке, предусмотренном законом и уставом кооператива. Взыскание при этом не может быть обращено на неделимые фонды кооператива;

- производственный кооператив по единогласному решению его членов может быть преобразован в хозяйственное товарищество или общество.

§ 5. Государственные и муниципальные унитарные предприятия

1. Определение. *Унитарное предприятие – это коммерческая организация, осуществляющая производственную, иную хозяйственную деятельность в качестве государственного или муниципального пред-*

приятия и наделенная в отношении закрепленного за ней собственником имущества правом хозяйственного ведения или (казенное предприятие) правом оперативного управления (ст. 113 ГК РФ).

2. Основные черты. Среди норм, установленных в отношении унитарных предприятий в ГК РФ (ст. 113–115) и в специальном Федеральном законе от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746), существенное значение имеют, в частности, следующие:

– унитарные предприятия действуют на основании норм Гражданского кодекса (как это записано и в Законе от 14 ноября 2002 г.), а также – учредительных документов (уставов). В соответствии с этим их правовое положение в принципе такое же, как и положение иных субъектов гражданского права, юридических лиц. Вместе с тем ГК РФ и Законом введен ряд ограничений, в том числе при совершении сделок, которые не позволяют им в полной мере участвовать в товарно-рыночных отношениях;

– в форме унитарного предприятия могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Руководитель предприятия назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен;

– имущество государственного или муниципального унитарного предприятия (в последующем – «предприятия») находится соответственно в государственной или муниципальной собственности. Оно принадлежит предприятию на *праве хозяйственного ведения или оперативного управления*, позволяющим (при строгом, в соответствии с ГК РФ, определении их содержания) участвовать предприятию в гражданском обороте. Это имущество является неделимым, не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В то же время предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом; но оно не несет ответственности по обязательствам собственника имущества;

– Министерством экономического развития и торговли РФ утвержден Примерный устав федерального государственного унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения (Приказ от 25 августа 2005 г. № 205).

ГК РФ и Закон различают два основных вида унитарных предприятий:

а) предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения (ст. 114 ГК РФ);

б) предприятие, основанное на праве оперативного управления, – казенное предприятие (ст. 115 ГК РФ).

А. **Предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения**, — это *унитарное предприятие в строгом значении*. Право хозяйственного ведения, на котором основаны предприятия этого вида, является по своей сути вещным правом общедозволительного действия, близким по своей сути к праву собственности, за исключением права распоряжения в том его значении, которое влияет на судьбу государственного или муниципального имущества. Размер уставного фонда предприятия не может быть менее суммы, определенной законом и необходимой для удовлетворения требований кредиторов. В ГК РФ и в Законе предусмотрены правила, связанные с порядком и последствиями увеличения или уменьшения размера уставного фонда.

До государственной регистрации предприятия его уставный фонд должен быть полностью оплачен собственником.

Собственник имущества унитарного предприятия, как уже отмечалось, не отвечает по долгам предприятия (за исключением случаев, указанных в п. 3 ст. 56 ГК РФ, предусматривающем возможность субсидиарной ответственности).

Б. **Казенное предприятие, основанное на праве оперативного управления**. Право оперативного управления является вещным правом разрешительного порядка — оно позволяет строго определенные действия, акты. Предприятия этого вида создаются, реорганизуются и ликвидируются на основе государственной и муниципальной собственности.

Собственник имущества казенного предприятия (Российская Федерация, субъект РФ, муниципальное образование) несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества.

§ 6. Некоммерческие организации

1. Определение. *Некоммерческие организации — это организации, не имеющие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль (доходы) между членами и участниками организации.*

Это обобщенное, сборное понятие, охватывающее разнообразные юридические лица в политической, социальной, духовной сферах общества.

2. Общие положения. Виды. Существенная черта данного вида юридических лиц, предусмотренных ГК РФ и специальным Федеральным

законом от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145), заключается в том, что в отличие от коммерческих организаций их деятельность не охватывается целиком (или даже в основном, преимущественно) гражданским правом. Вместе с тем эта деятельность с точки зрения статуса организаций, ее защиты, ряда сторон функционирования затрагивает не только стандартные гражданские правоотношения — вещные и обязательственные, но и напрямую связана со специфическими гражданско-правовыми категориями и конструкциями (интеллектуальной собственностью, личными неимущественными правами и др.).

ГК РФ закрепляет следующие основные виды некоммерческих организаций:

- потребительский кооператив;
- общественные и религиозные организации (объединения);
- фонды;
- учреждения.

Кроме того, в ГК РФ и в Федеральном законе особо выделены объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

3. Потребительский кооператив — это добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (ст. 116 ГК РФ).

Содержание деятельности кооператива и основные вопросы статуса и функционирования определяются ГК РФ, специальным Законом «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» (в ред. Федерального закона от 11 июля 1997 г. № 97-ФЗ // СЗ РФ. 1997. № 28. Ст. 3306) и уставом.

В уставе определяются условия о размере и порядке внесения паевых взносов, вопросы управления, в том числе те, решение по которым должно приниматься единогласно или квалифицированным большинством голосов, и др.

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. Они солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в пределах невнесенной части дополнительного взноса.

Если кооператив в соответствии с законом и уставом занимается предпринимательской деятельностью, то полученные в результате этой деятельности доходы распределяются между его членами.

4. Общественные и религиозные организации и объединения — это добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей — политических, социальных и др. (ст. 117 ГК РФ).

Участники (члены) общественных и религиозных организаций вправе передавать организациям имущество в собственность, и они не сохраняют на него — как и на членские взносы — каких-либо прав.

Указанные организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они были созданы, и соответствующую этим целям. Участники (члены) рассматриваемых организаций не отвечают по их обязательствам, а организации не отвечают по обязательствам своих членов (участников).

