

Гражданское право

Учебник

В 2 томах

Под редакцией Б.М. ГОНГАЛО

Том 1

2-е издание,
переработанное и дополненное

*Рекомендовано Ученым советом
Уральского государственного юридического университета
в качестве учебника для студентов
юридических высших учебных заведений*



УДК 347
ББК 67.404
Г 75

Рекомендовано Ученым советом Уральского государственного юридического университета в качестве учебника для студентов юридических высших учебных заведений (протокол заседания Ученого совета от 15 февраля 2015 г. № 7)

Г 75 Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало.
Т. 1. 2-е изд. перераб. и доп. — М.: Статут, 2017. — 511 с.

ISBN 978-5-8354-1330-0 (т. 1) (в пер.)
ISBN 978-5-8354-1329-4

Настоящий учебник является переработанным и дополненным изданием двухтомного учебника, опубликованного в 2016 г.

В учебнике содержится материал, необходимый для изучения гражданского права студентами юридических высших учебных заведений. В первом томе излагается общая часть курса гражданского права (предмет и метод соответствующей отрасли, принципы гражданского права, источники, правоотношение, лица, участвующие в гражданских правоотношениях и т.д.), а также характеризуются такие подотрасли гражданского права, как вещное право, право интеллектуальной собственности, наследственное право, рассматривается международное частное право. Второй том посвящен характеристике обязательств (общих положений об обязательствах, отдельных видов договорных и внедоговорных обязательств).

Учебник может быть полезен аспирантам, преподавателям, юристам-практикам и всем тем, кто интересуется гражданским правом.

УДК 347
ББК 67.404

ISBN 978-5-8354-1330-0 (т. 1)
ISBN 978-5-8354-1329-4

© Коллектив авторов, 2016
© Коллектив авторов, перераб. и доп., 2017
© Статут, переиздание, 2017

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Том 1 учебника подготовлен авторским коллективом кафедры гражданского права Уральского государственного юридического университета в составе:

Алексеев С.С.

доктор юридических наук, профессор, член-корреспондент РАН, заслуженный деятель науки РСФСР, лауреат Государственной премии СССР — гл. 5 (в соавт. со **Степановым С.А.**);

Алексеева О.Г.

кандидат юридических наук, доцент — § 1, 2 гл. 14, гл. 16;

Беляев К.П.

доцент кафедры предпринимательского права УрГЮУ — § 11 гл. 6;

Валеев М.М.

кандидат юридических наук — гл. 8;

Валеева Н.Г.

кандидат юридических наук, доцент — гл. 11, 19;

Васильев А.С.

кандидат юридических наук — § 10 гл. 6;

Волочай Ю.А.

кандидат юридических наук — гл. 15;

Гонгало Б.М.

доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации — гл. 3, 4, § 1–6 гл. 6, гл. 13;

Гонгало Ю.Б.

кандидат юридических наук — § 1–7 гл. 10;

Кириллова М.Я

кандидат юридических наук, профессор — гл. 12 (в соавт. с **Крашенинниковым П.В.**);

Красавчикова Л.О.

доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации — гл. 9;

Крашенинников П.В.

доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации — гл. 2, 12 (в соавт. с **Кирилловой М.Я.**), 22–27;

Лисаченко А.В.

кандидат юридических наук, доцент — § 3–6 гл. 14;

Майфат А.В.

доктор юридических наук, профессор — гл. 28;

Мурзин Д.В.

кандидат юридических наук — гл. 17, 18, 20, 21;

Новикова Н.А.

кандидат юридических наук — гл. 29;

Семякин М.Н.

доктор юридических наук, профессор — гл. 7;

Степанов С.А.

доктор юридических наук, профессор — гл. 5 (в соавт. с **Алексеевым С.С.**);

Федотов Д.В.

кандидат юридических наук — § 8–10 гл. 10;

Федорова Е.В.

кандидат юридических наук — § 7–9 гл. 6;

Яковлев В.Ф.

доктор юридических наук, профессор, член-корреспондент РАН, заслуженный юрист Российской Федерации — гл. 1.

В работе над учебником принимала участие **Н.В. Герасимова**.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Список сокращений.....	11
Предисловие ко второму изданию	30
К читателю (Б.М. Гонгало).....	31

РАЗДЕЛ I. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Глава 1. Гражданское право как отрасль права	35
§ 1. Предмет гражданского права	35
§ 2. Принципы гражданского права	42
§ 3. Функции гражданского права	49
§ 4. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений	50
§ 5. Система гражданского права.....	60
§ 6. Гражданское право в системе права.....	62
Глава 2. Источники гражданского права	68
§ 1. Законы, содержащие нормы гражданского права.....	68
§ 2. Иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права	70
§ 3. Международные договоры и нормы гражданского права	71
§ 4. Публикация, введение в действие актов гражданского законодательства	72
§ 5. Значение актов высших судов.....	74
§ 6. Обычай. Аналогия. Действие гражданского законодательства по кругу лиц и в пространстве	74
Глава 3. Гражданское правоотношение.....	76
§ 1. Понятие гражданского правоотношения и его состав.....	76
§ 2. Виды гражданских правоотношений.....	82
§ 3. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений.....	86

Глава 4. Осуществление гражданских прав, исполнение обязанностей. Защита гражданских прав	92
§ 1. Осуществление гражданских прав	92
§ 2. Пределы и ограничения гражданских прав	93
§ 3. Исполнение гражданских обязанностей	98
§ 4. Защита гражданских прав	99
Глава 5. Физические лица (граждане)	103
§ 1. Правосубъектность граждан (физических лиц)	103
§ 2. Восполнение и обеспечение правосубъектности физических лиц	110
Глава 6. Юридические лица – субъекты гражданского права	114
§ 1. Понятие юридического лица	114
§ 2. Правосубъектность юридического лица	118
§ 3. Виды юридических лиц	120
§ 4. Органы юридического лица	122
§ 5. Филиалы и представительства юридического лица	124
§ 6. Наименование юридического лица. Место нахождения юридического лица	125
§ 7. Образование (учреждение) юридических лиц	129
§ 8. Реорганизация юридических лиц	134
§ 9. Ликвидация юридического лица	138
§ 10. Коммерческие организации	142
§ 11. Некоммерческие организации	169
Глава 7. Публично-правовые образования как субъекты гражданского права	192
§ 1. Гражданская правосубъектность публично-правовых образований	192
§ 2. Порядок участия публично-правовых образований в отношениях, регулируемых гражданским правом	193
§ 3. Особенности участия публично-правовых образований в отдельных видах гражданских правоотношений	195
§ 4. Ответственность публично-правовых образований	198
Глава 8. Объекты гражданских правоотношений	200
§ 1. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений	200
§ 2. Понятие и классификация вещей	201
§ 3. Деньги как объект гражданских правоотношений	206
§ 4. Ценные бумаги как объекты гражданских правоотношений	207

§ 5. Субъективные права как объекты гражданских прав.....	210
§ 6. Другие объекты гражданских прав.....	211
Глава 9. Личные неимущественные права граждан.....	214
§ 1. Понятие и система неимущественных прав.....	214
§ 2. Личные неимущественные права, обеспечивающие физическое существование гражданина.....	219
§ 3. Личные неимущественные права, обеспечивающие социальное существование гражданина.....	224
§ 4. Гражданско-правовая защита чести, достоинства и деловой репутации.....	232
Глава 10. Сделки. Недействительность сделок.	
Решения собраний	247
§ 1. Понятие и признаки сделок	247
§ 2. Виды сделок	249
§ 3. Условия действительности сделок	255
§ 4. Форма сделок.....	257
§ 5. Недействительность сделок	261
§ 6. Последствия недействительности сделок.....	276
§ 7. Сроки исковой давности по недействительным сделкам	277
§ 8. Решения собраний как основание возникновения гражданских прав и обязанностей	278
§ 9. Порядок принятия решения собрания	279
§ 10. Недействительность решений собраний	281
Глава 11. Представительство и доверенность.....	284
§ 1. Понятие представительства	284
§ 2. Субъекты представительства.....	285
§ 3. Основания возникновения отношений представительства	288
§ 4. Виды представительства.....	289
§ 5. Содержание правоотношения представительства	289
§ 6. Доверенность	290
§ 7. Прекращение представительства	293
Глава 12. Сроки. Исковая давность.....	294
§ 1. Понятие и виды сроков в гражданском праве	294
§ 2. Определение начала течения и окончания срока.....	298
§ 3. Понятие и виды сроков исковой давности.....	299
§ 4. Применение исковой давности.....	301
§ 5. Начало течения срока исковой давности	302
§ 6. Приостановление течения срока исковой давности	307

§ 7. Приостановление срока исковой давности при защите нарушенного права в судебном порядке.....	308
§ 8. Перерыв срока исковой давности	309
§ 9. Восстановление срока исковой давности	310
§ 10. Последствия истечения срока исковой давности.....	311
§ 11. Требования, на которые исковая давность не распространяется	313
Глава 13. Ответственность по российскому гражданскому праву	315
§ 1. Понятие и признаки гражданско-правовой ответственности	315
§ 2. Виды гражданско-правовой ответственности	319
§ 3. Основание и условия гражданско-правовой ответственности	321
 РАЗДЕЛ II. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА	
Глава 14. Общие положения о праве собственности и других вещных правах	329
§ 1. Общие положения о вещном праве	329
§ 2. Понятие и содержание права собственности	330
§ 3. Общие положения о способах возникновения права собственности	334
§ 4. Первоначальные способы приобретения права собственности	335
§ 5. Производные способы приобретения права собственности	345
§ 6. Прекращение права собственности	348
Глава 15. Общая собственность.....	355
§ 1. Понятие, основания возникновения и виды общей собственности	355
§ 2. Общая долевая собственность и особенности осуществления правомочий ее участниками	356
§ 3. Общая совместная собственность и ее виды	360
§ 4. Осуществление правомочий собственности субъектами общей совместной собственности	362
§ 5. Обращение взыскания на долю в общем имуществе (ст. 255 ГК)	363
Глава 16. Вещные права лиц, не являющихся собственниками (ограниченные вещные права): общая характеристика	364
Глава 17. Защита права собственности и других вещных прав	375
§ 1. Гражданско-правовая защита права собственности	375

§ 2. Виндикационный иск.....	376
§ 3. Негаторный иск (ст. 304 ГК)	380
§ 4. Иск об освобождении имущества от наложения ареста или исключения его из описи	381
§ 5. Другие вещно-правовые способы защиты	382
§ 6. Защита прав владельца, не являющегося собственником	383

РАЗДЕЛ III. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫЕ ПРАВА

Глава 18. Общие положения об интеллектуальных правах.....	384
§ 1. Интеллектуальные (творческие) отношения и гражданское право.....	384
§ 2. Объекты и субъекты интеллектуальных прав. Концепция интеллектуальных прав	385
§ 3. Содержание исключительного права.....	388
§ 4. Оборотоспособность исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности.....	389
§ 5. Особенности защиты интеллектуальных прав (меры защиты и меры ответственности)	391
Глава 19. Авторское право. Права, смежные с авторскими	393
§ 1. Объекты авторского права	393
§ 2. Субъекты авторского права.....	396
§ 3. Содержание субъективного авторского права.....	397
§ 4. Договоры в области авторского права	399
§ 5. Защита авторских прав.....	401
§ 6. Права, смежные с авторскими	401
§ 7. Субъекты смежных прав.....	402
§ 8. Объекты смежных прав	403
§ 9. Содержание субъективного смежного права.....	404
Глава 20. Интеллектуальные права на результаты технического и художественно-технического творчества (право промышленной собственности)	406
§ 1. Права на изобретение, полезную модель, промышленный образец (патентное право).....	406
§ 2. Особенности правовой охраны селекционного достижения (гл. 73 ГК)	414
§ 3. Особенности правовой охраны секрета производства (гл. 75 ГК).....	415
§ 4. Особенности правовой охраны топологии интегральной микросхемы (гл. 74 ГК)	416

Глава 21. Права на средства индивидуализации	418
§ 1. Система средств индивидуализации.	
Охраноспособность средств индивидуализации	418
§ 2. Правовая охрана товарного знака	422
§ 3. Особенности правовой охраны наименования места происхождения товара.....	426
§ 4. Особенности правовой охраны фирменного наименования....	427
§ 5. Особенности правовой охраны коммерческого обозначения	428

РАЗДЕЛ IV. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Глава 22. Общие положения наследственного права	430
Глава 23. Открытие наследства	434
Глава 24. Наследование по завещанию.....	436
Глава 25. Наследование по закону.....	448
Глава 26. Приобретение наследства или отказ от него	452
Глава 27. Охрана наследства и управление им	460

РАЗДЕЛ V. МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

Глава 28. Международное частное право: общая часть	463
§ 1. Международное частное право: понятие, предмет, методы	463
§ 2. Источники международного частного права	465
§ 3. Коллизионно-правовые нормы	467
§ 4. Основания, порядок и ограничения применения иностранного права	470
§ 5. Субъекты международного частного права	474
Глава 29. Международное частное право: особенная часть	479
§ 1. Вещные права в международном частном праве.....	479
§ 2. Привлечение и защита иностранных инвестиций	483
§ 3. Отношения в сфере трансграничного наследования	486
§ 4. Общие положения о сделках и договорах в международном частном праве	489
§ 5. Отдельные виды обязательств в международном частном праве	494
§ 6. Интеллектуальная собственность в международном частном праве	498
Литература	503

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

Нормативные и иные правовые акты

БК — Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ

Водный кодекс — Водный кодекс Российской Федерации от 3 июня 2006 г. № 74-ФЗ

Воздушный кодекс — Воздушный кодекс Российской Федерации от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ

Временное положение Центрального банка России от 10 февраля 1998 г. № 17-П — Временное положение Центрального банка России от 10 февраля 1998 г. № 17-П «О порядке приема к исполнению поручений владельцев счетов, подписанных аналогами собственноручной подписи, при проведении безналичных расчетов кредитными организациями»

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ

ГК 1922 г. — Гражданский кодекс РСФСР, введенный в действие Постановлением ВЦИК от 11 ноября 1922 г. «О введении в действие Гражданского кодекса РСФСР»

ГК 1964 г. — Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г.

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ

ГрК — Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 190-ФЗ

ЖК — Жилищный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 188-ФЗ

Закон о банках и банковской деятельности — Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-І «О банках и банковской деятельности»

Закон о банке развития — Федеральный закон от 17 мая 2007 г. № 82-ФЗ «О банке развития»

Закон о Банке России — Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»

Закон о банкротстве — Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

Закон о благотворительной деятельности — Федеральный закон от 11 августа 1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»

Закон о валютном регулировании — Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»

Закон о введении в действие части первой ГК — Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»

Закон о введении в действие части второй ГК — Федеральный закон от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации»

Закон о введении в действие части третьей ГК — Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации»

Закон о введении в действие части четвертой ГК — Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»

Закон о внешнеэкономической деятельности — Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеэкономической деятельности»

Закон о водоснабжении и водоотведении — Федеральный закон от 7 декабря 2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»

Закон о вывозе и ввозе культурных ценностей — Закон РФ от 15 апреля 1993 г. № 4804-1 «О вывозе и ввозе культурных ценностей»

Закон о газоснабжении — Федеральный закон от 31 марта 1999 г. № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации»

Закон о государственной регистрации недвижимости — Федеральный закон от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»

Закон о государственных иммунитетах — Федеральный закон от 3 ноября 2015 г. № 297-ФЗ «О юрисдикционных иммунитетах иностранного государства и имущества иностранного государства в Российской Федерации»

Закон о добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках — Федеральный закон от 8 июня 2015 г.

№ 140-ФЗ «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

Закон о донорстве крови — Федеральный закон от 20 июля 2012 г. № 125-ФЗ «О донорстве крови и ее компонентов»

Закон о драгоценных металлах и драгоценных камнях — Федеральный закон от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»

Закон о железнодорожном транспорте — Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации»

Закон о ЖНК — Федеральный закон от 30 декабря 2004 г. № 215-ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах»

Закон о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц — Федеральный закон от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Закон о запрете отдельным категориям лиц открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках — Федеральный закон от 7 мая 2013 г. № 79-ФЗ «О запрете отдельным категориям лиц открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации, владеть и (или) пользоваться иностранными финансовыми инструментами»

Закон о защите конкуренции — Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Закон о защите прав потребителей — Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей»

Закон о клиринге — Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности»

Закон о коммерческой тайне — Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»

Закон о компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок — Федеральный закон от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок»

Закон о контрактной системе в сфере государственных и муниципальных закупок — Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

Закон о контроле за соответствием расходов лиц, замещающих государственные должности, и иных лиц их доходам — Федеральный закон от 3 декабря 2012 г. № 230-ФЗ «О контроле за соответствием расходов лиц, замещающих государственные должности, и иных лиц их доходам»

Закон о концессионных соглашениях — Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»

Закон о кредитной кооперации — Федеральный закон от 18 июля 2009 г. № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»

Закон о КФХ — Федеральный закон от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»

Закон о лизинге — Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)»

Закон о лицензировании — Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»

Закон о ломбардах — Федеральный закон от 19 июля 2007 г. № 196-ФЗ «О ломбардах»

Закон о лотереях — Федеральный закон от 11 ноября 2003 г. № 138-ФЗ «О лотереях»

Закон о международных договорах — Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»

Закон о микрофинансовой деятельности — Федеральный закон от 2 июля 2010 г. № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях»

Закон о МКАС — Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»

Закон о наркотических средствах и психотропных веществах — Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах»

Закон о народных предприятиях — Федеральный закон от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)»

Закон о науке — Федеральный закон от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике»

Закон о национальной платежной системе — Федеральный закон от 27 июня 2011 г. № 161-ФЗ «О национальной платежной системе»

Закон о недрах — Закон РФ от 21 февраля 1992 г. № 2395-1 «О недрах»

Закон о некоммерческих организациях — Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»

Закон о племенном животноводстве — Федеральный закон от 3 августа 1995 г. № 123-ФЗ «О племенном животноводстве»

Закон о погребении — Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле»

Закон о политических партиях — Федеральный закон от 11 июля 2001 г. № 95-ФЗ «О политических партиях»

Закон о потребительской кооперации — Закон РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации»

Закон о потребительском кредите — Федеральный закон от 21 декабря 2013 г. № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)»

Закон о приватизации — Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»

Закон о приватизации жилищного фонда — Закон РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»

Закон о производственных кооперативах — Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»

Закон о противодействии коррупции — Федеральный закон от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»

Закон о противодействии отмыванию доходов — Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»

Закон о противодействии терроризму — Федеральный закон от 6 марта 2006 г. № 35-ФЗ «О противодействии терроризму»

Закон о публично-правовых компаниях — Федеральный закон от 3 июля 2016 г. № 236-ФЗ «О публично-правовых компаниях в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

Закон о разделе продукции — Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции»

Закон о регистрации прав на недвижимость — Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»

Закон о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей — Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»

Закон о регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр — Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 244-ФЗ

«О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»

Закон о РЦБ — Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»

Закон о садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан — Федеральный закон от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан»

Закон о саморегулируемых организациях — Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»

Закон о свободе передвижения — Закон РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»

Закон о сельскохозяйственной кооперации — Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»

Закон о семеноводстве — Федеральный закон от 17 декабря 1997 г. № 149-ФЗ «О семеноводстве»