5. Фонды — это не имеющие членства добровольные организации, учрежденные гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующие социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели (ст. 118 ГК РФ).

Фонд использует переданное ему имущество для целей, определенных в его уставе. Имущество, переданное фонду его учредителями, является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не несет ответственности по обязательствам своих учредителей. Фонд вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых был создан фонд, и соответствующую этим целям. При этом фонд вправе создавать хозяйственные общества и участвовать в них.

В ст. 118—119 ГК РФ, специальных законах, уставах фондов определяются порядок управления ими, а также изменение устава и порядок ликвидации фондов.

6. Учреждения — это организации, созданные собственником для осуществления управленческих, социально-культурных и иных функций некоммерческого характера (ст. 120 ГК РФ).

Наряду с тем, что учреждение можно рассматривать в качестве одной из разновидностей некоммерческих организаций, есть достаточные основания видеть в них обобщающую категорию, которая находится «в паре» с другой однопорядковой обобщающей категорией — «предприятием» (см. § 2 данной главы).

Имущественной основой учреждения является вещное право в форме оперативного управления закрепленным за ним имуществом (ст. 296 ГК РФ) — форме, аналогичной, но не тождественной имущественной

основе казенных предприятий. Можно предположить, что категория «учреждение» может получить в последующем и более широкое распространение, например, при организации экономической жизни в области естественных монополий.

Различаются частные учреждения (созданные гражданами и юридическими организациями) и государственные или муниципальные учреждения (созданные соответственно Российской Федерацией, ее субъектами и муниципальными образованиями). Последние в свою очередь в зависимости от степени финансирования собственником подразделяются на бюджетные и автономные.

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества в субсидиарном порядке.

7. Объединения юридических лиц — ассоциации и союзы — это объединения коммерческих организаций, создаваемые ими по договору в формах ассоциаций и союзов в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов (ст. 121 ГК РФ).

Наряду с «учреждениями» (а также «предприятиями») указанные ассоциации и союзы являются обобщающими категориями, которые хотя и имеют некоммерческий характер, но создаются и функционируют в сфере коммерческих отношений, находятся на грани с ними (тем более, что «координация» коммерческой деятельности может приносить прибыль).

Вместе с тем, как это определено в ст. 121 ГК РФ, если ассоциация или союз непосредственно осуществляют предпринимательскую деятельность, они преобразуются в хозяйственное общество или товарищество. В настоящее время все более широкое распространение получают такие объединения, как *холдинги (холдинговые компании)*, которые, не являясь по ГК РФ юридическим лицом, имеют в немалой мере коммерческий характер и находят правовое обоснование через определение основного и дочерних хозяйственных обществ (ст. 105, 106).

Ассоциация или союз может иметь свое имущество, создаваемое из взносов образовавших объединение коммерческих организаций. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Но последние несут субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации в размере и в порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации — учредительным договором. В ст. 122 и 123 ГК РФ характеризуются учредительные документы (договор, устав)

ассоциаций и союзов а также права и обязанности их членов. В том числе предусматривается, что члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее услугами.

8. В отличие от коммерческих организаций некоммерческие могут создаваться на основании иных федеральных законов. В частности, таких как государственная корпорация, некоммерческое партнерство, автономная некоммерческая организация и др.

§ 7. Гражданская правосубъектность публичных образований

1. Определение. *Публичные образования (Российская Федерация – РФ, субъекты РФ, муниципальные образования), их структурные подразделения, выполняя в основном публичные задачи, имеют вместе с тем гражданскую правосубъектность, обеспечивающую осуществление ими интересов и потребностей, относящихся к гражданскому праву.*

2. Основные черты. Российская Федерация – государство (в составе всех своих подразделений), отличающееся суверенностью, целостностью и призванное осуществлять функции публично-правового характера – организованность, безопасность, обороноспособность страны, устойчивое и восходящее развитие всего общества. Субъекты РФ – политические образования, имеющие в пределах Конституции свойства суверенности. Публично-правовой самостоятельностью отличаются и муниципальные образования – города, сельские поселения и др., являющиеся органами местного самоуправления.

Все эти публичные образования, выполняющие государственные и иные публичные функции, имеют также и гражданскую правосубъектность. Все они (в том числе – образующие его учреждения, другие управленческие подразделения) в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, не охватываемых регулированием конституционным, административным правом, другими отраслями, обладают также *гражданско-правовым статусом, соответствующим статусу юридического лица*, если иное не вытекает из закона и особенностей данного субъекта (ст. 124 ГК РФ). В том числе могут своими действиями и от имени соответствующего публичного образования приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, возлагать на себя и исполнять гражданско-правовые обязанности, выступать в суде и др.

В соответствии с федеральными нормативными актами, актами субъектов РФ и муниципальных образований по их специальному по-

ручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане (ст. 125 ГК РФ). Органами, практически осуществляющими гражданскую правосубъектность от имени всего государства (Российской Федерации) и субъектов РФ, являются в рамках их компетенции Правительство, его органы; по имущественным вопросам — главным образом финансовые органы, охватываемые понятием «казна».

Казну (Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований) образуют средства соответствующего бюджета и иное государственное (муниципальное) имущество, не закрепленное за государственными (муниципальными) предприятиями и учреждениями.

В соответствии со ст. 126 ГК РФ все три подразделения публичных образований (Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования), выступающие в качестве казны, не отвечают по обязательствам друг друга и по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, когда один в отношении другого принял в установленном порядке гарантию (поручительство).

Особенности ответственности Российской Федерации и субъектов РФ в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государства определяется в соответствии с нормами международного частного права законом об иммунитете государства и его собственности (ст. 127 ГК РФ).

ГЛАВА 5 ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 1. Общие положения

1. Определение. *Объекты гражданских прав — это обьективированные материальные и нематериальные блага, в отношении (по поводу) которых возникают гражданские права и обязанности, складываются и действуют гражданские правоотношения.*

2. Общие черты. В законе, в юридической практике, в науке нередко особо говорят отдельно об «объектах» и о «предметах» в гражданских правоотношениях. Между той и другой категориями, действительно, можно провести некоторые различия. Но на начальном этапе изучения гражданского права, особенно при изучении отдельных правоотношений, договоров, целесообразно понимать обе эти категории как в принципе однозначные, однопорядковые, взаимозаменяемые. Во всех случаях это так или иначе обьективированные *материальные и нематериальные блага*. То есть блага, имеющие внешнее, опредмеченное выражение.

По действующему российскому гражданскому законодательству к объектам (предметам) гражданских прав относятся (ст. 128 ГК РФ):

- вещи, включая деньги и ценные бумаги;
- иное имущество, в том числе имущественные права;
- работы и услуги;
- информация;
- охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

Объектом правоотношения могут быть и сами субъективные права, когда они выступают в качестве внешне обьективированного предмета.

Центральным звеном среди объектов материальных благ являются *вещи*, понимаемые в широком, современном значении (причем одна из разновидностей таких вещей — ценные бумаги — фактически уже обособилась в самостоятельный вид объектов гражданских прав).

Именно вещи как объект гражданского права во всех их модификациях позволяют этой отрасли права выступать в качестве мощной производительной, творческой силы, решать принципиальной важности задачи в развитии экономики, всей общественной системы страны.

Особое место среди объектов гражданского права, относящихся к интеллектуальной собственности, но объективируемых в производственной деятельности и ее результатах в товарно-рыночной экономике, является *производственное (коммерческое) дело*, или, как в ряде случаев называют этот объект — «бренд», «бизнес» — «раскрученный» и имеющий необходимую материально-техническую базу участок хозяйственной деятельности, приносящий его обладателю экономический успех, прибыль.

Надо иметь в виду также, что такие объекты, как «работы и услуги» (как в области обязательств и само понятие «действия»), должны пониматься главным образом под углом зрения их результатов (работ и услуг).

3. Оборотоспособность. Важное значение в гражданском праве (с точки зрения объектов собственности и допустимости в гражданском обороте) имеет предусмотренная в ГК РФ *оборотоспособность* объектов (ст. 129).

Главный здесь — *принцип свободного оборота*, в соответствии с которым объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому, в том числе в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица). Вместе с тем по действующему гражданскому законодательству из указанного общего принципа сделаны исключения.

Существуют объекты:

а) *изъятые из оборота* — это объекты, гражданский оборот которых не допускается (некоторые виды оружия, веществ);

б) *ограниченно оборотоспособные* — это объекты, которые могут принадлежать только отдельным субъектам гражданского права либо нахождение в обороте которых допускается по специальному разрешению (наркотические вещества);

в) *подчиненные при обороте специальным правилам* — это прежде всего земля и другие природные ресурсы, которые могут отчуждаться и переходить от одного лица к другому иными способами в той мере и в таком порядке, в котором их оборот регламентируется законами о земле и других природных ресурсах.

§ 2. Виды вещей, иных объектов

1. Определение. *Виды вещей — это группы вещей, иных объектов, различаемых по их юридически значимым свойствам и связям.*

Среди целого ряда групп вещей особое место занимает подразделение вещей на:

- *недвижимые;*
- *движимые.*

2. Недвижимые и движимые вещи. Объекты гражданских прав делятся по своему содержанию, правовому значению и юридической регламентации на две большие группы:

— *недвижимые вещи (недвижимое имущество)* — объекты, органически связанные с землей, перемещение (реальный оборот) которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможен. Это земельные участки, участки недр, здания, сооружения, объекты незавершенного строительства, а также подлежащие государственной регистрации «перемещаемые» объекты — воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты;

— *движимые вещи (движимое имущество)* — те объекты, которые не имеют органической связи с землей и по своему содержанию, природе предполагают «перемещение», участие в обороте. Это деньги, ценные бумаги, материалы и оборудование, другие «перемещаемые» объекты, не нуждающиеся в регистрации.

Недвижимость занимает особое место в гражданском обороте, она является существенной основой имущественного положения субъектов, их «богатства» и правовой защищенности (обеспеченности), влияет на содержание и успех хозяйственной деятельности субъекта, на направление и характер экономического развития того или иного региона, отрасли хозяйства, страны в целом.

Права на недвижимое имущество, их переход, прекращение, ограничение этих прав, а также отдельные сделки подлежат *государственной регистрации* соответствующими органами в Едином государственном реестре. Такая регистрация относится к праву собственности, другим вещным правам, в том числе в области залога (ипотеки), иным правам согласно закону. Отказ от регистрации права на недвижимость и сделок с ней либо уклонение соответствующего органа от регистрации могут быть оспорены в суде. В ГК РФ, а также в указанном выше Федеральном законе «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» установлен ряд технико-юридических и процедурных правил, имеющих на практике существенное значение.

При характеристике объектов гражданского права в области недвижимости особо должны быть выделены *предприятия*, которые впервые в ГК РФ рассматриваются не в качестве одних только субъектов, но также и в виде объектов права.

С этих позиций *предприятие как объект права представляет собой имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности*. Предприятие в целом, именно как имущественный комплекс, признается законом недвижимостью (ст. 132 ГК РФ). Вместе с тем в состав предприятия как имущественного комплекса, образующего единую целостную систему, входят не только право собственности и другие вещные права, но и все другие права (и обязанности), в том числе обязательственные, права в сфере земельных и природоресурсных отношений, деловой репутации, индивидуализации, права интеллектуальной собственности (а также отношения, связанные с персоналом предприятия, его «людским субстратом»).