Закон о СМИ — Закон РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации»

Закон о страховании вкладов физических лиц — Федеральный закон от 23 декабря 2003 г. № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации»

Закон о таможенном регулировании — Федеральный закон от 27 ноября 2010 г. № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации»

Закон о теплоснабжении — Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении»

Закон о техническом регулировании — Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании»

Закон о трансплантации — Закон РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека»

Закон о транспортно-экспедиционной деятельности — Федеральный закон от 30 июня 2003 г. № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности»

Закон о хозяйственных партнерствах — Федеральный закон от 3 декабря 2011 г. № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах»

Закон об автономных учреждениях — Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях»

Закон об актах гражданского состояния — Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»

Закон об акционерных обществах — Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

Закон об аудиторской деятельности — Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности»

Закон об инвестиционном товариществе — Федеральный закон от 28 ноября 2011 г. № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе»

Закон об инвестиционных фондах — Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах»

Закон об инвестициях — Федеральный закон от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»

Закон об ипотеке — Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)»

Закон об исполнительном производстве — Федеральный закон от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»

Закон об обороте земель сельскохозяйственного назначения — Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 101-ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»

Закон об обществах с ограниченной ответственностью — Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»

Закон об общественных объединениях — Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»

Закон об объектах культурного наследия народов РФ — Федеральный закон от 25 июня 2002 г. № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации»

Закон об обязательном социальном страховании от несчастных случаев — Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»

Закон об обязательном страховании ответственности перевозчика за вред, причиненный при перевозках пассажиров метрополитеном — Федеральный закон от 14 июня 2012 г. № 67-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности перевозчика за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу пассажиров и о порядке возмещения такого вреда, причиненного при перевозках пассажиров метрополитеном»

Закон об опеке и попечительстве — Федеральный закон от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»

Закон об организованных торгах — Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 325-ФЗ «Об организованных торгах»

Закон об оружии — Федеральный закон от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ «Об оружии»

Закон об ОСАГО — Федеральный закон от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»

Закон об особенностях функционирования финансовой системы Республики Крым и города федерального значения Севастополя на переходный период — Федеральный закон от 2 апреля 2014 г. № 37-ФЗ «Об особенностях функционирования финансовой системы Республики Крым и города федерального значения Севастополя на переходный период»

Закон об особых экономических зонах — Федеральный закон от 22 июля 2005 г. № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации»

Закон об открытии банковских счетов и аккредитивов, о заключении договоров банковского вклада хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение для оборонно-промышленного комплекса и безопасности РФ — Федеральный закон от 21 июля 2014 г. № 213-ФЗ «Об открытии банковских счетов и аккредитивов, о заключении договоров банковского вклада хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение для оборонно-промышленного комплекса и безопасности Российской Федерации, и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

Закон об охране здоровья граждан — Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»

Закон об охране окружающей среды — Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды»

Закон об оценочной деятельности — Федеральный закон от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»

Закон об унитарных предприятиях — Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»

Закон об участии в долевом строительстве — Федеральный закон от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»

Закон об электроэнергетике — Федеральный закон от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике»

ЗК — Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ

Инструкция Банка России об открытии и закрытии банковских счетов — Инструкция Банка России от 30 мая 2014 г. № 153-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам), депозитных счетов»

Инструкция Банка России от 4 июня 2012 г. № 138-И — Инструкция Банка России от 4 июня 2012 г. № 138-И «О порядке представления резидентами и нерезидентами уполномоченным банкам документов и информации, связанных с проведением валютных операций, порядке оформления паспортов сделок, а также порядке учета уполномоченными банками валютных операций и контроля за их проведением»

Информационное письмо Банка России от 29 августа 2003 г. № 4 — Информационное письмо Банка России от 29 августа 2003 г. № 4 «Обобщение практики применения Федерального закона «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»»

КВВТ — Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ

КоАП — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

Конституция РФ, Конституция — Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.)

Консульский устав — Федеральный закон от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации»

КТМ — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ

Лесной кодекс — Лесной кодекс Российской Федерации от 4 декабря 2006 г. № 200-ФЗ

НК — Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ

Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ

Общие правила воздушных перевозок — Федеральные авиационные правила «Общие правила воздушных перевозок пассажиров, багажа, грузов и требования к обслуживанию пассажиров, грузоотправителей, грузополучателей», утв. Приказом Минтранса России от 28 июня 2007 г. № 82

Основы законодательства о нотариате — Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. Постановлением Верховного Совета РФ 11 февраля 1993 г. № 4462-1)

Письмо Банка России от 3 сентября 2008 г. № 111-Т — Письмо Банка России от 3 сентября 2008 г. № 111-Т «О повышении эффективности работы по предотвращению сомнительных операций клиентов кредитных организаций»

Письмо Банка России от 10 февраля 1992 г. № 14-3-20 — Письмо Банка России от 10 февраля 1992 г. № 14-3-20 «Положение «О сберегательных и депозитных сертификатах кредитных организаций»»

Письмо Банка России от 30 августа 2006 г. № 115-Т — Письмо Банка России от 30 августа 2006 г. № 115-Т «Об исполнении Федерального закона «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» в части идентификации клиентов, обслуживаемых с использованием технологий дистанционного банковского обслуживания (включая интернет-банкинг)»

Положение Банка России № 54-П — Положение Банка России от 31 августа 1998 г. № 54-П «О порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)» (утратившее силу согласно Указанию Банка России от 12 октября 2015 г. № 3817-У «О признании утратившими силу отдельных нормативных актов Банка России»)

Положение о выполнении инженерных изысканий для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства — Положение о выполнении инженерных изысканий для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, утв. Постановлением Правительства РФ от 19 января 2006 г. № 20 «Об инженерных изысканиях для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства»

Положение о переводном и простом векселе — Приложение к Постановлению ЦИК СССР и СНК СССР от 7 августа 1937 г. № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе»

Положение о правилах осуществления перевода денежных средств — Положение о правилах осуществления перевода денежных средств, утв. Банком России 19 июня 2012 г. № 383-П

Положение о порядке приема к исполнению поручений владельцев счетов, подписанных аналогами собственноручной подписи, при проведении

безналичных расчетов кредитными организациями — Временное положение о порядке приема к исполнению поручений владельцев счетов, подписанных аналогами собственноручной подписи, при проведении безналичных расчетов кредитными организациями», утв. Банком России 10 февраля 1998 г. № 17-П

Положение о проведении Банком России депозитных операций с кредитными организациями — Положение «О проведении Банком России депозитных операций с кредитными организациями», утв. Банком России 9 августа 2013 г. № 404-П

Положение о совершении кредитными организациями операций с драгоценными металлами — Положение Банка России от 1 ноября 1996 г. № 50 «О совершении кредитными организациями операций с драгоценными металлами на территории Российской Федерации и порядке проведения банковских операций с драгоценными металлами», утв. Приказом Банка России от 1 ноября 1996 г. № 02-400

Положение о составе разделов проектной документации — Положение «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию», утв. Постановлением Правительства РФ от 16 февраля 2008 г. № 87

Порядок выплаты возмещения по вкладам — Порядок выплаты возмещения по вкладам, утв. решением Правления Государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» от 3 августа 2006 г. (протокол № 46)

Постановление об утверждении перечня документов, по которым взыскание задолженности производится в беспорном порядке — Постановление Правительства РФ от 1 июня 2012 г. № 543 «Об утверждении перечня документов, по которым взыскание задолженности производится в беспорном порядке на основании исполнительных надписей»

Постановление об утверждении перечня технически сложных товаров — Постановление Правительства РФ от 10 ноября 2011 г. № 924 «Об утверждении перечня технически сложных товаров»

Постановление об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках — Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках»

Постановление Правительства РФ от 20 ноября 2003 г. № 703 — Постановление Правительства РФ от 20 ноября 2003 г. № 703 «Об утверждении Правил оказания услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования»

Правила обслуживания пассажиров в морском порту — Правила обслуживания пассажиров и оказания иных услуг, обычно оказываемых в морском порту и не связанных с осуществлением пассажирами и другими гражданами предпринимательской деятельности, утв. Постановлением Правительства РФ от 19 августа 2009 г. № 676

Правила оказания услуг автостоянок — Правила оказания услуг автостоянок, утв. Постановлением Правительства РФ от 17 ноября 2001 г. № 795

Правила оказания услуг по перевозкам на железнодорожном транспорте — Правила оказания услуг по перевозкам на железнодорожном транспорте пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, утв. Постановлением Правительства РФ от 2 марта 2005 г. № 111

Правила перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом — Правила перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом, утв. Приказом Минтранса России от 19 декабря 2013 г. № 473

Правила перевозок пассажиров и их багажа на внутреннем водном транспорте — Правила перевозок пассажиров и их багажа на внутреннем водном транспорте, утв. Приказом Минтранса России от 5 мая 2012 г. № 140

Правила продажи отдельных видов товаров — Правила продажи отдельных видов товаров, утв. Постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации»

Правила продажи товаров дистанционным способом — Правила продажи товаров дистанционным способом, утв. Постановлением Правительства РФ от 27 сентября 2007 г. № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом»

Правила продажи товаров по образцам — Правила продажи товаров по образцам, утв. Постановлением Правительства РФ от 21 июля 1997 г. № 918 «Об утверждении Правил продажи товаров по образцам»

Приказ об организации проведения Банком России депозитных операций с кредитными организациями — Приказ Банка России от 15 января

2014 г. № ОД-18 «Об организации проведения Банком России депозитных операций с кредитными организациями»

Приказ Росфинмониторинга от 8 мая 2009 г. № 103 — Приказ Росфинмониторинга от 8 мая 2009 г. № 103 «Об утверждении Рекомендаций по разработке критериев выявления и определению признаков необычных сделок»

Рекомендации о порядке информирования банками вкладчиков по вопросам страхования вкладов — Рекомендации о порядке информирования банками вкладчиков по вопросам страхования вкладов, принятые решением Правления Государственной корпорации «Агентство по страхованию вкладов» от 30 июня 2005 г. (протокол № 48)

СК — Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ

Таможенный кодекс ТС — Таможенный кодекс Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27 ноября 2009 г. № 17)

ТК — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

УАТ — Федеральный закон от 8 ноября 2007 г. № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта»

УЖТ — Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации»

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ

Указ о выпуске и обращении жилищных сертификатов — Указ Президента РФ от 10 июня 1994 г. № 1182 «О выпуске и обращении жилищных сертификатов»

Указание Банка России от 18 ноября 1999 г. № 682-У — Указание Банка России от 18 ноября 1999 г. № 682-У «О порядке заключения кредитными организациями договора хранения драгоценных металлов и ведения счета ответственного хранения драгоценных металлов в Банке России»

УПК — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ

Федеральный закон от 15 мая 2001 г. № 54-ФЗ — Федеральный закон от 15 мая 2001 г. № 54-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Российской Федерации и Закон Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»»

Судебные акты

Обзор судебной практики ВС РФ за 2015 г. № 2 — Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2015), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 26 июня 2015 г.

Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств — Обзор судебной практики по гражданским делам, связанным с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22 мая 2013 г.

Определение ВС РФ от 6 декабря 2011 г. № 67-В11-5 — Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 6 декабря 2011 г. № 67-В11-5

Определение Конституционного Суда РФ от 7 февраля 2008 г. № 242-О-О — Определение Конституционного Суда РФ от 7 февраля 2008 г. № 242-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Сангаджиева Анатолия Анатольевича и Сидорова Олега Анатольевича на нарушение их конституционных прав абзацем вторым пункта 4 статьи 252 Гражданского кодекса Российской Федерации»

Постановление Конституционного Суда РФ от 23 декабря 1997 г. № 21-П — Постановление Конституционного Суда РФ от 23 декабря 1997 г. № 21-П «По делу о проверке конституционности пункта 2 статьи 855 Гражданского кодекса Российской Федерации и части шестой статьи 15 Закона Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» в связи с запросом Президиума Верховного Суда Российской Федерации»

Постановление Конституционного Суда РФ от 23 февраля 1999 г. № 4-П — Постановление Конституционного Суда РФ от 23 февраля 1999 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности положения части второй статьи 29 Федерального закона от 3 февраля 1996 г. «О банках и банковской деятельности» в связи с жалобами граждан О.Ю. Веселяшкиной, А.Ю. Веселяшкина и Н.П. Лазаренко»

Постановление Конституционного Суда РФ от 27 октября 2015 г. № 28-П — Постановление Конституционного Суда РФ от 27 октября 2015 г. № 28-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 статьи 836 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан И.С. Билера, П.А. Гурьянова, Н.А. Гурьяновой, С.И. Каминской, А.М. Савенкова, Л.И. Савенковой и И.П. Степанюгиной»

Постановление Пленума ВАС РФ № 5 — Постановление Пленума ВАС РФ от 19 апреля 1999 г. № 5 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с заключением, исполнением и расторжением договоров банковского счета»

Постановление Пленума ВАС РФ № 7 – Постановление Пленума ВАС РФ от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»

Постановление Пленума ВАС РФ № 16 – Постановление Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах»

Постановление Пленума ВАС РФ № 17 – Постановление Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 17 «Об отдельных вопросах, связанных с договором выкупного лизинга»

Постановление Пленума ВАС РФ № 19 – Постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»»

Постановление Пленума ВАС РФ № 28 – Постановление Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»

Постановление Пленума ВАС РФ № 29 – Постановление Пленума ВАС РФ от 15 декабря 2004 г. № 29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»»

Постановление Пленума ВАС РФ № 30 – Постановление Пленума ВАС РФ от 6 октября 2005 г. № 30 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации»»

Постановление Пленума ВАС РФ № 35 – Постановление Пленума ВАС РФ от 6 июня 2014 г. № 35 «О последствиях расторжения договора»

Постановление Пленума ВАС РФ № 36 – Постановление Пленума ВАС РФ от 6 июня 2014 г. № 36 «О некоторых вопросах, связанных с ведением кредитными организациями банковских счетов лиц, находящихся в процедурах банкротства»

Постановление Пленума ВАС РФ № 42 – Постановление Пленума ВАС РФ от 12 июля 2012 г. № 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством»

Постановление Пленума ВАС РФ № 54 – Постановление Пленума ВАС РФ от 11 июля 2011 г. № 54 «О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем»

Постановление Пленума ВАС РФ № 61 – Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица»

Постановление Пленума ВАС РФ № 62 — Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. № 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица»

Постановление Пленума ВАС РФ № 64 — Постановление Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. № 64 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров о правах собственников помещений на общее имущество здания»

Постановление Пленума ВАС РФ № 67 — Постановление Пленума ВАС РФ от 20 декабря 2006 г. № 67 «О некоторых вопросах практики применения положений законодательства о банкротстве отсутствующих должников и прекращении недействующих юридических лиц»

Постановление Пленума ВАС РФ № 73 — Постановление Пленума ВАС РФ от 17 ноября 2011 г. № 73 «Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды»

Постановление Пленума ВАС РФ № 88 — Постановление Пленума ВАС РФ от 6 декабря 2013 г. № 88 «О начислении и уплате процентов по требованиям кредиторов при банкротстве»

Постановление Пленума ВС РФ № 3 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц»

Постановление Пленума ВС РФ № 4 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 1980 г. № 4 «О некоторых вопросах практики рассмотрения судами споров, возникающих между участниками общей собственности на жилой дом»

Постановление Пленума ВС РФ № 10 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда»

Постановление Пленума ВС РФ № 14 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 2 июля 2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса Российской Федерации»

Постановление Пленума ВС РФ № 17 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей»

Постановление Пленума ВС РФ № 20 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2013 г. № 20 «О применении судами законодательства о добровольном страховании имущества граждан»

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

Постановление Пленума ВС РФ № 43 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 2015 г. № 43 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности»

Постановление Пленума ВС СССР № 4 — Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 31 июля 1981 г. № 4 «О судебной практике по разрешению споров, связанных с правом личной собственности на жилой дом»

Постановление Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 6/8 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума ВАС РФ № 8 от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»

Постановление Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»

Постановление Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 13/14 — Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 13, Пленума ВАС РФ № 14 от 8 октября 1998 г. «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 21 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 ноября 1997 г. № 21 «Обзор практики разрешения споров, возникающих по договорам купли-продажи недвижимости»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 39 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 15 января 1999 г. № 39 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с использованием аккредитивной и инкассовой форм расчетов»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 49 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 11 января 2000 г. № 49 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением норм о неосновательном обогащении»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 65 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 29 декабря

2001 г. № 65 «Обзор практики разрешения споров, связанных с прекращением обязательств зачетом встречных однородных требований»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 66 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 11 января 2002 г. № 66 «Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 69 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24 сентября 2002 г. № 69 «Обзор практики разрешения споров, связанных с договором мены»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 81 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. № 81 «Обзор практики применения арбитражными судами Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 85 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17 ноября 2004 г. № 85 «Обзор практики разрешения споров по договору комиссии»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 102 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. № 102 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 409 Гражданского кодекса РФ»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 103 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. № 103 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 414 Гражданского кодекса РФ»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 104 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. № 104 «Обзор практики применения арбитражными судами норм Гражданского кодекса РФ о некоторых основаниях прекращения обязательств»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 146 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 г. № 146 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с применением к банкам административной ответственности за нарушение законодательства о защите прав потребителей при заключении кредитных договоров»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 147 — Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 г. № 147 «Обзор судебной практики разрешения споров, связан-

ных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о кредитном договоре»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 153 – Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 15 января 2013 г. № 153 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам защиты прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 162 – Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 10 декабря 2013 г. № 162 «Обзор практики применения арбитражными судами статей 178 и 179 Гражданского кодекса Российской Федерации»

Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ № 165 – Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 февраля 2014 г. № 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными»

ПРЕДИСЛОВИЕ КО ВТОРОМУ ИЗДАНИЮ

Настоящий учебник является переработанным и дополненным изданием двухтомного учебника, опубликованного в 2016 г. Целесообразность второго издания видится в том, что меняемся мы, меняется мир, меняется наше отношение к миру. В частности, необходимо отметить, что в настоящее время законодательство развивается весьма динамично. Глобальных изменений за время, прошедшее после первого издания, не произошло. Тем не менее в гражданское законодательство внесен ряд изменений и дополнений, имеющих принципиальное значение. Появились новые объекты гражданских прав (машино-места), изменились правила наследования имущества гражданами, умершими в один день, модифицированы нормы об отказе от наследства и т.д.

Понятно, что учебник не та «трибуна», с которой следует превозносить или, напротив, ниспровергать нововведения. Но их необходимо учитывать при изложении учебных материалов.

В условиях продолжающейся реформы гражданского законодательства формируется практика применения гражданско-правовых норм. В том числе появляются разъяснения Пленума Верховного Суда РФ (об обязательствах и их исполнении, об ответственности за нарушение обязательств и др.). Не вдаваясь в детали, соответствующие положения следует отразить в учебнике.

Естественно, не остается в стороне и гражданско-правовая наука. В той или иной мере указанные процессы, происходящие в законодательстве и при применении гражданско-правовых норм, обусловлены как раз ею — наукой. Однако далеко не все новеллы закона, так же как и практика его применения, научно обоснованы и явились результатами воплощения доктринальных идей.

Происходит осмысление того, что сделано, делаются промежуточные выводы и прогнозы на будущее.

Конечно, при изложении учебных материалов в какой-то мере должны учитываться и новейшие доктринальные идеи.

Во втором издании учебника в ряде случаев произведена редакционная правка.

Изложенные обстоятельства послужили основаниями для переработки и переиздания учебника.

К ЧИТАТЕЛЮ

Вниманию читателя предлагается **учебник** гражданского права. Он предназначен для обучения студентов юридических высших учебных заведений. Как представляется, такого рода работы, как правило, не нуждаются во введении, предисловии и т.п., поскольку о важности гражданского права, его предмете и методе, принципах, об отдельных подотраслях и институтах немало сказано в самом учебнике. Вместе с тем настоящее обращение к читателю призвано пояснить, чем руководствовались авторы при написании данной работы. Речь идет не о содержательной части, но в первую очередь об исходных позициях авторского коллектива. Думается, изложение таких позиций может способствовать лучшему пониманию материала, содержащегося в учебнике, и того, почему этот материал подается именно так, а не иначе.

Итак, речь идет именно об **учебнике**, а не о сборнике статей по гражданскому праву и т.п. В связи с этим в основном в нем излагаются согласованные позиции и в единообразной форме.

Это учебник по гражданскому **праву**, а не по гражданскому **законодательству**. Понятно, что закон нельзя игнорировать. Более того, он заслуживает пристального внимания. Другое дело, что авторы стремились делать акцент на **правовых конструкциях**, в том числе на тех, которые воплощены в законе. При этом, говоря о законе, авторы исходили из того, что недопустима его идеализация, так же как размашистое порицание.

Естественно, иногда высказывается мнение об ошибочности той или иной нормы, о недостаточной ее обоснованности с точки зрения экономической, организационной и проч., но в целом учебник построен на уважительном отношении к закону, ибо это — Закон.

Это — учебник по **российскому** гражданскому праву. Но **не по сравнительному правоведению**. И не по **истории** российского гражданского права и цивилистики. Следовательно, не игнорируя иностранный опыт (иногда прямо используя его), в решающей степени авторы сосредоточили внимание на **действующем отечественном** гражданском праве.

Принцип историзма, естественно, учтен. Но чаще всего не выпукло — более очевидно в тех случаях, когда требуется показать

преемственность или обусловленность тех или иных решений, когда знание истории прямо помогает понять сегодняшнее гражданское право.

Наиболее важные положения, содержащиеся в актах высших судебных органов, как правило, используются в учебнике. Иногда, если нет руководящих разъяснений, но в судах устоялось определенное мнение по определенному вопросу, указывается примерно так: «Судебная практика исходит из того, что...». Судебная практика по конкретным делам, как правило, не приводится.

Авторы не ставили перед собой цель проанализировать судебную практику по гражданским делам. Учитывая жанр работы — учебник, она привлечена лишь в той мере, в какой это может способствовать изучению гражданского права.

Речь идет именно об **учебнике** — не о многотомном курсе гражданского права и не о книге, популяризирующей гражданское право.

Следовательно, в первую очередь издание адресовано **студентам**. Поэтому дается «костяк», все необходимое и ничего ненужного, второстепенного, изменчивого, сиюминутного...

По той же причине нет увлечения дискуссиями. Вместе с тем они присутствуют в работе в различных формах. Иногда открыто: приводятся разные точки зрения и отстаивается одна из них. Нередко дискуссия ведется скрыто, причем здесь используются различные варианты. Иногда освещается господствующая точка зрения и не говорится об иных позициях. Внимательный читатель понимает: есть другие мнения. Иногда при рассмотрении того или иного вопроса употребляются следующие выражения: «обычно в таких случаях...», «чаще всего считают...» и т.д. И здесь при внимательном прочтении вполне очевидно существование иных взглядов.

Читатель, желающий узнать эти иные взгляды (мнения, позиции, концепции и проч.), может воспользоваться источниками, указанными в списке рекомендованной литературы, — точно так же, как и тот, кто желает получить углубленные знания. Список содержит перечень литературы, рекомендуемой ко всем темам или к большинству тем и, кроме того, к каждой главе.

Естественно, в учебнике немало положений доктринального характера. Как известно, сравнительно редко встречаются произведения сугубо учебные, комментаторские, монографические и т.д. Как правило, в той или иной мере (и форме) происходит «сплав» (правда, «проба» различается) жанров. В данном случае авторы учебника исходили из установок: материал (в том числе положения науки) должен

быть изложен вполне доступным языком, четко, без литературных излишеств, определенно, избегая двусмысленности.

Об определениях. На них в работе акцентируется внимание — при том что определения часто вредны (быть может, любые определения вредны), ибо они чаще всего только отчасти характеризуют определяемое явление и в той или иной степени носят условный характер, для человека, изучающего нечто (в данном случае гражданское право), определения необходимы для упорядочения материала (раскладывания его «по полочкам»).

В учебнике при характеристике чего-либо, в случае если есть легальное (содержащееся в законе) определение, именно оно и воспроизводится. Такой подход небызупречен с научной точки зрения (иногда он порочный, если закон дает ошибочное определение). Однако он приемлем, исходя из формально-юридических позиций, — при изучении гражданского права легальное определение — это базовая «вещь», это Закон (изучив который вполне возможно увидеть и ошибки).

По общему правилу главы учебника разбиты на параграфы, параграфы — на пункты. Если глава не подразделяется на параграфы, то она делится на пункты.

Благодаря этому удалось избежать различного рода вступительных слов, вводных предложений, переходов.

Пункты обычно сравнительно небольшие: каждый пункт содержит некую законченную мысль и, таким образом, форма подачи материала обретает чеканность.

Учебник подготовлен преподавателями кафедры гражданского права Уральского государственного юридического университета (ранее — Уральская государственная юридическая академия, а еще раньше — Свердловский юридический институт). Многие члены кафедры и ранее активно участвовали в подготовке учебной литературы (учебников, учебных пособий, учебно-практических комментариев к законам и т.д.). Можно, в частности, назвать профессора С.А. Степанова, доцентов Д.В. Мурзина, А.В. Лисаченко, А.С. Васильева и др. Заслуги С.С. Алексеева в этой сфере трудно переоценить, в том числе под его редакцией подготовлен учебник гражданского права (М., 2006).

Вместе с тем издавна выделяются произведения, которые принято именовать «кафедральными учебниками», поскольку они создаются исключительно или в решающей степени авторским коллективом одной кафедры. История издания таких учебников коллективом кафедры гражданского права УрГЮУ (УрГЮА, СЮИ) берет свое начало в далеком 1968 г. (М.: Высшая школа). Учебник вышел

под редакцией заведующего кафедрой профессора О.А. Красавчикова. Среди авторов, естественно, — О.А. Красавчиков, а также В.С. Якушев, М.Я. Кириллова, В.Ф. Яковлев и др. Второе издание появилось в 1972 г., третье — в 1985 г.

После длительного перерыва в 1997 г. вышел учебник, подготовленный авторским коллективом кафедры, под редакцией Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева (М.: Норма) (к сожалению, вышел только один том). Кроме редакторов, авторами стали Н.Г. Валеева, Ю.Е. Добрынин, А.А. Евстифеев, Л.О. Красавчикова, М.Я. Кириллова, М.Н. Семякин, И.В. Матанцев и др.

И вот — новый учебник. Несколько затянувшееся описание истории обусловлено желанием отметить, что авторы стремились продолжить дело, начатое Учителями. Поэтому естественной является приверженность авторов идеям уральской школы цивилистики.

Отрадно отметить также, что среди авторов представляемого вниманию читателя учебника — М.Я. Кириллова и В.Ф. Яковлев, входившие в авторский коллектив работы 1968 г. (а также 1972 и 1985 гг.). Автором является и Л.О. Красавчикова, участвовавшая в работе над третьим изданием учебника (1985 г.). Замечательно, что в авторский коллектив представляемого учебника вошел П.В. Крашенинников, выпускник СЮИ, здесь же защитивший кандидатскую диссертацию, работавший на кафедре гражданского права. П.В. Крашенинников давно уехал из Екатеринбурга, но никогда не порывал отношений с кафедрой.

В составе авторского коллектива много членов кафедры, ставших преподавателями в 1990—2000 гг.

Таким образом, хотя представляемое произведение не претендует на «статус» научного, оно является результатом кумулятивного развития уральской школы цивилистики.

В заключение следует отметить, что, будучи адресованной прежде всего студентам, учебная литература во все времена была полезна также аспирантам, преподавателям, всем интересующимся соответствующими проблемами, в том числе в силу специфики формы подачи материала.

*С надеждой на то, что этот учебник
гражданского права будет полезен, —
ответственный редактор **Бронислав Гонгало***

РАЗДЕЛ I

ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Глава 1

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА

§ 1. ПРЕДМЕТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

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

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

Что касается самих отраслей права, то они отличаются друг от друга присущими им **принципами**, т.е. основными идеями, отправными положениями, закрепленными в данной отрасли; **методом**, т.е. способами воздействия данной отрасли права на отношения, и **функциями**, выполняемыми каждой из отраслей права. Принципы, метод и функции образуют присущий конкретной отрасли отраслевой режим правового регулирования¹.

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права Т. 1. М., 1981. С. 245–247.

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

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

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

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

В процессе распоряжения собственностью как своим имуществом собственник вступает в отношения с иными лицами, обменивая принадлежащее ему имущество на другие, необходимые ему имущественные блага. Эти отношения представляют собой *отношения собственности в ее динамике*. В условиях нормальной экономики эти отношения в современном обществе приобретают характер товарно-денежных связей. Следовательно, товарно-денежные отношения есть не что иное, как отношения собственности в ее динамике. Эти отношения регулируются нормами той части гражданского права, которая называется обязательственным правом.

4. Имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, в силу того, что они являются отношениями собственности, характе-

ризуются *следующими признаками*, определяющими само содержание гражданского права:

- 1) это отношения между **имущественно обособленными субъектами**. Каждая из сторон в гражданском правоотношении имеет свое имущество и не обладает властью над имуществом другой стороны;
- 2) каждая из сторон обладает **имущественно-распорядительной самостоятельностью**, т.е., имея власть над своим имуществом, распоряжается им самостоятельно на основе собственной воли и волеизъявления;
- 3) обе стороны **имеют равное положение** по отношению друг к другу. Здесь нет элементов власти одного лица над другим лицом или его имуществом. Отношения, регулируемые гражданским правом, есть отношения координации, а не отношения субординации;
- 4) эти отношения являются **возмездными** — отношениями **эквивалентного** обмена благами.

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

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

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

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

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

6. Другая группа неимущественных отношений — это не связанные с имущественными личные отношения по поводу таких неотчуждаемых прав и свобод человека, как доброе имя, честь, достоинство. Гражданское право охватывает и эти отношения, но не регулирует их столь развернуто,

как отношения собственности и интеллектуальной собственности. Тем не менее оно защищает названные блага, а следовательно, и их носителей, от всякого рода нарушителей и посягательств, например, на честь и достоинство лица. Круг таких нематериальных объектов, защищаемых гражданским правом, определен в гл. 8 ГК «Нематериальные блага и их защита».

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

7. Федеральным законом от 30 декабря 2012 г. № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» ст. 2 дополнена положением о том, что гражданское законодательство **регулирует отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения)**.

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

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

Вторая причина состоит в том, что корпоративные отношения, являясь имущественными отношениями с чертами, характерными для предмета гражданского права, обладают своеобразием, состоящим в том, что они представляют собой сложный комплекс отношений

собственности, обязательственных связей и организационных отношений по управлению юридическим лицом его участниками. Отсюда множество норм корпоративного права, не характерных для других институтов гражданского права.

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

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

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

мировании имущества, принадлежащего юридическому лицу. Это — координационное управление, осуществляемое теми, кто участвует в формировании имущества корпоративного образования.

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

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

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

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

выполнения работ и оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей.

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

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

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

§ 2. ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

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

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

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

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

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

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

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

Иными словами, все субъекты отношений могут иметь на праве собственности или ином аналогичном вещном праве определенное имущество, могут приобретать это имущество, владеть, пользоваться и распоряжаться им. Все участники гражданских отношений имеют

право участвовать в гражданском обороте, совершать сделки, заключать договоры по отчуждению или приобретению имущества, обладать исключительными правами на созданные ими произведения в сфере интеллектуальной деятельности и т.д. При этом все граждане вообще обладают совершенно одинаковой правоспособностью в сфере гражданского права. Правоспособность юридических лиц может быть в зависимости от вида юридического лица общей или специальной, но любая из них тем не менее включает в себя необходимый объем правовых возможностей, которые позволяют им выступать полноправными субъектами в отношениях собственности и гражданского оборота.

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

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

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

Договор при переходе к рыночной экономике в сфере гражданского оборота становится основным юридическим фактом. Все товарно-

денежные связи осуществляются на договорной основе. Договор становится главным регулятором экономических отношений. Именно при заключении договора его участники устанавливают условия, на которых они и строят свои отношения по реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг.

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

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

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

в действие с появлением так называемого антитрестовского, т.е. анти-монопольного, законодательства — законодательства, направленного на обеспечение здоровой конкуренции.

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

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

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

В ст. 1 ГК не случайно говорится о недопустимости произвольного вмешательства в частные дела. Под **произвольным** следует понимать вмешательство, не основанное на законе. Для допущения вмешательства нужно, чтобы оно было прямо предусмотрено законом в виде определенных законом полномочий того или иного государственного органа или представителя власти. Разумеется, не является недопустимым вмешательством регулирование государством частной собствен-

ности и частной экономики, т.е. установление правил, которым все участники экономических отношений должны подчиняться.

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

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

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

6. При применении ГК выявилась потребность в предотвращении недобросовестного поведения участников гражданских правоотношений друг к другу, защите от недобросовестных действий, наносящих ущерб контрагентам.

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

Эти правила закрепляют в ст. 1 ГК **принцип добросовестности поведения** участников гражданских правоотношений на всех стадиях возникновения и осуществления прав и обязанностей, включая стадию защиты права. В соответствии с данным требованием стороны должны быть **честными** по отношению друг к другу, **не допускать обмана**

контрагента в активной (путем сообщения неверной информации) или пассивной (путем сокрытия необходимых сведений) формах. Это требование должно соблюдаться при совершении сделки, договора, их исполнении сторонами, при применении мер защиты.

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

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

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

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

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

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

§ 3. ФУНКЦИИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

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

2. По своему функциональному значению отрасли права делятся на:

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

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

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

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

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

§ 4. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ МЕТОД РЕГУЛИРОВАНИЯ ОБЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ

1. Отечественная юридическая наука исходит из того, что **каждая отрасль права имеет свой** специфический способ воздействия на общественные отношения, т.е. свой **метод регулирования**, который всецело зависит от характера и содержания регулируемых отношений. Каков предмет отрасли права, таков и ее метод.

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

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

предписания, на основе которых конструируются правоотношения, определяются права и обязанности их участников.

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

2. Существенными чертами метода гражданского права являются следующие.

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

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

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

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

Правоспособность представляет собой способность иметь гражданские права, т.е. она представляет собой юридическую меру социально-экономических возможностей, признаваемых государством и законом

за гражданами, юридическими лицами и иными субъектами. Для сравнения можно указать на то, что общее правовое положение субъектов уголовного права определяется через категорию вменяемости, т.е. способности лица нести ответственность за общественно опасное деяние. Правовое положение участников административных отношений определяется через компетенцию, т.е. объем властных полномочий, принадлежащих государственным органам, и через корреспондирующую этой компетенции обязанность других лиц подчиняться властным предписаниям органов, действующих в рамках своей компетенции.

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

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

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

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

Другое выражение этой черты состоит в том, что в основе динамики гражданских правоотношений лежат собственные волевые действия участников гражданских правоотношений. Эти действия преимущественно являются правомерными, хотя возникновение гражданских право-

отношений бывает связано и с совершением таких противоправных действий, как причинение вреда или неосновательное обогащение. Основную массу правомерных действий, лежащих в основе гражданских прав и обязанностей, составляют юридические акты, т.е. волевые действия, направленные на достижения определенного правового результата. В силу этого главным юридическим фактом в гражданском праве выступает сделка и наиболее распространенный ее вид – договор. Однако гражданские права возникают также и из юридических поступков, т.е. действий, не имеющих прямой целевой направленности на установление правового результата. Чаще всего юридические поступки влекут за собой возникновение гражданских прав в сфере творческой, интеллектуальной деятельности.

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

Принадлежащая субъектам гражданского права правовая свобода многоаспектна.

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

Во-вторых, они свободны в осуществлении своих прав, поскольку в соответствии со ст. 9 ГК граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению. Они могут по своему выбору осуществлять или не осуществлять принадлежащие им права. Они свободны в выборе способа осуществления права. Свобода осуществления права, естественно, неограничена, как и само субъективное право. Статья 10 ГК указывает на пределы осуществления гражданских прав. Эти пределы состоят в том, что не допускается осуществление права исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В-третьих, правовая диспозитивность выражается в признаваемой за субъектами свободе распоряжения принадлежащим им правом. По общему правилу субъекты гражданского права могут распоряжаться

своими имущественными правами, в частности путем передачи этих прав другим лицам.

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

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

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

Что касается правовой свободы на уровне субъективного права, то она проявляет себя как в свободе осуществления правоспособнос-

ти, так и на уровне осуществления конкретного субъективного права. Важнейшее практическое значение диспозитивности как правовой свободы состоит в возможности формирования участниками гражданских правоотношений по своему усмотрению самих субъективных прав и обязанностей через определение условий договора.

4. Юридическое равенство сторон. Ранее в цивилистической литературе были достаточно распространенными представления о том, что юридическое равенство сторон в гражданском правоотношении — это главная и едва ли не единственная черта гражданско-правового метода регулирования отношений. При этом юридическое равенство понималось как правовая автономия сторон, т.е. отсутствие между сторонами отношений власти и подчинения. Юридическое равенство в этом смысле действительно имеет большое практическое значение для раскрытия особенностей гражданско-правового регулирования и особенно для разграничения гражданского и административного права и сфер их применения. Если субъекты гражданско-правового правоотношения друг другу не подчинены и не наделены властью по отношению друг к другу, то в административном правоотношении все наоборот, ибо суть данного отношения выражается как раз в том, что одна сторона в административном правоотношении, обладающая властной компетенцией, издает властные акты по отношению к другому подчиненному субъекту и таким образом управляет волей другого субъекта.

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

Будучи одной из важнейших особенностей гражданско-правового воздействия на общественные отношения, юридическое равенство, понимаемое как отсутствие власти и подчинения, не может считаться единственной чертой гражданско-правового способа воздействия, потому что не раскрывает всей полноты и особенностей ни этого воздействия, ни самого гражданского права. Юридическое равенство возможно и между лицами, которые лишены прав. Бесправные тоже

могут быть равными по отношению друг к другу, например рабы, но это не то равенство, которое свойственно положению субъектов гражданского права. Здесь равенство субъектов имеет два аспекта. Один — негативный, т.е. отсутствие отношений власти — подчинения, а другой — позитивный, состоящий в том, что обе стороны, все участники гражданско-правовых отношений обладают на равной основе способностями к правообладанию, правовой инициативе и диспозитивности. Иначе говоря, это равенство субъектов правообладающих, наделенных правовой свободой и способностью к самостоятельным действиям, на основе которых происходит приобретение и осуществление прав и обязанностей. Следовательно, юридическое равенство проявляет себя еще и как равенство имеющихся у сторон правовых возможностей. Именно поэтому юридическое равенство, с одной стороны, является правовым выражением эквивалентности во взаимоотношениях сторон, а с другой стороны — правовым средством обеспечения возмездности и эквивалентности гражданского оборота.