Возникающие здесь сложные вопросы, в особенности при совершении сделок в отношении предприятий, еще не нашли должного решения ни в законодательстве, ни в судебной практике. Вместе с тем в юридической науке уже предприняты основательные разработки о природе и значении имущественных комплексов в гражданском праве, в том числе в области недвижимости (С.А. Степанов).

3. Другие разновидности вещей и иных объектов. В гражданском праве с учетом исторических традиций, содержания закона и практики его применения выделяются (многие — с римского права) также следующие разновидности вещей, имеющих, по ГК РФ, существенное значение для решения гражданских дел:

— *неделимая вещь* (ст. 133) — это вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения. Вместе с тем и в данном случае ГК РФ предусматривает выделение «доли в праве» (ст. 252, 258), что, в частности, характерно для совместной собственности, — явлению, представляющем собой совсем иной юридический феномен, качественно отличный от подразделения вещей на «делимые» и «неделимые»;

— *сложная вещь* (ст. 134) — это вещь, состоящая из разнородных вещей, образующих единое целое и предполагающих их использование по общему назначению, в том числе — многие станки, агрегаты, включая бытовые. Действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части (если договором не предусмотрено иное);

— *имущественный комплекс* — это совокупность вещей и иных объектов (предметов интеллектуальной собственности, неимущественных прав и др.), выступающая в области гражданского права в качестве целостного объекта — системы, имеющей характер органического образования (например, предприятие) или организованной совокупности (например, здание и соответствующий земельный участок);

— *главная вещь и принадлежность* (ст. 135) — это соотношение между вещами, в соответствии с которым вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением (принадлежность), *следует судьбе главной вещи*, если договором не предусмотрено иное;

— *плоды, продукция, доходы* (ст. 136) — это поступления, полученные в результате использования имущества, принадлежащие лицу, использующему на законном основании это имущество, если законом, иным правовым актом или договором не предусмотрено иное;

— *животные* (ст. 137). По этическим соображениям к животным неприменим термин «вещь», но к ним применяются общие правила по имуществу, поскольку законом, иным правовым актом не установлено иное; при этом здесь, при осуществлении прав, не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности;

— *деньги, валюта* (ст. 140). Законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации, является *рубли*. Использование же иной, иностранной валюты в России определяется законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке;

— *валютные ценности* (ст. 141). Право собственности на валютные ценности защищается в Российской Федерации на общих основаниях. Виды имущества, признаваемого валютными ценностями, и порядок совершения сделок с ними определяются законом о валютном регулировании и валютном контроле. Таким законом в настоящее время является Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» (СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859).

Вопросы объектов прав в области интеллектуальной собственности и служебной, коммерческой тайны требуют специального рассмотрения.

На современном уровне правового регулирования соответствующих отношений можно отметить следующее. Объектом (предметом) права в первом случае (интеллектуальная собственность) признаются по ГК РФ результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный

знак, знак обслуживания и т.д.). Их использование может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

По вопросам служебной и коммерческой тайны ГК РФ и специальный Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283) выделяют сведения (информацию) любого характера, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, когда к ней нет свободного доступа на законном основании и их обладателем введен режим коммерческой тайны. Лицо, неправомерно получившее, разгласившее или использовавшее сведения на секрет производства, обязано возместить причиненные убытки, если иная ответственность не предусмотрена законом или договором с этим лицом. В дополнение к этому следует добавить, что информация, составляющая секрет производства или коммерческую тайну, защищается способами, предусмотренными настоящим Кодексом и другими законами. В этом отношении следует иметь в виду, что 27 июля 2006 г. издан Федеральный закон № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3448).

4. Нематериальные блага как объекты гражданских прав (ст. 150 ГК РФ) — *это блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотъемлемы от него и неотчуждаемы*. К числу таких благ и соответствующих прав относятся:

- жизнь и здоровье;
- достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация;
- неприкосновенность частной жизни;
- личная и семейная тайна;
- право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства;
- право на имя;
- право авторства;
- иные личные права и нематериальные блага, закрепленные Конституцией РФ, ГК РФ и другими законами России.

Нематериальные блага и права умершего могут защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя.

Особо в ГК РФ выделены в качестве объектов гражданских прав *честь, достоинство, деловая репутация* (ст. 152). Это обусловлено тем значением, которые имеют указанные личные блага в деловой жизни, во всей сфере гражданско-правового регулирования. Тем более,

что ст. 152 ГК РФ предусматривает и защиту *деловой репутации юридических лиц*.

ГК РФ предусматривает широкий комплекс мер и условий защиты, восстановления и компенсации нарушенных нематериальных благ, личных прав.

§ 3. Ценная бумага

1. Определение. *Ценная бумага — это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление и передача которых возможны только при его (данного документа) предъявлении* (ст. 142 ГК РФ).

2. Общие черты. Ключевое значение в приведенном определении ГК РФ имеют последние из приведенных слов. Ибо «возможность осуществления и передача прав только при предъявлении бумаги» означает не только то, что она «удостоверяет» право (таких документов — расписка, формуляр, билеты в театр и др. — множество), а то, что право *заклучено* в документе, *слито с ним*. ГК РФ допускает, что для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, «достаточно доказательств их закрепления в специальном реестре (обычном или компьютеризированном)». Не исключено, что развитие современного гражданского оборота потребует не просто указанных доказательств, но еще и более строгого «присутствия» самой ценной бумаги, ее прямого предъявления в той или иной форме при споре сторон.

С этой точки зрения представляет интерес, что особое юридическое значение ценной бумаги не лишает защиту имущественных прав обладателя документа. Согласно разъяснению, данному Высшим Арбитражным Судом РФ в информационном письме от 25 июля 1997 г. № 18 «Обзор практики разрешения споров, связанных с использованием векселя в хозяйственном обороте» (ВВАС РФ. 1997. № 10), «невозможность признания документа векселем в силу дефекта его формы не препятствует предъявлению самостоятельного требования из такого документа на основании норм гражданского права об обыкновенном долговом документе».