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

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

Меры принуждения в гражданском праве применяются либо **для пресечения нарушений субъективного гражданского права** (например, негаторный иск), либо **для восстановления нарушенного гражданского права** (например, виндикационный иск), либо **для компенсации потерь**, понесенных лицом вследствие нарушения его субъективного права (например, возмещение убытков или имущественного вреда, взыскание неустойки и др.). Разумеется, в гражданском праве имеются и меры ответственности, но и они (такие, как возмещение убытков, взыскание неустойки) выполняют роль средств защиты нарушенных субъективных прав, поскольку соответствующие суммы взыскиваются в пользу потерпевшего лица, а не в пользу государства. Имеющаяся

в ГК принудительная мера конфискационного характера, когда имущество взыскивается в пользу государства (ст. 169), представляет собой по существу меру не гражданско-правовую, а меру публично-правового характера, применяемую за нарушение общественного порядка.

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

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

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

Предусмотренные гражданским правом **санкции, т.е. неблагоприятные для правонарушителя последствия**, не могут применяться против воли потерпевшего лица. По общему правилу суд лишен возможности применять гражданско-правовые санкции по своей инициативе. Статья 166 ГК устанавливает правило о том, что суд может применять последствия недействительности ничтожной сделки по своей инициативе, если это необходимо для защиты публичных интересов, и в иных случаях, предусмотренных законом. Эта норма не должна толковаться и применяться слишком широко. Если последствие недействительности ничтожной сделки состоит в двусторонней реституции, т.е. в восстановлении имущественного состояния лиц, участвовавших в недействительной сделке, то очевидно, что такое последствие не может быть применено против воли участников сделки. Двусторонняя реституция должна производиться по инициативе сторон сделки. Суд вправе и даже обязан применять последствия недействительности ничтожной сделки по своей инициативе в тех случаях, когда эти последствия носят публично-правовой характер, т.е. когда имущество лица, переданное или подлежащее передаче по сделке, изымается и обращается в доход государства. Следовательно, суд по своей инициативе может применять последствия недействительности ничтожной сделки по основаниям, закрепленным в ст. 169 ГК, при совершении сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности.

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

Диспозитивность, т.е. свобода правовых решений, применительно к гражданско-правовому принуждению проявляется и в том, что стороны своими соглашениями могут в пределах закона регулировать, иначе говоря, устанавливать правила применения мер защиты. Например, в своем соглашении они могут устанавливать такую меру защиты, являющуюся в то же время и мерой гражданско-правовой

ответственности, как взыскание неустойки, т.е. могут устанавливать договорную неустойку. Стороны могут договариваться об ограничении предусмотренных законом мер защиты и ответственности. Например, п. 1 ст. 15 ГК позволяет сторонам предусматривать возмещение убытков не в полном размере. В соответствии со ст. 40 ГК стороны могут регулировать своим соглашением и основания применения мер гражданско-правовой ответственности, вводя или, напротив, исключая вину как основание такой ответственности.

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

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

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

§ 5. СИСТЕМА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

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

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

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

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

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

Во-вторых, системное применение права означает, что применительно к любому отношению применяются как нормы общей части (общие нормы), так и специальные нормы, содержащиеся в особенной части ГК. Как правило, нормы особенной части применяются в совокупности с нормами общей части, поскольку они конкретизируют

эти нормы. Но иногда нормами особенной части, с учетом специфики регулируемого отношения, устанавливаются иные правила, нежели те, что содержатся в соответствующих нормах общей части. По общему правилу особенные нормы обладают приоритетом перед нормами общей части. Поэтому в случае несоответствия особенных норм правилам общих норм следует руководствоваться правилами норм особенной части ГК. Еще один аспект системного применения норм состоит в том, что для того, чтобы правильно определить, какие конкретно нормы подлежат применению для регулирования данного отношения, необходимо точно определить вид отношения и дать его правовую квалификацию. При этом квалификацию отношения нужно производить по действительному содержанию прав и обязанностей правоотношения.

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

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

Если обязательство является договорным, то далее следует определить, к какому типу договорных обязательств оно относится. Есть группа обязательств по передаче имущества в собственность, имеются обязательства по передаче имущества в пользование другого лица, есть обязательства подрядного типа по выполнению работ, есть денежные

обязательства и т.д. Определив тип договорного обязательства, необходимо определить вид договора, который соответствует содержанию соглашения, заключенного между сторонами. Это может быть договор на энергоснабжение и т.д. И хотя все эти договоры являются разновидностями договора купли-продажи, тем не менее каждый из них представляет собой самостоятельный институт со своим набором правил и норм.

§ 6. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО В СИСТЕМЕ ПРАВА

1. Гражданское право является одной из отраслей права, входящих в систему российского права. Это означает, что само гражданское право, его институты применяются не как нечто абсолютно обособленное и самодовлеющее, а в определенной системе, во взаимодействии с другими отраслями права.

Исследовать гражданское право в системе права — это значит поставить по крайней мере три вопроса и дать на них ответы. Первый — о месте гражданского права в правовой системе. Второй — чем отличается гражданское право от других отраслей и как их разграничить между собой. Третий — может ли, и если да, то как именно, гражданское право взаимодействовать с другими отраслями права.

Общепризнанно, что каждая отрасль права имеет свой предмет регулирования. Но отношения, регулируемые правом, находятся за пределами самого права, хотя и определяют его юридическое содержание. Следовательно, по предмету можно разграничить сферы применения отраслей права, но нельзя выявить отличия отраслей права по их юридическому содержанию. Поскольку и само право, и каждая из его отраслей есть средство воздействия на отношения, то наиболее четко они отличаются друг от друга по способу воздействия на отношения, т.е. по присущим отраслям права методам регулирования. Именно методы регулирования в концентрированном виде отражают юридическое содержание каждой отрасли права.

2. Исходя из этого все **отрасли права можно разделить** на следующие группы. Первая — *конституционное право*. Вторая — *отрасли с дозволи- тельным*, т.е. правонаделительным, регулированием. Третья — *отрасли с обязывающим регулированием*. Четвертая группа характеризуется *за- претительным регулированием*. И наконец, последняя, пятая группа — это *судостроительное и судопроизводственное*, т.е. *судебное, право*, характеризующееся обеспечительным регулированием.

Конституционное право по своему содержанию и функциям обеспечивает закрепление основ конституционного строя, прав и свобод человека и гражданина, регулирует государственное устройство,

структуру, функции и полномочия органов государственной власти и местного самоуправления. Оно является правовым фундаментом системы российского права, основой всего законодательства нашего государства. Социально-экономические и политические принципы, закрепленные в Конституции РФ, находят свою конкретизацию и развитие во всем законодательстве страны, во всех отраслях права. Конституционные принципы общественного устройства — это и есть то, что «цементирует» все отрасли права между собой и составляет основу его единства. В то же время каждая из отраслей права применительно к регулируемым отношениям формирует систему правового регулирования соответствующих отношений, базируясь на принципах, закрепленных в Конституции.

Взаимодействие между конституционным и гражданским правом состоит в том, что **конституционное право устанавливает основы** экономических отношений, отношений между государством и человеком, гражданином. Эти принципиальные положения находят свое отражение и развитие в нормах гражданского права. Конституционное право — базовая отрасль для гражданского права, представляющая собой его фундамент, как и всей правовой системы. Поэтому основные принципы гражданского права обнаруживаются прежде всего в Конституции РФ. Толкование и применение норм гражданского права должно происходить в совокупности с толкованием и применением конституционных норм, закрепляющих исходные положения для отношений, регулируемых гражданским правом.

С этих позиций наибольшее значение для гражданского права имеют положения, относящиеся к собственности, предпринимательской деятельности, правам человека и к их судебной защите. Гражданское право своим содержанием развивает и конкретизирует положения Конституции, содержащиеся в ст. 8, 9, 34—36, 46, 53 и др.

3. Исторически семейное, трудовое и природоресурсное право в прошлом представляли собой единую отрасль — гражданское право. Постепенно эти отрасли отделились от гражданского права. Это указывает на то, что все названные отрасли обладают известным сходством, но в то же время если каждая из них — это самостоятельная отрасль права, то очевидно, что они имеют отличительные юридические признаки. Метод регулирования каждой из этих отраслей, будучи сходным с методом гражданско-правового регулирования, вместе с тем обладает тем или иным своеобразием.

Общее в методах гражданского права и отделившихся от него отраслей как раз и состоит в том, что все они являются отраслями с доз-

волительным регулированием. В этих отраслях преобладают не нормы-запреты и не нормы-обязывания, а дозволительные нормы, в результате действия которых участники соответствующих отношений (гражданских, семейных, трудовых, земельных) выступают в качестве правообладающих лиц. Их права осуществляются ими для реализации своих интересов и удовлетворения тех или иных потребностей. Что касается отличий названных отраслей права от гражданского права, то они должны быть рассмотрены применительно к каждой отрасли права отдельно.

4. Отличие гражданского права от отраслей права с обязывающим регулированием, таких как административное, финансовое, налоговое право, очевидно. Они не только различны, но и по основным юридическим характеристикам и методам воздействия в известном смысле противоположны. Если субъекты гражданского права между собой юридически равны и автономны в правовом отношении, то участники административных, финансовых, налоговых отношений, напротив, юридически не равны, находятся в отношениях власти и подчинения, поскольку во всех этих отношениях в качестве одной из сторон выступает государство и его органы власти. Они обладают властной компетенцией, которая позволяет им совершать действия и издавать акты, обязательные для другой стороны соответствующих отношений.

Столь существенные различия рассматриваемых отраслей права теоретически и практически исключают возможность применения норм одной отрасли права к другой, т.е. норм, например, налогового законодательства к гражданским отношениям или норм гражданского права к налоговым отношениям. Следовательно, чрезвычайно важно четко различать сферы действия рассматриваемых отраслей гражданского права, не допускать их смешения и исключать ошибки, состоящие в неправомерном использовании норм одной отрасли права для регулирования отношений, являющихся предметом другой отрасли права. На это прямо указывает п. 3 ст. 2 ГК: к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

5. Но, несмотря на различия и даже противоположность норм, с одной стороны, гражданского права, а с другой — административного, финансового, налогового права, возможно и известное взаимодействие рассматриваемых отраслей права. Такое взаимодействие, будучи

необходимым, действительно предусмотрено в ряде случаев законодательством и имеет практическое применение. Так, ст. 11 ГК в п. 2 указывает на то, что защита гражданских прав может осуществляться *в административном* порядке в случаях, предусмотренных законом. Совершенно очевидно, что для защиты гражданского права в административном порядке требуется, чтобы этот порядок был установлен нормами именно административного права. Вместе с тем и нормы гражданского права могут использоваться для защиты гражданских прав в сфере административных отношений. Так, ст. 16 ГК предусматривает, что если незаконными действиями или актами государственных органов гражданину или юридическому лицу причиняются убытки, то они подлежат возмещению за счет соответствующего государственного или муниципального образования. В данном случае гражданские права защищаются гражданским же правом, хотя нарушение гражданских прав происходит в сфере вертикальных административных правоотношений.

6. Гражданское право и уголовное право разграничиваются легко, поскольку речь идет о совершенно разных и во многом даже противоположных отраслях права. Уголовное право регулирует отношения, в которых в обязательном порядке участвует государство, устанавливающее запреты на совершение общественно опасного поведения с установлением мер уголовной ответственности, уголовного наказания за нарушение этих запретов. Следовательно, уголовное право регулирует отношения, основанные на власти и подчинении сторон, и в качестве основного правового предписания использует запреты с возложением за их нарушение мер уголовной ответственности.

Вместе с тем чрезвычайно важным представляется взаимодействие гражданского и уголовного права. Гражданские права нуждаются в применении не только мер гражданско-правовой защиты, в результате которой происходит восстановление нарушенного гражданского права или предоставление потерпевшим известной имущественной компенсации, но и мер уголовно-правовой охраны.

7. Гражданское право и процессуальное право соотносятся как содержание и форма. Поскольку применяемое право — гражданское право — построено на началах правонаделения, правовой автономии, диспозитивности, правовой инициативы, то естественно, что гражданское судопроизводство покоится на началах правовой свободы, диспозитивности, состязательности сторон — истца, добивающегося защиты нарушенного права, и ответчика, возражающего против применения к нему соответствующих принудительных мер.

8. Основным делением в праве, в том числе и в праве российском, является деление его на частное и публичное.

В теории права существование основного подразделения в праве связывается с наличием в обществе *частных* и *публичных интересов*. Частное право обеспечивает права отдельного лица, наделяя каждого из них правовыми средствами реализации их частных потребностей и интересов. Напротив, публичное право содержит в себе правовые возможности признания и осуществления прав всех граждан общества, т.е. публичных интересов. При этом под публичным интересом понимаются не столько интересы государства, сколько совокупные интересы граждан данного общества. Государство же должно выступать в качестве выразителя публичных интересов и представлять интересы общества в целом. Важнейшая задача любой правовой системы состоит в установлении оптимального соотношения частных и публичных интересов.

Далее, публичное право и частное право различаются по *субъектам* и *характеру правоотношений*. В отношениях, опосредуемых публичным правом, в качестве одной из сторон всегда выступает государство в лице соответствующих государственных органов. По своему типу отношения, регулируемые публичным правом, представляют собой властеотношения, которые строятся на основе подчинения других участников этих отношений государству. В рамках публично-правовых отношений государство реализует себя как власть, выполняет свои властные функции для достижения определенных общественно полезных целей. Напротив, в отношениях, опосредуемых частным правом, т.е. как власть, оно не участвует. Если оно и участвует в этих отношениях, то лишь как обычный субъект, ничем не отличающийся от других участников частноправовых отношений. Отношения, опосредствуемые частным правом, строятся как отношения горизонтальные, как общественные связи между правовыми субъектами, не подчиненными друг другу.

Публичное право и частное право, в силу особенностей регулируемых отношений, отличаются друг от друга как *способом*, так и *механизмом воздействия* на общественные отношения. Для публичного права, регулирующего отношения на началах *субординации* субъектов, свойственно развитое интенсивное регулирование, которое носит *централизованный* характер. В отраслях публичного права абсолютно преобладают *императивные* нормы. По содержанию правовые предписания, содержащиеся в публичном праве, представляют собой либо предписания-*запреты*, как в уголовном праве, либо предписания-*обязывания*, как, например, в налоговом праве. При этом в публичном

праве для обеспечения реализации правовых предписаний довольно интенсивно используется принуждение в виде административных, уголовных и иных санкций.

Напротив, в частном праве, регулирующем отношения на началах *координации* субъектов, широко используется предписание в виде *дозволения*. Абсолютно преобладают *диспозитивные* нормы, обеспечивающие использование в регулировании субъективного усмотрения участников отношений в виде их договоров. Таким образом, правовое регулирование характеризуется началами *децентрализации*. Дозволительное и диспозитивное регулирование отношений исключает необходимость интенсивного использования принуждения для реализации правил, содержащихся как в нормах права, так и в договорах. Основным побудительным началом к исполнению правовых предписаний выступает личный интерес участников данных отношений.

К публичному праву относится конституционное (государственное) право, административное право, судебное право, финансовое и налоговое право, право социального обеспечения, уголовное право, а также природоохрнительное право.

К частному праву относится прежде всего гражданское право, а также семейное, трудовое, природоресурсное право. Именно гражданское право по своему содержанию и своим правовым чертам относится к числу классических отраслей частного права. Поэтому оно является центром, ядром частного права.

Глава 2

ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. ЗАКОНЫ, СОДЕРЖАЩИЕ НОРМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

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

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

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

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

Во-первых, это основанное на высшей ценности прав и свобод человека **право частной собственности**, которое занимает одно из главных мест в системе прав и свобод человека и гражданина, обуславливая демократический, правовой характер государственного устройства, а также рыночный характер экономических отношений. Именно собственник кровно заинтересован в построении правовой системы,

эффективно защищающей права и законные интересы граждан, а также четко определяющей правила поведения в экономической сфере. Очевидно, что без частной собственности не может быть ни демократии, ни гражданского общества, ни тем более экономической свободы.

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

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

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

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

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

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

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

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

В целях предотвращения случаев внесения изменений и дополнений несистемного и фрагментарного характера в ст. 3 ГК РФ были даны изменения, исключающие возможность внесения поправок наряду с изменениями других законодательных актов. Установлена норма (п. 2.1), на основании которой внесение поправок в ГК возможно только отдельным (специальным законом)².

§ 2. ИНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ, СОДЕРЖАЩИЕ НОРМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

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

2. **Федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и пределах, предусмотр-**

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

² Федеральный закон от 28 декабря 2016 г. № 467-ФЗ «О внесении изменения в статью 3 Гражданского кодекса Российской Федерации».

ренных Кодексом, другими законами либо иными правовыми актами. При этом такие акты не должны противоречить ГК, другим законам и иным правовым актам. Кроме того, такие документы подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ и официальной публикации. Причем акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут за собой правовых последствий.

§ 3. МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ И НОРМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

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

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» даны следующие определения: «Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо»; «Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного».

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

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

3. Наряду с международным договором Российской Федерации может применяться также и соответствующий внутригосударственный правовой акт, принятый во исполнение указанного международного

договора (постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия»). Такой акт не заменяет договор, но определяет способы и процедуры реализации содержащихся в нем положений. Например, на основании Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (заключено в г.Марракеше 15 апреля 1994 г.) Федеральным законом от 4 октября 2010 г. № 259-ФЗ «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации» были внесены изменения в ст. 1229, 1273, 1299 ГК.

§ 4. ПУБЛИКАЦИЯ, ВВЕДЕНИЕ В ДЕЙСТВИЕ АКТОВ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

1. Акты гражданского законодательства по общему правилу не имеют обратной силы. Исключение из общего правила возможно, если оно прямо указано в законе. Так, в п. 2 ст. 422 ГК указывается на то, что «если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров».

В соответствии с Законом о введении в действие части первой обратная сила фактически была придана нормам ГК об основаниях и о последствиях недействительности сделок (ст. 162, 165–180), о сроках исковой давности и правилах их исчисления, а также положениям ст. 234 ГК о приобретательной давности. Сходное положение содержится в ст. 12 Закона о введении в действие части второй ГК. Одно из важнейших для отношений с участием граждан положений об обратной силе закона содержится в ст. 6 Закона о введении в действие части третьей ГК. В силу указанной статьи применительно к наследству, открывшемуся до введения в действие части третьей ГК, круг наследников по закону определяется в соответствии с правилами этой части Кодекса, если срок принятия наследства не истек на день введения ее в действие либо если указанный срок истек, но на день введения в действие части третьей ГК наследство не было принято никем из наследников, указанных в ст. 532 и 548 ГК РСФСР, свидетельство о праве на наследство не было выдано Российской Федерации, субъекту Федерации или муниципальному образованию либо наследственное имущество не перешло в их собственность по иным установленным законом основаниям. В этих случаях

лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами ГК РСФСР, но являются таковыми по правилам части третьей ГК (ст. 1142–1148), могут принять наследство в течение шести месяцев со дня введения в действие части третьей Кодекса.