ГК РФ относит к ценным бумагам:

- облигации (в том числе государственные);
- вексель;
- чек;
- депозитный и сберегательный сертификаты;

- банковскую сберегательную книжку на предъявителя;
- коносамент;
- акцию;
- приватизационные ценные бумаги;
- а «также другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг» (ст. 143). При этом, однако, важно, чтобы и сами документы по своему юридическому содержанию и значению были бы ценными бумагами.

Ценные бумаги должны соответствовать строгим (в соответствии с законом или в установленном им порядке) обязательным требованиям в отношении своих реквизитов и формы. Несоблюдение этих требований влечет за собой ничтожность ценной бумаги.

В настоящее время издан ряд законов по регулированию ценных бумаг. Это федеральные законы от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»; от 29 июля 1998 г. № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных муниципальных ценных бумаг»; от 11 ноября 2003 г. № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах».

3. Виды. По способу определения субъекта ценные бумаги подразделяются на виды (поскольку в законе нет запрещения на тот или иной вид):

- *ценная бумага на предъявителя* (может быть реализована любым лицом);
- *именная ценная бумага* (реализуется только названным в бумаге лицом);
- *ордерная ценная бумага* (может быть реализована названным в бумаге лицом или назначенным им своим распоряжением (приказом) другим управомоченным лицом).

В зависимости от указанных видов определяется способ передачи прав по ценной бумаге. Бумаги передаются другим лицам (ст. 146 ГК РФ):

- *на предъявителя* – путем простой передачи;
- *именная* – в порядке уступки требования (цессии);
- *ордерная* – путем совершения на бумаге передаточной надписи – индоссамента, который в свою очередь может быть *бланковым* (без указания лица, которому должно быть произведено исполнение), или *ордерным* (в указанном выше значении).

Лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно (с возникновением при исполнении требования одним лицом, *права регресса* к другим солидарно ответственным лицам). Владелец ценной бумаги, обнару-

живший подлог или подделку бумаги, вправе предъявить к передавшему ее лицу требования о надлежащем исполнении соответствующего обязательства и о возмещении убытков. Восстановление прав на утраченные бумаги на предъявителя и ордерные ценные бумаги производится судом (ст. 147–148 ГК РФ).

Специфические права и обязанности складываются в связи с развитием электронной (компьютерной) техники в отношении *бездокументарных ценных бумаг*. Согласно ст. 149 ГК РФ, законом допускается фиксация лицом по специальной лицензии прав, закрепляемых именной или ордерной ценной бумагой, в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т.п.). Операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, который *официально совершает записи прав*. Это лицо несет ответственность за сохранность официальных записей, обеспечение их конфиденциальности, предоставление правильных данных о таких записях, совершение официальных записей о проведенных операциях.

ГЛАВА 6

СДЕЛКИ. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО

§ 1. Общие положения о сделках

1. Определение. *Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).*

2. Общие черты. Виды. Сделки — разновидность правомерных действий как юридических фактов. В гражданском праве в соответствии с принципом диспозитивности сделки — преобладающая разновидность правомерных действий, отличающаяся от других их разновидностей (в том числе — от юридических поступков; например, находки вещи) тем, что *совершаются с нацеленностью (направленностью) достичь определенного правового результата.*

По числу субъектов (сторон) сделки и связанных с этим особенностями последствий могут быть:

- а) двух- или многосторонними (договоры);
- б) односторонними.

Договор — сделка, порождающая правовые последствия в результате согласованной воли двух либо трех и более сторон. Это наиболее типичная сделка, на основе которой в наибольшей мере выражаются начала гражданского права, принцип диспозитивности.

Односторонняя сделка — сделка, порождающая при наличии необходимых юридических предпосылок правовые последствия на основе воли одного субъекта (стороны). Она может быть:

а) *односторонне-управомочивающей*, порождающей у тех или иных лиц субъективные права, такие, например, как права наследника по завещанию;

б) *односторонне-обязывающей*, создающей в силу закона или соглашения обязанности для других лиц, — такие, как обязанности лица по договору поручения (проф. Б.Б. Черепахин). К этим сделкам применяются общие положения об обязательствах и договорах, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу сделки (ст. 156 ГК РФ).

Особую разновидность образуют *сделки, совершенные под условием*. Условие может быть:

— *отлагательным*, когда возникновение прав и обязанностей по сделке поставлено в зависимость от обстоятельства, в отношении которого неизвестно, наступит оно или нет;

— *отменительным*, когда от известного обстоятельства (в отношении которого неизвестно, наступит оно или нет) поставлено в зависимость прекращение прав и обязанностей сторон. Если одна из сторон, для которой ненаступление или наступление условий выгодно, недобросовестно воспрепятствовала или содействовала наступлению указанных условий, то это условие считается соответственно наступившим или ненаступившим.

3. Форма сделок. Для сделки юридически существенным является ее *форма*, в которой она совершена. Сделка может быть совершена в следующих формах:

— *устной*, когда для данной сделки не установлена письменная форма, и из поведения лица явствует его воля совершить сделку. Если в законе или в договоре не установлено иное, устно могут совершаться все сделки, исполняемые при самом их совершении; при этом *молчание* признается выражением воли в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон;

— *простой письменной*, когда сделка, не требующая нотариального удостоверения, совершается путем составления документа, выражающего содержание сделки и подписанная лицами, совершающими сделку или должным образом ими уполномоченными. Использование при совершении сделки факсимильного воспроизведения подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается, если это предусмотрено законом или соглашением сторон. Если же гражданин вследствие физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать сделку в простой письменной форме, то сделку может подписать другой гражданин по доверенности или с засвидетельствованием и удостоверением подписи, предусмотренным п. 3 ст. 160 ГК РФ. Несоблюдение простой письменной формы может влечь за собой недействительность сделки в случаях, указанных в законе (в частности, во внешнеэкономических отношениях). В остальных случаях *несоблюдение простой письменной формы лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства* (ст. 162);

— *нотариально удостоверенной письменной*, когда совершение письменной сделки обусловлено ее нотариальным удостоверением, которое производится путем осуществления на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, уполномо-

ченным на совершение нотариальных действий. Такое удостоверение обязательно в случаях, указанных в законе или прямо предусмотренных соглашением сторон;

— *квалифицированной (надлежащей письменной с государственной регистрацией)*, когда сделки, совершаемые с землей и с другим недвижимым имуществом (его видами, установленными законом), обретают юридическое значение только после их государственной регистрации в уполномоченном на то государственном органе.

Несоблюдение нотариальной формы и требований о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность (ничтожность). Если одна из сторон уклоняется от нотариального удостоверения сделки (полностью или частично исполненной другой стороной) или от государственной регистрации сделки, совершенной в надлежащей форме, суд вправе по требованию другой стороны признать сделку действительной или вынести решение о ее регистрации. Уклонявшаяся сторона в этих случаях обязана возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

§ 2. Недействительность сделки

1. Определение. *Недействительность сделки — это ее порочность, т.е. действие, хотя бы и являющееся сделкой или только именуемое «сделкой», но совершенное с такими нарушениями, предусмотренными законом, которые делают его изначально ничтожным или оспоримым, вследствие чего оно либо не порождает те юридические последствия, которые преследовали субъекты, или эти последствия могут не наступить по решению суда.*

2. Оспоримые и ничтожные сделки. Сделки, совершенные с правовыми нарушениями, подразделяются на два основных вида:

- а) ничтожные;
- б) оспоримые.

В соответствии с основными началами гражданского права, его диспозитивностью большинство сделок, которые могут быть признаны недействительными, — оспоримые. Ничтожными (с точки зрения действительности сделок) являются действия, прямо нарушающие закон, существующий правовой порядок. Эти действия по своей сути являются правонарушениями. Общая характеристика рассматриваемых сделок такова:

— *ничтожная сделка* — та, которая недействительна (противоправна) с самого начала, по самому своему существу и не требует признания

ее недействительности судом. Требование о применении последствий недействительности такой сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом, судом по его собственной инициативе. В ГК РФ такие сделки предусмотрены в ст. 168–172;

– *оспоримая сделка* – та, которая может быть признана судом недействительной по основаниям, установленным настоящим Кодексом. Требование о признании такой сделки недействительной может быть предъявлено лицом, указанным в Гражданском кодексе. В ГК РФ такие сделки предусмотрены в ст. 173–179.

3. Ничтожные сделки: основания недействительности, последствия. ГК РФ предусматривает следующие случаи ничтожных сделок.

1) *Несоответствие сделки закону или иным правовым актам* (ст. 168). Такая сделка – ничтожна, если закон не устанавливает, что она является оспоримой и не предусматривает иных правовых последствий.

2) *Совершение сделки с целью, противной основам правопорядка или нравственности* (ст. 169). При этом ГК РФ предусматривает такие последствия при исполнении указанной сделки *при умысле обеих сторон*:

а) в случае ее исполнения обеими сторонами все полученное по сделке взыскивается в доход Российской Федерации;

б) в случае же исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное по сделке и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного.

При наличии умысла лишь у одной из сторон все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход РФ.

3) *Мнимая и притворная сделка* (ст. 170). Мнимая – это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Притворная – сделка, совершенная с целью прикрыть другую сделку. В последнем случае применяются правила о сделке, которую стороны действительно имели в виду.

4) *Совершение сделки гражданином, признанным недееспособным* (ст. 171). Каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре (или возместить его стоимость в деньгах при невозможности возвратить полученное в натуре; кроме того, дееспособный обязан возместить реальный ущерб, если он знал или должен был знать о недееспособности другой стороны).

5) *Совершение сделки несовершеннолетним до 14 лет* (ст. 172). Такая сделка (кроме мелких бытовых сделок) *ничтожна*. Ее последствия те

же, что и последствия в ст. 171 ГК РФ (каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре).

4. Оспоримые сделки: основания недействительности, последствия. ГК РФ предусматривает следующие случаи оспоримых сделок.

1) *Совершение юридическим лицом сделки, выходящей за пределы его правоспособности* или (по иной терминологии) — *праводееспособности* (ст. 173). Такие сделки могут быть признаны недействительными по иску заинтересованных лиц (данного юридического лица, его учредителя, компетентного государственного органа и др.) в случаях, когда сделка совершена в противоречии с целями деятельности юридического лица, содержанием лицензии, ее отсутствием на данную деятельность и т.д., если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности.

Аналогичные по характеру нормы содержатся в ст. 174 ГК РФ, когда полномочия лица на совершение сделок ограничены договором либо полномочия органа юридического лица — его учредительными документами, другими обязательными нормами. Здесь также сделка может быть признана судом недействительной с указанными выше последствиями.

2) *Совершение сделки несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет* (ст. 175 ГК РФ). Такие сделки оспоримы, если по закону требуется согласие законного представителя несовершеннолетнего. Они по иску законных представителей могут быть признаны судом недействительными, при этом каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке (натурой или в виде денежного возмещения).

3) *Совершение сделки гражданином, ограниченным судом в дееспособности, кроме мелких бытовых сделок* (ст. 176 ГК РФ). Такие сделки по иску попечителя могут быть признаны судом недействительными, с возвращением каждой стороне другой всего полученного по сделке.

4) *Совершение сделки гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими* (ст. 177 ГК РФ). Такие сделки, совершенные даже дееспособным лицом, по иску самого гражданина, опекуна или другого гражданина, права которого нарушены сделкой, могут быть признаны недействительными, с возвращением каждой стороне другой всего полученного по сделке.