2. Вступлению в силу нормативного правового акта обязательно предшествует публикация текста документа, иногда акт вступает в силу с момента публикации.

На основании ст. 15 Конституции законы подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

Официальным опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона, акта палаты Федерального Собрания РФ считается первая публикация его полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете», Собрании законодательства Российской Федерации или первое размещение (опубликование) на Официальном интернет-портале правовой информации (www.pravo.gov.ru).

Публикации федеральных законов в других периодических изданиях до официальной публикации имеют исключительно информационный характер и не имеют никакого правового значения.

Датой публикации считается первая публикация в одном из названных официальных изданий.

3. В соответствии с Федеральным законом от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после дня их подписания Президентом РФ.

По общему правилу, основанному на ст. 6 названного Федерального закона, федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, однако в самой статье есть оговорка: «...если самими законами или актами обеих палат не установлен другой порядок вступления их в силу». Зачастую в тексте закона говорится о вступлении в силу с момента опубликования, иногда указывается дата.

Часть первая Гражданского кодекса была опубликована в «Российской газете» 8 декабря 1994 г., однако в силу указания Закона о введении

в действие части первой ГК введена в действие 1 января 1995 г., за исключением гл. 4, посвященной юридическим лицам (вступила в силу 8 декабря 1994 г.), и гл. 17, посвященной праву собственности на землю (вступила в силу 23 апреля 2001 г.). Часть вторая ГК была опубликована 29 января 1996 г., однако в силу указания Закона о введении в действие части второй ГК введена в действие 1 марта 1996 г. Часть третья ГК была опубликована 28 ноября 2001 г., однако в силу указания Закона о введении в действие части третьей ГК введена в действие 1 марта 2002 г. Часть четвертая ГК была опубликована 21 декабря 2006 г., однако в силу указания Закона о введении в действие части четвертой ГК введена в действие 1 января 2008 г.

§ 5. ЗНАЧЕНИЕ АКТОВ ВЫСШИХ СУДОВ

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

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

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

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

§ 6. ОБЫЧАЙ. АНАЛОГИЯ. ДЕЙСТВИЕ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПО КРУГУ ЛИЦ И В ПРОСТРАНСТВЕ

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

об экономических или, например, о наследственных отношениях. Важно, чтобы обычай не противоречил законодательству или договору.

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

3. Следуя конституционному принципу «все равны перед законом и судом», российские нормативные правовые акты, содержащие гражданско-правовые нормы, **обязательны для всех лиц**, находящихся (расположенных) на территории Российской Федерации. Изъятия из данного правила могут устанавливаться федеральными законами либо международными договорами.

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

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

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

Исключения из общего правила могут быть указаны в федеральном законе. Например, Федеральным законом от 1 декабря 2007 г. № 310-ФЗ «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр...» были внесены изменения в Закон о введении в действие части первой ГК и установлено, что изъятие земельных участков для государственных или муниципальных нужд, отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится, в связи с организацией и проведением XXII Олимпийских зимних игр регулируется Гражданским кодексом, если иное не предусмотрено указанным Законом.

Глава 3

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

§ 1. ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВООТНОШЕНИЯ И ЕГО СОСТАВ

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

В элементарном виде гражданское правоотношение есть **связь правами и обязанностями** (права и обязанности именуют **содержанием** правоотношения). Это связь **субъектов**. Связь по поводу материальных и нематериальных благ — это связь **субъектов** гражданских прав и обязанностей (правоотношений).

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

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

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

нужно в первую очередь определить субъектов, объект, содержание и основания динамики того или иного — **любого** — правоотношения. При достижении этой цели появляются основополагающие знания о любом конкретном правоотношении.

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

В решающей степени особенности гражданского правоотношения (как и специфика гражданско-правовых норм) обусловлены особенностями предмета, метода, функций и принципов гражданского права. Поэтому **участники** гражданских правоотношений юридически **равны** — нет отношений власти и подчинения. Поэтому участники гражданских правоотношений обладают **диспозитивностью** — могут выбирать варианты поведения. Теми же особенностями предопределены **судебный порядок защиты** прав участников гражданских правоотношений, **восстановительный характер мер защиты, имущественный характер мер защиты** и т.д.¹

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

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

Сущность гражданской правосубъектности может быть охарактеризована как основанная на нормах гражданского права юридическая **способность** лица быть участником гражданско-правовых отношений. Это не право, не сумма прав и не суммарное выражение полномочий, но **социально-правовая способность**². Правосубъектность есть предпосылка субъективного права; субъективное право появляется в результате осуществления правосубъектности.

Гражданская правосубъектность включает в себя несколько элементов.

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

¹ См. гл. 1 настоящего учебника.

² См.: Красавчиков О.А. Гражданская правосубъектность как правовая форма // Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005. С. 31–32.

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

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

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

В-четвертых, **трандееспособность** — способность лица своими действиями создавать для других лиц права и обязанности и его способность принимать на себя права и обязанности в результате действий других субъектов¹ (прежде всего ст. 182–184 ГК).

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

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

¹ Выделять в составе правосубъектности трандееспособность предложил О.А. Красавчиков (см.: Советское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. О.А. Красавчикова. 3-е изд., испр. и доп. Т. 1. М., 1985. С. 72).

дерации чаще всего признается универсальной¹ (или общей), нередко — специальной².

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

6. Объектом правоотношения является то, по поводу чего складываются правоотношения (права и обязанности)³. Такими объектами являются **материальные** блага (вещи, имущественные права, результаты работ, услуги и т.д.), а также **нематериальные** блага (жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность и т.д.).

7. Содержание правоотношения образуют субъективные права и обязанности участников.

¹ Гражданское право: Учебник для вузов. Ч. 1. М., 1998. С. 140—141 (автор главы — В.А. Плетнев).

² См., например: Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1. М., 2010. С. 286—287 (автор главы — Е.А. Суханов).

³ Вопрос о понятии объекта является дискуссионным. Иногда им считают то, на что направлены права и обязанности, то, на что направлено правоотношение, поведение участников и т.д.

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

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

Эта мера заключается в том, что, **во-первых**, обязанное лицо должно **совершать** определенные действия (например, наниматель жилого помещения обязан своевременно вносить плату за жилое помещение). **Во-вторых**, обязанность может состоять в необходимости **воздерживаться** от определенных действий (например, наниматель не вправе производить переустройство и реконструкцию жилого помещения без согласия наймодателя (ст. 678 ГК).

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

Если одна сторона управомочена, а другая сторона несет обязанность, то такое правоотношение является **простым** по своей структуре (на одной стороне право, на другой — обязанность). Хрестоматийным примером простого по структуре правоотношения является договор займа: одна сторона (займодавец) вправе требовать возврата денег или иных вещей, определенных родовыми признаками, а другая сторона (заемщик) обя-

зуется передать займодавцу соответствующий предмет займа (ст. 807 ГК). Простым является также обязательство вследствие причинения вреда (деликтное обязательство): потерпевший вправе требовать от причинителя вреда его возмещения, а лицо, причинившее вред, несет корреспондирующую данному праву обязанность — оно должно возместить вред.

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

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

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

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

§ 2. ВИДЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

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

2. В первую очередь правоотношения принято подразделять на **имущественные** и **неимущественные**. Критерий деления: объекты правоотношений. Имущественные отношения складываются по поводу **материальных благ**. Неимущественные отношения имеют объектами **нематериальные блага**.

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

Неимущественные правоотношения складываются по поводу различных групп нематериальных благ и, соответственно, делятся на несколько видов. **Во-первых**, личные неимущественные юридические отношения, складывающиеся по поводу **личных** нематериальных благ, **неотделимых от личности** (жизнь и здоровье, достоинство личности, честь и доброе имя, неприкосновенность жилища и т.д. (ст. 150 ГК)). Такие нематериальные блага принадлежат гражданину от рождения. **Во-вторых**, личные неимущественные правоотношения, **связанные с имущественными**. К ним относятся правоотношения, складывающиеся по поводу создания результатов интеллектуальной деятельности (право авторства, право на имя, другие личные неимущественные права автора). Это неимущественные права, однако по поводу результатов интеллектуальной деятельности существуют и исключительные права (имущественные, имеющие денежную оценку). Например, субъект, имеющий исключительное право (правообладатель), может разрешать использование результата интеллектуальной деятельности третьим лицам за вознаграждение. Поэтому и говорится о личных неимущественных отношениях, **связанных с имущественными**.

В-третьих, организационные отношения. Они направлены на упорядочение (нормализацию) иных отношений, действий участников иных, в частности, имущественных социальных связей¹. Организационные отношения выполняют служебную роль; условно говоря, они подчинены организуемым отношениям. Так, отношения представительства призваны обеспечить возникновение (быть может, и дальнейшее развитие) неких имущественных отношений (см. ст. 182 ГК). В новейшее гражданское законодательство включается все большее число норм, регулирующих организационные отношения (о создании юридических лиц, об организации и проведении собраний хозяйственных товариществ и обществ и проч.). Весьма показательным примером организационного правоотношения является правовая связь, порождаемая предварительным договором, в силу которого стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или об оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

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

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

¹ Выделять в составе предмета гражданского права организационные отношения и, соответственно, выделять организационные правоотношения предложил О.А. Красавчиков в 1966 г. (см.: *Красавчиков О.А.* Гражданские организационно-правовые отношения // Советское государство и право. 1966. № 10. С. 50–57). Концепция получила развитие в ряде работ О.А. Красавчикова и других ученых (см. об этом: *Кирсанов К.А.* Гражданско-правовое регулирование организационных отношений. Киров, 2014). В последние годы все чаще соответствующие идеи получают поддержку в литературе (см., например: *Морозов С.Ю.* Система транспортных организационных договоров. М., 2011 (в том числе обзор мнений на с. 12–41)).

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

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

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

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

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

Охранительные правоотношения возникают, когда происходит некий сбой в естественном развитии отношений, происходит нарушение прав, необходимо введение в действие механизма государственного принуждения. В приведенном примере продавец или покупатель не исполняют свои обязанности — требуется принуждение к исполнению обязанностей. Или, предположим, продавец передал товар ненадлежащего качества — возможно привлечение его к ответственности. В содержание охранительного правоотношения входят меры государственно-принудительного воздействия — санкции¹.

6. В юридической литературе, а теперь и в законодательстве выделяются так называемые **корпоративные правоотношения**. В ст. 2 ГК о корпоративных отношениях говорится как об отношениях, связанных с участием в корпоративных организациях или в управлении ими (см. также ст. 65.1—65.2, 67.2). Обычно корпоративные отношения квалифицируют в качестве имущественных². Между тем корпоративные отношения неоднородны. Среди них следует выделять отношения **имущественные**, например, возникающие по поводу участия в образовании имущества корпорации (внесение вклада в уставный капитал и т.п.), участия в распределении прибыли и т.д. Другие корпоративные правоотношения являются **организационными**. К числу последних, в частности, можно отнести большинство отношений, порождаемых договором о создании акционерного общества, отношения, возникающие по поводу участия в управлении делами корпорации, предоставления информации о деятельности корпорации, и др.

Таким образом, **корпоративные правоотношения** есть категория **собирательная**, объединяющая имущественные и организационные правоотношения³.

¹ См. об этом, например: *Алексеев С.С.* Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2008. С. 314—316, 350—351.

² См., например: *Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1. С. 125.*

³ См.: *Гонгало Б.М.* Предмет гражданского права. Проблемы теории гражданского права. М., 2003. С. 20—21.

7. Правоотношения также бывают срочные (например, обязательства) и бессрочные (например, вещные права), фидуциарные (доверительные), включающие в свое содержание преимущественные права¹, и т.д. Как отмечалось, виды правоотношений различаются по основаниям динамики, структуры содержания, а также по ряду иных особенностей, находящих отражение в правовых нормах.

§ 3. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ, ИЗМЕНЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ²

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

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

Первые два из названных оснований — нормативные и правосубъектные — именуют **предпосылками** движения гражданских правоотношений, поскольку они создают лишь абстрактную возможность динамики правоотношения, а **основаниями** движения правоотношений **называют**

¹ См., например: Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1. С. 126; Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Т. 1. М., 2008. С. 131–134.

² Учение об основаниях возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений (о движении, динамике правоотношений) разработано О.А. Красавчиковым (см.: *Красавчиков О.А.* Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958. Данная работа переиздана. См.: *Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005). Соответствующие идеи безраздельно господствуют в науке гражданского права, что, конечно, не исключает различных мнений по ряду вопросов.

юридические факты, благодаря которым абстрактно существующая возможность динамики правоотношения становится реальностью.

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

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

В данном определении отражены **существенные признаки** юридического факта: 1) это факт **реальной действительности**, он существует вне зависимости от сознания; 2) юридический факт **предусмотрен** правовой **нормой**, он потому и юридический (факт), что назван в норме права как основание динамики правоотношения; 3) на основе норм права юридический факт **влечет динамику правоотношения**.

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

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

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

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

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

Такая классификация имеет значение прежде всего с познавательной точки зрения. Однако необходимо иметь в виду, что один и тот же юридический факт может быть одновременно правообразующим для одного лица и правопрекращающим — для другого. Например, договор дарения вещи влечет прекращение права собственности на нее у дарителя и возникновения права собственности у одаряемого. Бывает даже, что один факт является одновременно и правообразующим, и правоизменяющим, и правопрекращающим. Так, при уступке требования кредитором (цедентом) другому лицу (цессионарию) проис-

ходит прекращение права цедента, появляется право у цессионария и изменяется адресат исполнения обязанности у должника (должен был исполнить цеденту, после уступки требования — цессионарию (ст. 388—389 ГК). Поэтому следует иметь в виду некоторую условность указанной классификации. Иногда в этот же логический ряд включают **правоподтверждающие** и **правопрепятствующие** юридические факты. К числу первых относят, например, акт регистрации права собственности на недвижимое имущество, если закон предусматривает возникновение такого права независимо от того, была ли регистрация (п. 2 ст. 8.1, 131 ГК). Правопрепятствующим юридическим фактом именуют факт, наличие которого препятствует возникновению, изменению или прекращению прав и обязанностей. Например, состояние в браке препятствует заключению нового брака.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

В правовых нормах указывается, какие действия влекут те или иные последствия. Например, по договору дарения (правомерное действие) даритель безвозмездно передает или обязуется передать одаряемому вещь в собственность (правовые последствия действия) (ст. 572 ГК).

Допустимы также действия (являются правомерными), которые хотя и не предусмотрены актами гражданского законодательства, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. Например, собственник жилого помещения заключает с кем-либо соглашение, в соответствии с которым оно станет общей собственностью. Если это возмездная сделка, то она похожа на куплю-продажу, а если безвозмездная — то на дарение. Но это не купля-продажа и не дарение в «чистом виде». Это отношения, не предусмотренные законодательством, но ему не противоречащие и поэтому признаваемые и защищаемые государством. Соответствующее соглашение в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождает гражданские права и обязанности (в гражданско-правовой сфере разрешено все, что не запрещено).

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

К договорам относятся гражданско-правовые соглашения о купле-продаже, дарении, найме, безвозмездном пользовании и т.д. В ряде случаев закон не упоминает о договоре, но договорная природа отношений не вызывает сомнения, например соглашение о вселении временных жильцов (ст. 680 ГК). Сделками являются составление завещания, принятие наследства, выдача доверенности и т.д.

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

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

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

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

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

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

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

Глава 4

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ, ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ. ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 1. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Значение осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей заключается в том, что благодаря соответствующим действиям обеспечивается правомерное поведение, происходит удовлетворение интересов участников гражданских правоотношений.

Субъективное гражданское право есть мера **возможного поведения**, обеспеченная законом. Осуществление гражданского права — это **совершение действий, составляющих содержание данного субъективного права**; осуществить гражданское право значит воспользоваться возможностями, входящими в содержание этого права.

Различные виды гражданских прав осуществляются различными способами. Так, вещные права осуществляются путем совершения активных действий обладателем того или иного права (например, собственник владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим ему имуществом). В обязательствах осуществление права производится путем предъявления требования лицу обязанному, например займодавец (управомоченное лицо) заявляет заемщику требование о возврате суммы долга.

2. Гражданские права осуществляются с соблюдением определенных **принципов**. Разумеется, в первую очередь должны учитываться принципы гражданского права — равенства, добросовестности и др. Особого внимания применительно к осуществлению прав и исполнению обязанностей заслуживают следующие принципы.

Принцип диспозитивности. Субъекты гражданских прав осуществляют их, выбирая варианты поведения, которые допускаются содержанием данного права. Иногда субъективное право может сводиться к возможности совершить только одно действие (например, требовать оплаты выполненных работ). Часто в содержание права входит возможность совершить одно или несколько действий (например, если продавец передал товар ненадлежащего качества, покупатель **по своему выбору**

может требовать (1) уменьшения цены, (2) устранения недостатков или (3) возмещения расходов на устранение недостатков (п. 1 ст. 475 ГК). И в том и в другом случае можно не осуществлять свое право — это тоже диспозитивность. Причем это может происходить как при пассивном поведении субъекта (он не выражает свою волю), так и при его активном поведении — он **отказывается** от осуществления своего права. В силу общего правила, включенного в п. 2 ст. 9 ГК, *отказ от осуществления субъективного права не влечет прекращения права*, за исключением случаев, установленных законом. Так, отказ от права собственности на имущество не влечет прекращения правомочия собственника до того момента, пока это имущество не приобретет другое лицо (ч. 2 ст. 236 ГК).

Принцип осуществления гражданского права **по усмотрению** обладателя данного субъективного права (п. 1 ст. 9 ГК). При диспозитивности, конечно, тоже есть усмотрение. Но в данном случае речь идет о принципе, в соответствии с которым субъекты осуществляют свои права **своей волей и в своем интересе** (п. 2 ст. 1 ГК). Невозможно понуждение субъекта к осуществлению принадлежащего ему права (например, принудить субъекта приобрести вещь в собственность)¹.

§ 2. ПРЕДЕЛЫ И ОГРАНИЧЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Безграничная свобода субъекта при осуществлении им своих прав невозможна, ибо она неизбежно приводила бы к ущемлению публичных интересов и прав третьих лиц. Поэтому естественно, что в законе указываются некие **пределы** (границы) осуществления гражданских прав. Это **общие стеснения** субъектных прав. Пределы осуществления гражданских прав **объективны** — их существование не зависит от воли участников правоотношений, они устанавливаются **законом**².

Понятие «пределы осуществления гражданских прав» можно рассматривать **в узком смысле**. В таком случае речь идет о том, что существует **субъективное право** (например, право собственности) и оно должно осуществляться с соблюдением определенных законом пределов (границ). Нередко словосочетание «пределы осуществления гражданских прав» используется в **широком смысле**, т.е. подразумеваются некие **общие правила, определяющие правомерное поведение**, вне связи

¹ Нередко выделяются и иные принципы, например принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, принцип равенства, принцип недопустимости злоупотребления правом и др.) (см., например: *Вавилин Е.В.* Осуществление и защита гражданских прав. М., 2009. С. 176–296).

² *Крашенинников П.В.* Современные проблемы права собственности и иных вещных прав на жилые помещения: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 1997. С. 14.