5) *Совершение сделки под влиянием заблуждения* (ст. 178 ГК РФ). Такие сделки, если заблуждение стороны имело существенное значение (т.е. касалось природы сделки или качества предмета), по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения, могут быть признаны судом недействительными, с возвращением каждой стороне дру-

гой всего полученного по сделке. Кроме того, стороны в соответствии с обстоятельствами дела обязаны возместить одна другой доказанный реальный ущерб (абз. 2 п. 2 ст. 178 ГК РФ).

б) *Совершение сделки под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств* (ст. 179 ГК РФ). Такие сделки, в том числе сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях (кабальная сделка), по иску потерпевшего могут быть признаны судом недействительными. При этом потерпевшему возвращается другой стороной все полученное по сделке и возмещается причиненный ему реальный ущерб. Имущество же, полученное по сделке самим потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход Российской Федерации.

§ 3. Последствия недействительности сделок

1. Определение. *Сделки, совершенные с нарушением тех оснований (критериев), которые установлены Гражданским кодексом РФ, считаются недействительными — либо правонарушениями (ничтожные сделки), либо такими, когда после признания их недействительными судом (оспоримые сделки) они не порождают те последствия, на которые они были направлены, и стороны приводятся в первоначальное положение; по ряду ничтожных сделок ГК РФ применяет к виновной стороне штрафные санкции — все полученное по такой сделке взыскивается в доход Российской Федерации.*

2. Критерии. ГК РФ определяет последствия сделок в зависимости от общей направленности гражданско-правового регулирования, оснований недействительности сделки и формы сделки, а также иных обстоятельств (в том числе — вины одной из сторон). Причем недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной части (ст. 180 ГК РФ).

Закон определяет правовые последствия в отношении каждой сделки, которую можно признать недействительной. Вместе с тем в отношении этих последствий в гражданском праве выработаны особые обобщающие категории (конструкции), охватываемые понятием *реституция*.

3. Реституция — это возвращение (обратное) всего полученного по исполненной сделке. В соответствии с п. 2 ст. 167 ГК РФ при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Реституция может быть:

- *двусторонней*, когда обе стороны на равных получают обратно все ранее исполненное по сделке (ст. 171, 175, 177 ГК РФ и др.);

- *односторонней*, когда обратно возвращение исполненного производится только в отношении другой (обычно — невиновной, потерпевшей и др.) стороны.

Для гражданского права органичной, соответствующей его началам является *двусторонняя* реституция, а с учетом иных субъективных и социальных обстоятельств (например, кабальных сделок) — *односторонняя*.

В отдельных случаях в сфере гражданского права можно констатировать *недопущение реституции*, когда исполненное по ничтожной сделке одной или обеими сторонами обращается в доход федерального государства (ст. 169 ГК РФ — совершение сделки с целью, противной основам правопорядка или нравственности).

При определении последствий недействительности сделок существенное значение имеет их деление на ничтожные (они по своей сути представляют правонарушения) и оспоримые. При этом в законодательстве предусмотрено, что если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

ГК РФ установлены особые правила по исковой давности в отношении недействительных сделок. Срок исковой давности по требованию о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет три года со дня, когда началось исполнение сделки. Срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (п. 1 ст. 179), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

§ 4. Представительство

1. Определение. *Представительство — отношение, в соответствии с которым сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого), в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акта уполномоченного на то органа (государственного, местного самоуправления), непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ).*

2. Основные черты. Центральным звеном представительства является *полномочие*, исходящее от представляемого. При отсутствии или превышении полномочия сделка считается заключенной от имени и в интересах лица, ее совершившего (если только представляемый впоследствии прямо не одобрит данную сделку, которая считается в этом случае действующей с момента ее совершения).

Представитель не вправе совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (кроме коммерческого представительства), а также в отношении сделок, которые по своему характеру лицо может совершить только лично.

Особые черты, по ГК РФ, имеет *коммерческое представительство* (ст. 184). Оно характеризуется тем, что представитель является лицом, постоянно и самостоятельно представляющим от имени предпринимателей разных сторон (при их согласии) при заключении ими договоров и по иным вопросам в области предпринимательской деятельности. При этом, согласно закону, коммерческий представитель *обязан исполнять данное ему поручение с заботливостью обычного предпринимателя*. Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на вознаграждение и, главное, на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний — также и доверенности.

3. Доверенность — *это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами.*

Доверенность на совершение сделок в нотариальной форме должна быть нотариально удостоверена. Согласно п. 3 ст. 185 ГК РФ к нотариально удостоверенным доверенностям приравнивается ряд документов, именуемых «доверенностями», заверяемых в отношении военнослужащих и других лиц, находящихся в госпиталях, — ответственными работниками лечебных учреждений; в отношении лиц, находящихся в местах лишения свободы, — начальниками соответствующих учре-

ждений; на получение заработной платы и иных платежей — руководителями организаций и т.д. (всего — шесть случаев). Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя с приложением печати этой организации; кроме того, в доверенности на получение денег, иных имущественных ценностей должна быть подпись главного (старшего) бухгалтера организации.

Срок действия доверенности не может превышать *трех лет*. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения.

Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

В ГК РФ особо регламентированы также вопросы передоверия (ст. 187), прекращения доверенности (ст. 188), последствия прекращения доверенности (ст. 189). В том числе предусматривается, что передоверие допускается, если оно входит в содержание полномочия и что оно должно быть нотариально удостоверено, кроме случаев, предусмотренных законом (п. 4 ст. 185). Важно и то, что лицо, выдавшее доверенность, может во всякое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, — отказаться от нее. Причем соглашение об отказе от этих прав ничтожно.