с субъективными правами. Так, никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК). Это общее правило должно «работать» как при осуществлении субъективных прав, так и при совершении действий, не связанных с реализацией субъективных прав, например при осуществлении возможностей, заключенных в правосубъектности. Так, в п. 3 ст. 1 ГК предусмотрено, что субъекты должны действовать добросовестно, в том числе и при **установлении** гражданских прав. Действия в обход закона с противоправной целью недопустимы в силу ст. 10 ГК как в тех случаях, когда они связаны с осуществлением субъективного права, так и при отсутствии права.

В законодательстве пределы осуществления гражданских прав закрепляются различными способами. В одних случаях **предписывается** определенный порядок осуществления права, не допускающий каких-либо отступлений. В других — установленный законом **правовой режим** имущества (например, недвижимого) содержит пределы осуществления гражданских прав. Очень часто пределы формулируются путем введения **запретов** на совершение определенных действий. Словосочетание «пределы осуществления гражданских прав» встречается в законе нечасто. Но анализ той или иной нормы может свидетельствовать о том, что речь идет именно о таких пределах. Нередко пределы осуществления гражданских прав именуются в законе **ограничениями**. Так, в п. 2 ст. 1 ГК указано, что гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона (см. также ст. 55 Конституции). Например, в содержание правоспособности гражданина входит возможность избирать место жительства (ст. 18 ГК. Это норма конституционная — ст. 27 Конституции). Однако право граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства может быть **ограничено** в пограничной зоне, в закрытых военных городках, в зоне экологического бедствия и т.п. (ст. 8 Закона о свободе передвижения). Могут вводиться **ограничения** оборотоспособности объектов гражданских прав (ст. 129 ГК) и т.д.

Таких пределов довольно много. Вводятся они исходя из различных соображений. В частности, введение тех или иных пределов осуществления гражданских прав может быть обусловлено спецификой **субъектного состава** гражданского правоотношения. Так, малолетние в возрасте от шести до 14 лет самостоятельно совершают лишь некоторые сделки (например, мелкие бытовые), а по общему правилу сделки от их имени совершают родители, усыновители или опекуны (ст. 28 ГК). Опекун или попечитель чаще всего может распоряжаться имуществом подопечного с предварительного **согласия** органов опеки и попечительства (ст. 37 ГК).

Представитель **не может** совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично (п. 3 ст. 182 ГК).

Пределы осуществления гражданских прав нередко вводятся законом с учетом специфики **объекта**. Так, жилое помещение может использоваться только для проживания (ст. 288 ГК, ст. 17 ЖК). Земельные участки должны использоваться по целевому назначению (ст. 1 ЗК). Иногда при установлении пределов используются **субъективно-объективные** критерии. Так, законом или в установленном им порядке могут быть предусмотрены виды объектов, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо совершение сделок с которыми допускается только по специальному разрешению (п. 2 ст. 129 ГК) (например, оружие, сильнодействующие яды и т.д.).

Запрет на совершение определенных действий может быть не связан с осуществлением субъективного права. Например, недопустимо совершение сделки с целью, противной основам правопорядка или нравственности (антисоциальной сделки) (ст. 169 ГК). Но очень часто запреты вводятся именно в качестве пределов осуществления гражданских прав. Весьма красноречивым примером является правило, включенное в п. 2 ст. 209 ГК: собственник вправе совершать в отношении своего имущества любые действия, **не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц** (выделены пределы осуществления права собственности). Это указание общего характера весьма обстоятельно конкретизируется в нормах жилищного законодательства, определяющих правила пользования жилыми помещениями. С учетом специфики тех или иных правоотношений такая конкретизация производится и в других случаях.

2. Пределы осуществления гражданских прав, которые распространяются на все виды гражданских правоотношений, закреплены, в частности, в ст. 10 ГК (учитывая их всеобъемлющий характер, такие пределы можно назвать **универсальными**). В данном случае законом запрещается совершение ряда действий, описываемых **оценочными понятиями**. При чем речь идет о **родовых** понятиях.

Запрещено злоупотребление правом. О понятии злоупотребления правом написано немало исследований¹. Тем не менее вопрос о том, что есть злоупотребление правом, остается одним из наиболее дискуссионных. Схематично понятие злоупотребления правом можно охарактеризовать следующим образом.

¹ См., например: *Грибанов В.П.* Осуществление и защита гражданских прав. М., 2000; *Волков А.В.* Злоупотребление гражданскими правами: проблемы теории и практики. М., 2009.

О злоупотреблении правом можно говорить лишь в том случае, если субъект **обладает** неким **субъективным правом**, но осуществляет его с **превышением пределов**.

Злоупотребление правом — это всегда **умышленное** действие. Субъект, осуществляющий свое право, производит это таким образом, что **ущемляются** имущественные или неимущественные **интересы** третьих лиц, общества в целом или государства, и этот субъект желает такого ущемления либо безразлично относится к последствиям своих действий. Злоупотребление правом — это всегда **недобросовестное** осуществление права¹.

В качестве злоупотребления правом иногда могут быть квалифицированы и действия, не связанные с осуществлением субъективного права, но заведомо недобросовестные (злоупотребление правом в широком смысле).

В первую очередь к злоупотреблению правом закон относит осуществление субъективного гражданского права **исключительно с намерением причинить вред другому лицу (шикана)**. Осуществление гражданского права всегда имеет целью удовлетворение каких-либо интересов управомоченного лица. Но в данном случае цель осуществления права состоит исключительно в нарушении интересов другого лица. Такое встречается, например, в соседских отношениях: если один из собственников имущества (например, жилого помещения) производит «дарение» своей доли в праве собственности (или ее части) субъектам, которые создадут другим собственникам условия, существенно затрудняющие реализацию их права собственности, или если собственник комнаты в коммунальной квартире сдает ее в пользование каким-либо гражданам с целью создать сложности в пользовании квартирой.

К злоупотреблению правом относятся также **действия в обход закона с противоправной целью**. Под таким злоупотреблением правом понимаются действия, формально не противоречащие закону, но ведущие к цели, запрещенной им; в обход закона поступает тот, кто «сохраняя слова закона, обходит его смысл». Например, субъект, который не вправе заниматься предпринимательской деятельностью (допустим, в связи с занимаемой должностью), осуществляет ее от имени другого лица (злоупотребление правом в широком смысле). Или, предположим, желая обойти запрет на привлечение денежных средств во вклады (ст. 835 ГК), кооператив привлекает такие средства путем оформления соответствующих действий, например, прием в кооператив новых членов и внесение ими паевых взносов.

¹ См. об этом § 2 гл. 1 настоящего учебника.

Действия в обход закона с противоправной целью могут облекаться в форму мнимых и притворных сделок (ст. 170 ГК).

Злоупотреблением правом является также использование гражданских прав в целях **ограничения конкуренции**, а также **злоупотребление доминирующим положением на рынке**. Так, запрещены ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов, установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара и т.д. (см. Закон о защите конкуренции).

Перечень форм злоупотребления правом **не является исчерпывающим** (что подчеркнуто в п. 1 ст. 10 ГК). С учетом конкретных обстоятельств того или иного дела **суд** может квалифицировать и другие действия в качестве злоупотребления правом¹.

3. Последствия злоупотребления правом в первую очередь состоят в том, что суд отказывает в защите права полностью или частично. Кроме того, суд применяет иные меры, предусмотренные законом. При совершении действий в обход закона с противоправной целью указанные последствия наступают в том случае, если иное не установлено Гражданским кодексом. Так, в приведенном примере о привлечении кооперативом денежных средств вкладчик вправе требовать возврата вклада, уплаты процентов и, сверх того, возмещения убытков (п. 2 ст. 835 ГК).

Во всех случаях злоупотребления правом, если оно повлекло нарушение права другого лица, такое лицо может требовать возмещения причиненных убытков (п. 4 ст. 10 ГК).

Нередко закон устанавливает специальные санкции на случай нарушения пределов осуществления субъективного права. Например, если собственник жилого помещения использует его не по назначению, систематически нарушает права и интересы соседей либо бесхозяйственно обращается с жильем, допуская его разрушение, то возможно принудительное прекращение права собственности на такое жилье (ст. 293 ГК).

Иногда нарушение пределов осуществления субъективных прав влечет недействительность сделок и т.д.

4. При осуществлении гражданских прав должны учитываться **частные стеснения** гражданских прав — **ограничения на основании судебного акта** либо **акта должностного лица** (например, наложение ареста на имущество, запрет совершения определенных действий). К частным стеснениям права относятся также **договорные ограничения** права. Например, при передаче вещи в пользование ее собственник, сохраняя права владения, пользования и распоряжения, не может осуществить эти правомочия

¹ См., например, Приложение к Информационному письму ВАС РФ № 127.

в полном объеме (чаще всего вещь передается во владение пользователя, обычно невозможно передать ее в пользование еще кому-то и т.д.).

§ 3. ИСПОЛНЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ОБЯЗАННОСТЕЙ

1. Исполнение обязанностей — это совершение тех действий, которые образуют содержание данного элемента правоотношения; это совершение того действия, которое лицо **должно** совершить. Весьма красноречиво название обязанного лица в обязательстве — **должник** (ст. 307 ГК).

2. Обязанность исполняется путем передачи вещи в собственность (например, по договору купли-продажи или дарения), в пользование (допустим, по договору аренды), выполнения подрядчиком определенной работы и сдачи ее результата заказчику, возврата заемщиком суммы займа, воздержания от действий, нарушающих права собственника вещи, и т.д. Таким образом, **обязанности исполняются** либо совершением **активных** (положительных) **действий**, либо **воздержанием** от каких-либо действий. В абсолютных правоотношениях, например (вещное право), исполнение обязанностей происходит только путем воздержания от действий (пассивная функция). В относительных (обязательственное право) — исполнение обязанности осуществляется путем активных действий и лишь в некоторых случаях обязанное лицо выполняет также пассивную функцию. При этом, как справедливо подчеркивал О.С. Иоффе при характеристике обязательства, «самая природа последнего приводит к тому, что бездействие неизбежно играет в нем подчиненную роль по отношению к действию»¹. Так, перевозчик должен не мешать пассажиру провозить с собой бесплатно ручную кладь (ст. 786 ГК). Однако эта обязанность подчинена основной — перевезти пассажира в пункт назначения, т.е. совершить определенное действие. Вряд ли возможно относительное правоотношение, содержание которого сводилось бы только к бездействию.

В относительных правоотношениях управомоченное и обязанное лица точно определены. В абсолютных правоотношениях обязанными перед управомоченным лицом являются любые лица («всякий и каждый»).

3. Обязанности должны исполняться с соблюдением ряда требований. В частности, следует отметить, что исполнение должно быть надлежащим, обеспечивающим неприкосновенность собственности, в соответствии с требованиями закона, иных правовых актов, условиями обязательства, а при отсутствии таких требований и условий — в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

¹ *Иоффе О.С.* Советское гражданское право. Л., 1958. С. 372.

Нельзя по общему правилу односторонне отказаться от исполнения обязанности и односторонне изменить ее содержание.

Гражданским законодательством обстоятельно регламентируется исполнение обязанностей, входящих в содержание одного из видов гражданско-правовых отношений, — обязательств (общие нормы сформулированы в ст. 309—328 ГК). Некоторая часть соответствующих положений должна иметь значение не только для обязательств, но и для иных гражданско-правовых обязанностей.

Неисполнение обязанностей влечет нарушение гражданских прав.

§ 4. ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. В содержание любого субъективного права входит правомочие на **защиту права**. Необходимость в защите права появляется в случае, когда происходит нарушение права (например, арендодатель по договору аренды не исполняет обязанность по передаче вещи арендатору, покупатель по договору купли-продажи не оплачивает товар и т.д.). Нарушением является также оспаривание (отрицание) права.

2. Существует два основных **порядка** защиты гражданских прав¹. По общему правилу защиту нарушенных и оспариваемых прав осуществляет **суд** (п. 1 ст. 11 ГК) (такой порядок вполне можно именовать **общим**). Когда в гражданском законе говорится о суде, то подразумевается суд общей юрисдикции, арбитражный суд и третейский суд. В приведенных примерах защита права будет осуществлена **путем понуждения** арендодателя к передаче вещи, покупателя — к уплате покупной цены.

В случаях, установленных законом, защита гражданских прав может осуществляться в **административном порядке** (защиту осуществляет государственный орган и т.п.). Например, в административном порядке могут рассматриваться многие споры, связанные с защитой интеллектуальных прав (ст. 1248 ГК). Учитывая, что в таком порядке защита гражданских прав производится в изъятие из общего правила (только в случаях, предусмотренных законом), его можно именовать **особым порядком** защиты гражданских прав. Тем более что решение, принятое в административном (особом) порядке, может быть оспорено в суде (ст. 11 ГК), т.е. использование особого порядка защиты прав не исключает общий порядок. И решение, принятое в особом порядке, может быть отменено или изменено решением, принимаемым в общем (судебном) порядке.

¹ Советское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. О.А. Красавчикова. 3-е изд., испр. и доп. Т. 1. М., 1985. С. 97—98.

3. Экстраординарным с точки зрения правовой (но вполне естественным, исходя из соображений справедливости) является порядок защиты субъективных прав путем **самозащиты**. Самозащита характеризуется следующими **признаками**: 1) действия по защите права совершает субъект, право которого нарушается; 2) соответствующие действия имеют целью пресечь **происходящее** нарушение права (а не предотвратить вероятное нарушение и не наказать за бывшее); 3) исходя из конкретной ситуации, очевидна **невозможность использовать общий** или **особый** порядок защиты прав; 4) **способы** самозащиты должны быть **соразмерны нарушению** и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения (ст. 14 ГК). Весьма красноречивым примером самозащиты является необходимая оборона, если при этом не были превышены ее пределы (ст. 1066 ГК)¹.

4. Способы защиты гражданских прав **неисчерпывающим** образом перечислены в ст. 12 ГК. Гражданские права могут защищаться и иными способами, **предусмотренными законом**.

Среди таких способов необходимо различать **меры защиты** гражданских прав и **меры** гражданско-правовой **ответственности**. **Общее** между мерами защиты и мерами ответственности состоит в том, что одним из условий их применения выступает противоправное поведение лица². **Различие** состоит в том, что **ответственность** наступает при наличии **вины**; при привлечении к ответственности поведение правонарушителя **осуждается**: меры ответственности содержат или могут содержать карательный элемент (быть наказанием). **Меры защиты** нацелены на то, чтобы восстановить положение, существовавшее до нарушения права. Воздействие на нарушителя при этом если и происходит, то как бы «попутно», во вторую очередь³.

5. К мерам защиты, в частности, относятся:

- **признание права**. Используется при оспаривании права. Например, решением суда признается право собственности на вещь;

¹ Существует и более широкое понимание самозащиты. Так, В.П. Грибанов полагал, что необходимо различать меры **превентивного** характера (в частности, меры охраны своего имущества) и меры **активно-оборонительного** характера (необходимая оборона и действия в состоянии крайней необходимости (см.: *Грибанов В.П.* Осуществление и защита гражданских прав. М., 2000. С. 117–119).

² См.: *Красавчиков О.А.* Гражданское правоотношение — юридическая форма общественного отношения // *Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005. С. 262.

³ Гражданское право: Учебник / Под общ. ред. С.С. Алексеева. 2006. С. 50–51 (автор главы — С.С. Алексеев); см. также: *Алексеев С.С.* Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2008. С. 202–205.

- **восстановление положения**, существовавшего до нарушения права, и **пресечение** действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушению;

- **признание оспоримой сделки недействительной** и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки. Может быть заявлено требование о признании недействительной ничтожной сделки (общие правила — ст. 166–181 ГК).

Основное последствие недействительных сделок заключается в том, что стороны восстанавливаются в первоначальном состоянии (двусторонняя реституция): каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре — возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом (п. 2 ст. 167 ГК);

- **признание недействительным решения** собрания. Недействительные решения собраний также бывают ничтожными и оспоримыми (ст. 181.3–181.5 ГК);

- **признание недействительным акта** государственного органа или органа местного самоуправления. Этот способ защиты применяется, когда нарушение гражданских прав происходит вследствие издания упомянутых актов по вопросам, не входящим в компетенцию названных органов, или превышения их полномочий. Данные акты адресованы конкретным лицам или группе лиц, т.е. не носят нормативного характера. Что касается нормативных актов, то они могут быть оспорены лишь в случаях, предусмотренных законом. Специфику данного способа составляет то, что его применение автоматически **влечет за собой другие способы защиты**. В противном случае вместо надлежащей защиты имел бы место лишь факт констатации нарушения гражданских прав (ст. 13 ГК);

- **присуждение к исполнению** обязанности **в натуре**, например, при уклонении покупателя от уплаты покупной цены, подрядчика от выполнения работ и т.д.

6. Как представляется, к **мерам ответственности** следует относить те указанные в ст. 12 ГК и других правовых нормах способы защиты гражданских прав, которые применяются при наличии **вины нарушителя права**. К ним обычно относят **возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсацию морального вреда** и т.д. Хотя если различать меры защиты и меры ответственности по указанным критериям, то возмещение убытков в одних случаях представляет собой меру ответственности, когда убытки взыскиваются при наличии вины, в других — меру защиты, когда они взыскиваются, чтобы восстановить нарушенные права, а воздействие на нарушителя (и восстановление положения, существовавшего до право-

нарушения **за его счет**) происходит во вторую очередь. **Компенсация морального вреда**, несомненно, прежде всего мера защиты, а при наличии вины правонарушителя — мера ответственности. Взыскание неустойки чаще всего представляет собой меру гражданско-правовой ответственности. Прекращение и изменения правоотношения как способ защиты гражданских прав могут быть как мерами защиты (например, при разделе имущества между супругами), так и мерами ответственности (например, расторжение договора найма жилого помещения в связи с тем, что наниматель не вносит плату за жилье (ст. 687 ГК).

Дополнительные последствия недействительных сделок обычно представляют собой меры ответственности: дееспособная сторона, которая знала или должна была знать о пороке субъектного состава (недееспособность другой стороны и т.д.), **возмещает реальный ущерб** (ст. 171, 172, 175–177 ГК); если сделка совершена под влиянием насилия, обмана и т.д., то сторона, действовавшая умышленно и недобросовестно, **возмещает** потерпевшему **убытки** (ст. 179 ГК).

7. Говоря о защите гражданских прав, в заключение следует отметить, что **закон**, как правило, **не делает различий** между **мерами защиты** и **мерами ответственности**¹. Чаще всего, если по тем или иным причинам происходит нарушение прав одного участника правоотношения и вследствие этого возлагаются дополнительные обязанности на другого участника либо он лишается права, говорят, что **наступает ответственность**. Так, по общему правилу считается, что лицо нарушившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, **отвечает** независимо от вины (ст. 401 ГК). Очевидно, есть основания полагать, что при наличии **вины** должника действительно наступает ответственность. Если же нарушено обязательство, но в том нет вины должника, возложение на него неблагоприятных последствий (прежде всего возмещение убытков) основывается на **системе риска**, так же как и при причинении вреда **источником повышенной опасности** (ст. 1079 ГК): если владелец такого источника виновен в том, что причинен вред, то он несет ответственность; если же нет его вины, то он принимает на себя неблагоприятные последствия (возмещает вред) в силу действия системы риска — это мера защиты потерпевшего.