ГЛАВА 7

ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ. СРОКИ

§ 1. Общие положения об исковой давности

1. Определение. *Исковая давность — это срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.*

2. Время (сроки) в гражданском праве. Реальные права и обязанности (правоотношение, как и все гражданское право) существуют во времени, в определенные его периоды, отрезки, сроки, которые нередко имеют *длящийся* характер. Немало гражданских правоотношений, актов, процедур, которые в области гражданского права нуждаются в способах определения, фиксации, в строгом и точном измерении времени, сроков.

При этом, однако, следует различать:

а) сроки, которые выражают только способы определения, фиксации, строгое и точное измерение возникновения, изменения и прекращения правовых актов, прав и обязанностей, начало и конец тех или иных юридических процедур. Здесь выработан ряд правил, имеющих сами по себе технико-юридический характер (они будут рассмотрены далее в § 3);

б) сроки (отрезки времени), которые *имеют значение юридических фактов* — событий. Причем в ряде таких случаев, которые существенным образом влияют на возникновение и прекращение правоотношений, являются существенными элементами тех или иных юридических конструкций. Это, в частности, приобретательная давность (приобретение права собственности после истечения определенного срока), принятие наследства и др.

К последней группе сроков относится и *исковая давность* — срок, который в целях обеспечения права на защиту и определенности гражданских правоотношений отведен законом уполномоченному (правообладателю) для защиты своего права в исковом порядке через суд.

3. Сроки исковой давности. ГК РФ предусматривает два вида таких сроков:

— *общий* срок. Он равен *трем годам*;

— *специальные* сроки, сокращенные или более длительные по сравнению с общими. Таков, например, рассмотренный ранее срок иско-

вой давности, установленный в области признания недействительности сделок — один год (§ 3 гл. 6).

Сроки исковой давности императивны: они не могут быть изменены соглашением сторон.

Требование о защите права как основное право человека принимается судом к рассмотрению независимо от истечения срока исковой давности. Исковая же давность применяется в соответствии с ГК РФ судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения (ст. 199). Если же должник уже исполнил обязанность по истечении срока, он не вправе требовать исполненное обратно (ст. 206).

Истечение срока, о применении которого заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом (если срок не приостановлен или не продлен) решения об отказе в иске.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. ГК РФ, иным законом может быть установлен и иной момент начала течения срока. Так, по обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения. По регрессным обязательствам течение срока начинается с момента исполнения основного обязательства.

4. Требования, на которые исковая давность не распространяется.

К таковым, согласно ст. 208 ГК РФ, относятся:

- 1) требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;
- 2) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- 3) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина (однако по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда оно удовлетворяется не более чем за три предшествовавшие года);
- 4) требования собственника или иного владельца об устранении всякого нарушения его права, если даже эти нарушения не были соединены с лишением владения (ст. 304);
- 5) другие требования в случаях, установленных законом.

По ряду сложных вопросов исковой давности Пленумы Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ издали постановление от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности».

§ 2. Приостановление и перерыв течения срока исковой давности

1. Определение. *Приостановление и перерыв течения срока исковой давности — это такая «длящаяся остановка» в течение срока исковой давности, которое (течение срока) после отпадения соответствующих (правопрепятствующих) обстоятельств продолжается.*

2. Приостановление течения срока исковой давности. Срок течения исковой давности приостанавливается (ст. 202 ГК РФ):

1) если предъявлению иска препятствовала непреодолимая сила (чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство);

2) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;

3) если на основании закона Правительство РФ установило для данных обязательств отсрочку исполнения (мораторий);

4) если действие закона или иного правового акта, регулирующего соответствующие отношения, в установленном порядке приостановлено.

Важно при этом, что приостановление течения срока исковой давности происходит только в том случае, если указанное обстоятельство возникло или продолжается в последние шесть месяцев срока давности (или если сам срок не превышает шесть месяцев). После приостановки течение срока давности продолжается, причем оставшаяся часть срока давности удлиняется до шести месяцев (или, если сам срок не превышает шесть месяцев, — до срока давности).

3. Перерыв течения срока исковой давности. Течение срока исковой давности прерывается в двух случаях (ст. 203 ГК РФ):

а) предъявлением иска в установленном порядке;

б) совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

После перерыва течение исковой давности начинается *заново* (ранее истекший срок не засчитывается в новый срок).

4. Другие случаи. Согласно ст. 204 ГК РФ, если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке (если иск предъявлен в уголовном деле, то течение срока приостанавливается до вступления в законную силу приговора).

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.), нарушенное право гражданина подлежит защите. При этом пропуск срока по указанной причине может быть признан

уважительным, если соответствующие обстоятельства возникли или продолжались в последние шесть месяцев срока давности (или если сам срок не превышает шесть месяцев).

§ 3. Исчисление сроков

1. Определение. *Исчисление сроков — это технико-юридические правила, которые позволяют точно определить начало, течение и окончание сроков в гражданских правоотношениях, в том числе сроков исковой давности.*

2. Основные правила. Основные правила исчисления сроков, установленные в ГК РФ (ст. 190—194), касаются:

- определения сроков (срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами; срок может определяться также событием, которое должно неизбежно наступить, — ст. 190);

- начала и окончания срока, определенного периодом времени (ст. 191), в том числе — окончания срока в нерабочий день (ст. 193) и порядка совершения действий в последний день срока.

Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определяется его начало.

Окончание этого срока истекает:

- при исчислении его годами — в соответствующий месяц и число последнего года срока;

- при исчислении срока месяцами — в соответствующее число последнего месяца срока (такое же правило применяется при исчислении срока полугодом и кварталами); причем если окончание срока приходится на тот месяц, в котором нет соответствующего числа, срок истекает в последний день этого месяца;

- при исчислении срока неделями — в соответствующий день последней недели срока.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока (в организации — до окончания того часа, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции).

Письменные заявления и извещения, сданные в организации связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются совершенными в срок.