¹ В качестве одного из исключений можно указать правило ст. 308.3 ГК, имеющую титул «Защита прав кредитора по обязательству», содержание которой сводится к провозглашению права кредитора требовать исполнения обязательства в натуре и возможности присуждения процессуального штрафа, одновременно (в п. 2 этой статьи), и предусматривающую следующее: «Защита кредитором своих прав в соответствии с п. 1 настоящей статьи не освобождает должника от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства».

Глава 5

ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА (ГРАЖДАНЕ)

§ 1. ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ ГРАЖДАН (ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ)

1. Физическое лицо (гражданин) как субъект гражданского права — это индивид, который выступает в качестве лица, наделенного гражданской правосубъектностью.

Физическими лицами являются субъекты, обладающие правом гражданства России, а также иностранные граждане и лица без гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом. Гражданская правосубъектность, включающая в себя *правоспособность* и *дееспособность* гражданина, имеет высокое статусное значение и относится к неотчуждаемым конституционным правам граждан.

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

2. Входящая в состав правосубъектности гражданская правоспособность признается в *равной мере для всех физических лиц*. Правоспособность *возникает в момент рождения гражданина и прекращается его смертью* (ст. 17 ГК)¹.

¹ «Как рождение открывает правоспособность физического лица, так смерть ее разрушает. Это вытекает из самого понятия о праве, как мере свободы человека при сожительстве его с другими людьми. Но встречаются случаи, в которых кажется, что юридическая личность переживает физическое существование человека. Так, нередко бывает, что по смерти лица проходит несколько времени, прежде чем оставшееся после него имущество перейдет к другому лицу. Некоторые законодательства, а за ними и юристы действительно высказывают воззрение, что лежащее наследство (*hereditas jacens*) представляет лицо умершего, что юридическая личность его продолжает свое существование в этом наследстве. Что касается до нашего права, то мы не находим в нем никакого повода продолжить юридическую личность человека за пределы его земной жизни» (Мейер Д. И. Русское гражданское право (в 2 ч.). Ч. 1 (по испр. и доп. 8-му изд. 1902 г.) М., 1997. С. 86).

Основное **содержание правоспособности** (возможности иметь субъективные гражданские права) физических лиц далеко не исчерпывающе определено гражданским законодательством (ст. 18 ГК):

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать имущество;
- заниматься любой (в том числе предпринимательской), прямо не запрещенной законом деятельностью;
- участвовать в правоотношениях, совершать сделки, иметь права автора произведения и проч.

3. Правоспособность гражданина реализуется в отношениях с другими субъектами права. Участие лица в гражданских правоотношениях невозможно без *индивидуализации* субъекта. Правоспособность становится таковой только для субъекта, отличимого от иных лиц. В гражданском праве общими *средствами индивидуализации* граждан служат:

- а) *имя* гражданина;
- б) *место* жительства гражданина.

4. **Имя гражданина включает фамилию и собственно имя, а также отчество**, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Имя гражданину дается сразу после рождения¹.

Гражданин (и никто другой) приобретает и осуществляет права и обязанности *под своим именем*². Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается. В случаях и порядке, предусмотренных законом, гражданин может выступать под вымышленным именем — *псевдонимом*. Псевдонимы в соответствии с Гражданским кодексом могут использовать авторы произведений, исполнители и т.п.

Имя, полученное гражданином при рождении, а также **перемена имени**, произведенная в установленном законом порядке, **подлежат регистрации** в соответствии с Законом об актах гражданского состояния. Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем. Гражданин *обязан* принимать необходимые меры для *уведомления* своих должников и кредиторов о перемене своего имени и *несет риск последствий*, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

¹ В соответствии с Конвенцией о правах ребенка (принята Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г.) ребенок регистрируется сразу после рождения и с момента рождения имеет право на имя и на гражданство.

² Другие индивидуализирующие гражданина сведения (паспортные данные, идентификационный номер налогоплательщика, адрес регистрации по месту жительства и т.д.) по общему правилу не являются принципиально необходимыми для участия лица в гражданских правоотношениях.

Имя гражданина — не только способ его индивидуализации как участника правоотношений. Право на имя является *личным неимущественным, неотчуждаемым правом гражданина* и охраняется законом¹.

Имя физического лица или его псевдоним могут быть использованы с согласия этого лица *другими лицами* в их творческой деятельности, предпринимательской или иной экономической деятельности способами, исключающими введение в заблуждение третьих лиц относительно тождества граждан, а также исключающими злоупотребление правом в других формах. При искажении имени гражданина либо при использовании имени способами или в форме, которые затрагивают его честь, умаляют достоинство или деловую репутацию, гражданин вправе требовать опровержения, возмещения причиненного ему вреда, а также компенсации морального вреда (ст. 19 ГК).

5. Место жительства — место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает.

Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, и опекаемых лиц признается место жительства их законных представителей — соответственно родителей, усыновителей, опекунов². Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (например, при исполнении обязательств и др.).

В отдельных редких случаях в гражданских правоотношениях имеют значение и другие свойства и признаки гражданина — *гражданство, пол, семейное положение* и т.д. Эти черты носят дополнительный характер и на юридическую сущность физического лица в целом не влияют.

6. Правоспособность гражданина возникает с момента его рождения и прекращается его смертью. *Дееспособность* же, как своего рода «гражданско-правовая самостоятельность», у физического лица (в отличие

¹ Имя является обозначением личности; оно отличает человека от других и связывает с собой всю совокупность представлений о внешних и внутренних качествах его носителя. Естественно поэтому, что рост личности, рост индивидуального самосознания неизбежно должен привести к возрастанию той ценности, которая приписывается имени как таковому. Чем богаче внутреннее содержание личности, тем более дорожит она своим именем (см.: *Покровский И.А.* Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 123).

² Гражданское право прямо не связывает место жительства гражданина с административной регистрацией (ранее пропиской), которая по существу является лишь одним из подтверждений места проживания. Для имущественного оборота более важным является сущностное определение места жительства гражданина — по месту фактического преимущественного проживания, которое в целом и должно совпадать (по общему правилу) с местом административной регистрации.

от лица юридического) формируется, созревает постепенно, поэтапно с периодами взросления гражданина и становления его как личности.

Таких периодов (этапов) в формировании дееспособности граждан три:

- 1) проявление дееспособности у малолетних граждан (до 14 лет);
- 2) частичная дееспособность несовершеннолетних граждан (от 14 до 18 лет);
- 3) полная дееспособность граждан (от 18 лет).

Названные этапы становления дееспособности граждан именуют также видами дееспособности.

7. В отношении лиц **малолетних**, т.е. граждан, не достигших 14 лет, действует общее правило — эти субъекты **не обладают дееспособностью**. Сделки за них от их имени могут совершать только законные представители (родители, усыновители, опекуны). Эти представители также несут ответственность за вред, причиненный действиями малолетних лиц.

В то же время ГК (п. 2 ст. 28) устанавливает **отдельные исключения** из этого общего правила о недееспособности малолетних. Малолетние лица в возрасте **от 6 до 14 лет** обладают некоторыми незначительными «проявлениями» дееспособности и вправе **самостоятельно** совершать:

- мелкие бытовые сделки;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;
- сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями или иными лицами для определенной цели или для свободного распоряжения.

Все действия малолетних в возрасте до шести лет (например, причинение вреда третьим лицам) влекут юридические последствия исключительно для законных представителей этих граждан.

8. Несовершеннолетние граждане в возрасте от 14 до 18 лет обладают частичной дееспособностью.

Исходное, базовое правило для данной группы субъектов: несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет **могут совершать сделки с письменного согласия (в том числе последующего) своих законных представителей** (родителей, усыновителей, попечителей).

Из указанного общего правила гражданское законодательство предусматривает ряд исключений. В частности, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет **вправе самостоятельно**, без чьего бы то ни было согласия:

- распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;

- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в соответствии с законом вносить вклады в кредитные организации и распоряжаться ими;
- совершать мелкие бытовые и другие сделки, которые вправе совершать малолетние.

Несовершеннолетние *самостоятельно несут имущественную ответственность* по своим сделкам. Однако в тех случаях, когда у несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет *нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части родителями (усыновителями) или попечителем*.

Частичная дееспособность несовершеннолетних в некоторых случаях может быть еще более ограничена: при наличии достаточных оснований *суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами*.

9. При достижении 18-летнего возраста гражданин приобретает *полную дееспособность*. Это — полное гражданское совершеннолетие, позволяющее лицу беспрепятственно и самостоятельно приобретать права и исполнять обязанности во всем спектре отношений в сфере гражданского права.

Рассмотренные этапы постепенного, поэтапного становления полной дееспособности гражданина — общее правило, из которого **есть исключения**. Таких исключений **четыре**.

Первое. Гражданин *до достижения 18-летнего возраста* приобретает полную дееспособность в результате **вступления в брак** (при признании брака недействительным суд **может** принять решение об утрате дееспособности несовершеннолетним супругом с момента, определяемого судом, — п. 2 ст. 21 ГК).

Второе. **Эмансипация**, т.е. объявление (по решению органа опеки и попечительства или, при отсутствии согласия родителей, суда) 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 деятельностью¹.

¹ Согласно ст. 21 ГК способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и ис-

Третье. Граждане, которые вследствие психического расстройства *не могут понимать значение своих действий или руководить ими*, могут быть признаны судом **недееспособными**. Над ними устанавливается *опека*, и от их имени сделки совершает опекун.

Четвертое. Гражданское законодательство допускает возможность **ограничения дееспособности** двум группам совершеннолетних физических лиц:

1) граждан, которые *вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставят свою семью в тяжелое материальное положение*;

2) граждан, которые *вследствие психического расстройства* могут понимать значение своих действий или руководить ими *лишь при помощи других лиц*¹.

Над гражданами, ограниченными судом в дееспособности, устанавливается *попечительство*. Сделки (за исключением мелких бытовых, иных подобных, прямо указанных в Гражданском кодексе) таких лиц требуют *письменного согласия попечителя*. Вместе с тем граждане, дееспособность которых ограничена, по общему правилу самостоятельно несут имущественную гражданско-правовую ответственность.

Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда также отменяется установленное над гражданином попечительство.

10. Закон о банкротстве (в ред. Федерального закона от 29 июня 2015 г. № 154-ФЗ) допускает **банкротство гражданина**. Заявление о признании гражданина банкротом принимается судом при условии, что требования к гражданину составляют **не менее чем 500 тыс. руб.** и указанные требования не исполнены в течение **трех месяцев** с даты, когда они

полнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста. В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Из содержания приведенной нормы закона следует, что возникновение в полном объеме гражданской дееспособности связывается не с получением несовершеннолетним гражданином паспорта, а с достижением им 18-летнего возраста либо с моментом вступления несовершеннолетнего в брак до достижения указанного возраста, когда это допускается законом (Решение ВС РФ от 27 июня 2002 г. № ГКПИ2002-643).

¹ В Российской империи действовали и иные ограничения дееспособности (или, как в те времена называли, фактической правоспособности). В частности, основаниями ограничения дееспособности служили: неспособность изъяснять мысли и изъяслять волю (глухонемые и немые граждане); расточительство («в предупреждение и пресечение роскоши безмерной и разорительной, в обуздание излишества, беспутства и мотовства»).

должны были быть исполнены. Правом на обращение в суд с заявлением о признании гражданина банкротом обладают гражданин, конкурсный кредитор, уполномоченный орган. Законодательство о банкротстве подробно регламентирует порядок признания гражданина банкротом, сбалансированно обеспечивая и защиту интересов несостоятельного гражданина, и реализацию имущественных прав кредиторами этого гражданина.

11. Как уже отмечалось, правоспособность и дееспособность гражданина выражаются, кроме прочего, и в его праве с момента соответствующей *государственной регистрации заниматься предпринимательской деятельностью* индивидуально без образования юридического лица. К этим гражданам, выступающим в качестве *индивидуальных предпринимателей*, применяются правила гражданского законодательства о юридических лицах, являющихся коммерческими организациями.

Безотносительно к приобретенному статусу индивидуального предпринимателя гражданин остается гражданином. Физическое лицо и в качестве индивидуального предпринимателя участвует в гражданском обороте под своим именем. Указание в договоре, иной сделке на то, что гражданин является или не является индивидуальным предпринимателем, не обязательно, оно не определяет существо возникающего гражданского правоотношения. Главное — объективная характеристика отношений, в которые вступает гражданин. Предпринимательство как элемент предмета гражданско-правового регулирования определено ст. 2 ГК. Исходя из признаков коммерческой деятельности, следует анализировать содержание конкретного гражданского правоотношения, устанавливать цели, которые преследует гражданин, вступая в те или иные экономические связи. Только эти свойства позволяют квалифицировать правоотношения как предпринимательские, установить основания и порядок имущественной ответственности индивидуального предпринимателя, определить подведомственность споров, возникающих при заключении и исполнении договоров, и др.

Основные положения о коммерческом статусе предпринимателя распространяются и на крестьянское (фермерское) хозяйство, осуществляющее деятельность без образования юридического лица.

Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, по решению суда может быть признан *несостоятельным (банкротом)*. Конкретизация норм о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным содержится в п. 4, 5 ст. 25 ГК и в специальном законодательстве о банкротстве.

§ 2. ВОСПОЛНЕНИЕ И ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВОСУБЪЕКТНОСТИ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ

1. Физическое лицо, в отличие от лица юридического, рождается, взрослеет и умирает. Между рождением и смертью физического лица, как правило, проходит значительное, во всяком случае по общечеловеческим меркам, время. Приобретаемая с рождением правоспособность поэтапно дополняется дееспособностью. Гражданин приобретает имущество, устанавливает связи с другими лицами, участвует в имущественных и неимущественных правоотношениях. Каждое физическое лицо, каждый индивид проживает не только юридическую жизнь (от появления правоспособности до ее прекращения), но и жизнь человеческую, биологическую, от особенностей которой зависит объем дееспособности гражданина и, следовательно, его правосубъектность. Гражданское право, обеспечивая стабильность правоотношений, равные для всех участников возможности участвовать в юридической жизни, непрерывность имущественных связей, права и интересы контрагентов и третьих лиц, *поддерживает специальными юридическими способами надлежащий и необходимый «уровень» правосубъектности граждан*. По общему правилу такие восполнительные конструкции позволяют не только избежать последствий недостаточности дееспособности граждан, но и обеспечить в правоотношениях необходимый уровень формальной определенности и публичной достоверности.

Законодательством предусматриваются следующие специальные гражданско-правовые институты (юридические конструкции) по восполнению и обеспечению правосубъектности граждан:

- а) *опека и попечительство*;
- б) *признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим*;
- в) *регистрация актов гражданского состояния*.

2. Опека и попечительство «восполняют» недостаточную дееспособность некоторых категорий граждан, обеспечивая полноценное (в первую очередь для иных лиц — контрагентов, должников, кредиторов и т.п.) участие последних в гражданских правоотношениях. Помимо Гражданского кодекса, отношения, связанные с опекой и попечительством, регулируются СК, а также специальным Законом об опеке и попечительстве.

Необходимо строго различать две категории: 1) опека и 2) попечительство.

Опека устанавливается над малолетними и гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства.

Опекуны являются **законными представителями** подопечных и совершают от их имени все необходимые сделки.

Попечительство устанавливается в отношении несовершеннолетних (14–18 лет), а также граждан, ограниченных судом в дееспособности вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками и наркотическими средствами, граждан, которые вследствие психического расстройства могут понимать значение своих действий или руководить ими *лишь при помощи других лиц*. Попечители в необходимых случаях дают согласие на совершение сделок подопечными, оказывают несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Органами опеки и попечительства являются **органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации** (а также *органы местного самоуправления* в случае, если законом субъекта Российской Федерации они наделены полномочиями по опеке и попечительству в соответствии с федеральными законами). Специальное законодательство об опеке и попечительстве детализирует, в частности, положения об органах опеки и попечительства, о правах и обязанностях опекунов и попечителей, об исполнении опекунами своих обязанностей, о распоряжении имуществом подопечного, о доверительном управлении имуществом подопечного, об освобождении и устранении опекунов и попечителей от исполнения своих обязанностей и др.

При этом в ГК 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 по общему правилу 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 и Законе об опеке и попечительстве 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. Распоряжение имуществом в этом случае осуществляется на основании договора поручения или доверительного управления, а сделки совершаются с согласия подопечного.

3. 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 максимально возможную определенность в регулируемых им отношениях и их участниках.

Таковыми институтами являются: а) *признание гражданина безвестно отсутствующим* и б) *объявление гражданина умершим*.

По мнению О.С. Иоффе, «безвестно отсутствующим гражданин признается, а умершим объявляется. Это означает, что в первом случае констатируется факт, но не какая-нибудь презумпция, тогда как во втором случае сам факт уже не может быть выявлен, и потому его существование презюмируется»¹.

Признание гражданина безвестно отсутствующим производится судом по заявлению заинтересованного лица, если **в течение года** в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. Годичный 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 лица, действующего 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.

Объявление гражданина умершим также 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

¹ *Иоффе О.С.* Избранные труды по гражданскому праву: Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права». М., 2000 (<http://civil.consultant.ru/elib/books/3>). Тожественна позиция другого классика: «Можно принять в соображение, что безвестное отсутствие зависит от произвола лица: только по исключению безвестно отсутствующий не даст о себе известия. На основании этого соображения, если в продолжение известного времени, в течение которого безвестно отсутствующий мог бы дать о себе весть, он не дает ее, то можно предположить его умершим» (*Мейер Д.И.* Указ. соч. С. 87).

решения суда. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели и указать момент его предполагаемой гибели.

Юридические последствия объявления гражданина умершим одинаковы с юридическими последствиями его смерти.

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.

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

- 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. «Акты гражданского состояния представляют собой административные акты, совершаемые компетентными на то органами, в которых соответствующие обстоятельства отражаются и закрепляются официальными документами. Они составляются только на прямо предусмотренные законом юридические факты и оформляются в порядке, также установленном законом»¹.

Административные, технико-юридические вопросы о порядке внесения записей о гражданских состояниях, об исправлении и изменении этих записей, об их аннулировании и восстановлении и некоторые другие предусмотрены в специальном Законе об актах гражданского состояния.

¹ Гражданское право: Учебник для вузов / Под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгалo и В.А. Плетнева. Ч. 1. М., 1998. С. 82 (автор — Л.М. Звягинцева).

Глава 6

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА – СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. ПОНЯТИЕ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

1. Правовой институт юридического лица представляет собой систему правовых норм, устанавливающих порядок возникновения, реорганизации и ликвидации юридических лиц, определяющих правосубъектность юридических лиц, формы и порядок деятельности их органов, а также особенности правового положения отдельных видов юридических лиц.

Наиболее важные нормы о юридических лицах включены в гл. 4 ГК (ст. 48–123.28). Кроме того, нормы о юридических лицах содержатся в Законе о регистрации юридических лиц, Законе об акционерных обществах, Законе об обществах с ограниченной ответственностью, Законе об унитарных предприятиях, Законе о производственных кооперативах и др. (очень крупный институт).

Особо следует отметить, что некоторые юридические лица создаются на **основании специальных федеральных законов** (так созданы «Росатом», «Ростех», «Роскосмос» и др. публично-правовые компании и государственные корпорации. Их правовое положение определяется специальными законами о соответствующих юридических лицах. Положения ГК о юридических лицах применяются лишь субсидиарно — если иное не предусмотрено указанными специальными законами (п. 5 ст. 49 ГК). (Более подробно см. п. 15, 16 § 11 настоящей главы.)

2. Юридическое лицо как субъект гражданского права представляет собой организацию, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридическое лицо характеризуется рядом **материальных и правовых признаков**¹.

¹ Совокупность указанных признаков выделена О.А. Красавчиковым, а соответствующая концепция получила в науке название «теория организации» (см.: *Красавчиков О.А.*

К числу **материальных** признаков относятся следующие.

Во-первых, внутреннее организационное единство и внешняя автономия. Под внутренним организационным единством юридического лица понимается система существенных взаимосвязей всех структурных подразделений организации между собой и подчинение их руководящему органу. Благодаря внутреннему организационному единству юридическое лицо предстает не как известная совокупность (набор) образующих его элементов (цехов, отделов, служб), но как единое целое.

Внешняя автономия есть мера самостоятельности данной организации (юридического лица) в отношениях с другими лицами, причем указанная мера самостоятельности присутствует как во взаимоотношениях с учредителями (участниками) данного юридического лица, так и в отношениях со всеми иными лицами.

Во-вторых, экономическое единство и обособленность имущества. Суть экономического единства в том, что имущество юридического лица принадлежит именно ему, а не структурным подразделениям. Им оно вверяется лишь в техническое управление.

Мерой обособленности имущества юридического лица является право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, принадлежность юридическому лицу имущественных прав и т.п.

По общему правилу юридические лица обладают имуществом на праве собственности. Собственниками имущества являются хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, общественные и религиозные организации, благотворительные и иные фонды и др.

Право хозяйственного ведения имеют государственные и муниципальные унитарные предприятия. Собственниками же имущества являются соответственно Российская Федерация и субъекты Российской Федерации, а также муниципальные образования.

Правом оперативного управления на принадлежащее им имущество обладают казенные предприятия и учреждения.

В-третьих, руководящее единство. Оно выражается в том, что каждое юридическое лицо имеет один руководящий (высший) орган (не может быть двоевластия). Чаще всего деятельность юридического лица

Сущность юридического лица // Советское государство и право. 1976. № 1. С. 42–55; *Он же*. Юридическое лицо — организация — система общественных отношений // СССР — Австрия: проблемы гражданского и семейного права. М., 1983. С. 38–46). Существует ряд других теорий: теория фикции, теория целевого имущества, теория интереса, теория государства, теория коллектива, теория директора, теория социальной реальности и др. (см., например: Советское гражданское право: Учебное пособие. Вып. 1. Свердловск, 1976. С. 120–125).

организуется системой органов (например, общее собрание, совет директоров, генеральный директор). Каждый из органов имеет широкий круг полномочий. Но руководящий (высший) орган — один (в приведенном примере — общее собрание).

В-четвертых, функциональное единство, которое выражается в том, что каждое структурное подразделение и каждый орган выполняют специфическую функцию. Содержание ее подчинено целям образования и деятельности юридического лица. В результате — единство действий соответствующего юридического лица.

3. К числу правовых признаков юридического лица можно отнести следующие.

Во-первых, законность образования юридического лица. Это означает, что не должны противоречить закону цели, для достижения которых образуется юридическое лицо. Кроме того, должны соблюдаться порядок и условия образования юридического лица, предусмотренные Гражданским кодексом, Законом о государственной регистрации юридических лиц, иными федеральными законами.

Во-вторых, способность организации от своего имени участвовать в гражданских правоотношениях (иметь имущество в собственности, права авторства, обязательственные права и т.д.).

В-третьих, способность нести самостоятельную имущественную ответственность.

В-четвертых, способность быть истцом и ответчиком в суде.

И наконец, **в-пятых, наличие учредительных документов.**

Юридическое лицо — это **организация**, т.е. определенное социальное образование.

Юридическое лицо имеет **обособленное имущество**. Как уже отмечалось, мерой обособления может быть право собственности, право хозяйственного ведения и право оперативного управления. Однако юридическое лицо может вообще не иметь имущества на вещном праве. Но при этом иметь имущество в виде обязательственных прав (например, денежные средства на счетах).

Понятие «имущество» является многозначным. Когда в законе (ст. 48 ГК) говорится, что юридическое лицо имеет имущество, то имеются в виду вещи и (или) имущественные права, и (или) имущественные обязанности. Важно, что это имущество так или иначе обособлено от имущества других субъектов гражданского права.

Однако когда в ст. 48 (и 56) ГК говорится, что юридическое лицо «отвечает по своим обязательствам этим имуществом», то в данном случае под имуществом разумеются только вещи и имущественные права,

ибо отвечать можно только активом (вещами и правами), но не пассивом (долгами, обязанностями).

Рассматривая данный признак, следует иметь в виду, что в некоторые определенные периоды юридическое лицо может иметь только вещи и (или) права, и (или) обязанности. Может случиться, что в определенный момент нет ни вещей, ни прав, ни обязанностей. А организация продолжает быть юридическим лицом.

Юридическое лицо от своего имени выступает в отношениях, регулируемых гражданским правом.

Такой признак, как **законность образования** юридического лица, выражается в том, что юридическое лицо должно быть **зарегистрировано**.

Причем юридическое лицо создается и, соответственно, регистрируется в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных ГК (чрезвычайно важное указание!). Государственная регистрация осуществляется в установленном законом порядке; регистрирующий орган проверяет достоверность данных, включаемых в Единый государственный реестр юридических лиц.

4. Юридическое лицо создается учредителем (учредителями)¹. Им может быть гражданин, юридическое лицо, Российская Федерация и т.д. После создания юридического лица правовое положение (права и обязанности) учредителя различается в зависимости от того, какое юридическое лицо создано. Учредители имеют **вещные** права на имущество государственных и муниципальных **унитарных предприятий**, а также **учреждений**. Имущество унитарных предприятий является государственной или муниципальной собственностью. Собственником имущества учреждения является его учредитель.

В **корпоративных** организациях учредители (участники, члены) имеют корпоративные права (о них далее).

5. Юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

¹ **Учредитель** — создатель юридического лица. После появления юридического лица он становится **участником (членом)**. Существуют исключения: есть организации, не имеющие членства, например фонды (ст. 123.17 ГК). Учредитель может перестать быть участником (членом), например, производя отчуждение своей доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью. Участником (членом) может стать субъект, не являвшийся учредителем юридического лица, например лицо, получившее долю в уставном капитале на основании договора, субъект, вступивший в кооператив.

После того как юридическое лицо создано, его учредитель не имеет никаких преимуществ в сравнении с другими участниками (не являвшимися учредителями). Поэтому обычно говорится о правах и обязанностях «учредителей (участников)» или, еще проще, — «участников».

Участник (учредитель) юридического лица или собственник его имущества **не отвечает** по обязательствам юридического лица. И напротив, юридическое лицо не отвечает по обязательствам участника (учредителя) или собственника. Исключения из этих правил могут быть предусмотрены законом. Так, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (ст. 75 ГК). Закон также устанавливает особенности ответственности казенных предприятий, учреждений, религиозных организаций (ст. 56 ГК).

§ 2. ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

1. «Рождение» юридического лица означает, что оно обладает правоспособностью и дееспособностью (а если выделять сделкоспособность, деликтоспособность и трансдееспособность, то, значит, и этими свойствами). По-иному быть не может. Поэтому в законе говорится о правоспособности юридического лица, а в юридической литературе в соответствующих случаях чаще всего — о правосубъектности юридического лица.

Наиболее общие положения о правосубъектности юридических лиц сформулированы в ст. 49 ГК. Уяснение содержания соответствующих правил требует также обращения к ряду иных нормативных актов.

2. По общему правилу юридическое лицо обладает **специальной** правосубъектностью — оно может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (абз. 1 п. 1 ст. 49 ГК).

3. Из общего правила о специальной правосубъектности юридических лиц сделано **исключение для коммерческих организаций** (абз. 2 п. 1 ст. 49 ГК). Они обладают **общей** (универсальной) правосубъектностью. Коммерческие организации могут заниматься какой угодно деятельностью, если только она не запрещена законом (торжествует принцип «можно все, что не запрещено»). Здесь важно подчеркнуть, что запреты могут вводиться федеральными законами, но не иными нормативными актами (п. 2 ст. 3 ГК). Поэтому в учредительных документах коммерческих организаций не требуется указывать предмет и определенные цели деятельности, хотя такие указания допустимы.

4. Некоторые юридические лица, относящиеся к коммерческим организациям, все же обладают специальной правоспособностью (исключение из исключения), это, в частности:

- государственные и муниципальные унитарные предприятия;
- иные организации, если это предусмотрено законом. Эти юридические лица могут заниматься только деятельностью, обозначенной

в учредительных документах и соответствующих законах. К числу указанных «иных организаций» относятся, в частности, банки, страховые организации, товарные биржи и т.д.;

- коммерческие организации, в учредительных документах которых предусматривается специальная правоспособность. Например, учредители акционерного общества предусмотрели, что оно будет заниматься определенной — указанной в уставе — деятельностью (п. 4 ст. 52 ГК).

5. Некоторыми видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Перечень видов деятельности, которыми юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии), содержится в Законе о лицензировании отдельных видов деятельности. В частности, в этом перечне указаны такие виды деятельности, как разработка, производство, реализация и приобретение в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, разработка, испытание и ремонт авиационной техники и т.д.

Положения указанного Закона не применяются к отношениям, связанным с лицензированием таких видов деятельности, как использование атомной энергии, производство этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции; деятельности, связанной с защитой государственной тайны; деятельности кредитных организаций; деятельности по проведению организованных торгов и т.д. Лицензирование этих (и некоторых других) видов деятельности осуществляется в порядке, установленном федеральными законами, регулирующими отношения в соответствующих сферах деятельности (например, федеральными законами «О банках и банковской деятельности», «О рынке ценных бумаг» и др.).

Кроме того, особенности лицензирования устанавливаются федеральными законами, регулирующими осуществление таких видов деятельности, как оказание услуг связи, телевизионное вещание и (или) радиовещание, частная детективная (сыскная) и частная охранная деятельность, а также образовательная деятельность.

Лицензирование осуществляется в рамках **административно-правовых отношений**. Однако оно имеет **гражданско-правовой эффект**. С получением лицензии у юридического лица появляется возможность заниматься деятельностью, указанной в специальном разрешении (лицензии). До этого момента в содержание правоспособности юри-

дического лица возможность заниматься соответствующей деятельностью не входит.

6. Отдельными видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании членства в саморегулируемой организации или выданного такой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ (см. Закон о саморегулируемых организациях, Закон о банкротстве, Закон об оценочной деятельности, Закон об аудиторской деятельности, ГрК и т.д.).

7. Правоспособность юридического лица возникает с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный Реестр сведений о его прекращении.

8. При нарушении установленных законом требований о допустимости заниматься отдельными видами деятельности только на основании лицензии, членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ наступает предусмотренная законом ответственность. Кроме того, юридическое лицо в таких случаях может быть ликвидировано по решению суда (см. подп. 2 п. 3 ст. 61 ГК).

§ 3. ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

1. Юридические лица классифицируются по различным основаниям. В первую очередь все юридические лица делятся на **коммерческие** и **некоммерческие организации** (ст. 50 ГК). Критерий деления — основная цель деятельности.

Коммерческие организации — основная цель деятельности: извлечение прибыли. Это хозяйственные товарищества и общества (чаще всего создаются общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества, государственные и муниципальные унитарные предприятия).

Некоммерческие организации — **во-первых**, не имеют извлечение прибыли в качестве **основной** цели деятельности, хотя и могут осуществлять деятельность, приносящую доход, если (а) это **предусмотрено их уставами**, (б) это **служит достижению целей**, для которых они созданы, (в) это соответствует таким целям; **во-вторых**, не распределяют полученную прибыль между участниками. Как некоммерческие организации создаются учреждения, потребительские кооперативы (например, жилищно-строительные), общественные организации и т.д.

Очень важно: организационно-правовые формы как коммерческих, так и некоммерческих организаций **исчерпывающим** образом определены в ст. 50 ГК (п. 2, 3).

Значение деления юридических лиц на коммерческие и некоммерческие состоит в том, что, прежде всего, различается их правоспособность (у первых по общему правилу — общая, у вторых — специальная). Кроме того, различаются сферы деятельности (у первых — производство товаров, выполнение работ, оказание услуг и т.п., у вторых — управление, культура, образование и т.д.). Естественно, и правовое регулирование деятельности юридических лиц в этих сферах не может быть одинаковым.

2. Юридические лица делятся на **корпоративные** и **унитарные**. Критерий деления — наличие или отсутствие права участия (членства).

Корпоративные юридические лица: учредители (участники) обладают **правом участия** (членства). К таким юридическим лицам относятся хозяйственные товарищества и общества (акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью и др.), кооперативы и т.д. (абз. 1 п. 1 ст. 65.1 ГК).

Право участия означает, что участники корпорации (участники, члены, акционеры и т.п.) в связи с таким участием обладают комплексом прав и обязанностей, которые **условно** именуют **корпоративными правами** (правильнее — **корпоративные права и обязанности**).

Корпоративные права есть **собирательная категория**, объединяющая **имущественные** и неимущественные **организационные** отношения. Так, в обществе с ограниченной ответственностью имущественным является право участвовать в распределении прибыли, право получать в случае ликвидации общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость. Наряду с имущественными обязательственными правами участник обладает и правами организационными. К ним относится право участвовать в управлении делами общества, получать информацию о его деятельности и др. Участник корпорации имеет не только права, но и несет **обязанности**, которые тоже **имущественные** и **организационные**. Так, он должен участвовать в образовании имущества корпорации (вносить вклады, взносы) — обязанность **имущественного** характера. Участник обязан не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности корпорации — **организационная** обязанность (прежде всего см. ст. 65.1–65.3 ГК).

Существование корпорации предполагает наличие участников (членов) корпорации и то, что ее «жизнь» определяется ими.

Унитарные юридические лица — их **учредители** не становятся участниками (членами), **не имеют права участия** (членства). К таким юридическим лицам относятся: государственные и муниципальные унитарные предприятия, фонды, учреждения, автономные некоммерческие

организации, религиозные организации, публично-правовые компании (абз. 2 п. 1 ст. 65.1 ГК).

При сопоставлении корпоративных юридических лиц с унитарными создается впечатление, будто унитарные юридические лица «живут» сами по себе, независимо от учредителей (у учредителей нет права участия). Однако это не так. В корпоративных юридических лицах есть «внутренние» отношения (а) участников (членов) между собой, (б) участников (членов) с корпорацией. Кроме того, существуют «внешние» отношения — с третьими лицами. Естественно, у унитарных юридических лиц есть отношения «внешние». «Внутренние» же отношения неодинаковы у разных унитарных юридических лиц. Так, государственное предприятие и муниципальное унитарное предприятие создаются по решению соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления. Имущество такого предприятия находится в государственной и муниципальной собственности. Руководитель (орган) юридического лица назначается собственником и подотчетен собственнику (ст. 113–114 ГК). Таким образом, во «внутренних» отношениях здесь участвует собственник (публично-правовое образование), с одной стороны, и унитарное предприятие — с другой. При этом собственник (и только он) полномочно управляет унитарным предприятием. Аналогично можно охарактеризовать отношения, складывающиеся между учреждениями, а также автономными некоммерческими организациями и их учредителями («правит» учредитель).

Такое унитарное юридическое лицо, как **фонд**, независимо от учредителя. Он не имеет права участия. Имущество фонда является его собственностью, и учредители не имеют на него имущественных прав. Управление фондом осуществляется высшим коллегиальным органом (учредитель не имеет отношения к управлению). И только **если это предусмотрено законом**, при ликвидации фонда его имущество, оставшееся после расчетов с кредиторами, возвращается учредителям (ст. 123.17–123.20 ГК).

Значение деления юридических лиц на корпоративные и унитарные состоит в том, что, благодаря такому делению, становится возможным единообразное правовое регулирование однородных общественных отношений.

§ 4. ОРГАНЫ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

1. По общему правилу юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои **органы**. Органы должны действовать в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами, определяющими систему

органов, их полномочия, порядок принятия решений и т.д. Компетенция (полномочия) и даже название органа того или иного юридического лица (даже «внутри» одной организационно-правовой формы) определяются нормами права, регламентирующими организацию и деятельность различных юридических лиц, и учредительными документами.

Орган юридического лица **не является** субъектом гражданского права; он «часть» юридического лица.

Орган юридического лица, действуя от его имени, заключает договоры. Например, генеральный директор общества заключает от его имени договоры поставок, аренды и т.д. Орган выступает от имени юридического лица также при совершении юридическим лицом односторонних сделок, например, таких, как публичное обещание награды, принятие наследства и т.д.

Органы юридического лица классифицируются по различным основаниям (исполнительные и контрольно-ревизионные, единоличные и коллегиальные, назначаемые и избираемые и т.д.).

Назначение или избрание органов юридического лица осуществляется по правилам, установленным законом (но не иными правовыми актами) и учредительными документами. Так, органом унитарного предприятия является руководитель, который назначается уполномоченным собственником органом (ст. 113 ГК). В уставе общества с ограниченной ответственностью, в частности, должны быть определены состав и компетенция органов управления обществом (ст. 89 ГК).

2. Иногда — в случаях, предусмотренных **учредительными документами**, — может быть установлено, что **от имени юридического лица могут выступать несколько лиц**, действующих совместно или независимо друг от друга. Например, может быть установлено, что заключение определенного вида договоров допускается только при одновременном волеизъявлении генерального директора и финансового директора общества (соответственно оба этих лица подписывают договор).

3. В отдельных случаях (крайне редко) ГК предусматривает, что правоспособность юридического лица реализуется им через своих **участников**. В частности, согласно п. 1 ст. 72 ГК каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам.

4. Лицо, уполномоченное выступать от имени юридического лица, должно действовать **в интересах** юридического лица **разумно и добросовестно**. Причем эта обязанность возлагается как на то лицо, которое выступает от имени юридического лица в силу закона или учредительных

документов, так и на членов коллегиальных органов (наблюдательного совета, правления и т.д.).

На случай неисполнения или ненадлежащего исполнения указанной обязанности установлена следующая санкция: такое лицо должно возместить **убытки** (реальный ущерб и упущенную выгоду (ст. 15 ГК). Соответствующее требование может быть заявлено самим юридическим лицом или его участниками (и никем более). Оно может быть удовлетворено лишь при наличии вины лица. Действия неразумные и (или) недобросовестные свидетельствуют о вине. И напротив, если действия разумные и добросовестные, то о вине говорить не приходится (ст. 53, 53.1 ГК)¹.

5. Юридическое лицо может приобретать права и принимать на себя обязанности не только через свои органы, но и через представителей (п. 1 ст. 182 ГК).

6. Возникновение прав и появление обязанностей у юридического лица могут быть обусловлены действиями работников данного юридического лица. Так, юридическое лицо возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей (ст. 1068 ГК). Возникновение прав и обязанностей юридического лица происходит также вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий (п. 1 ст. 8 ГК).

§ 5. ФИЛИАЛЫ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

1. Юридическое лицо может иметь **филиалы и представительства** (ст. 55 ГК). Филиалы и представительства характеризуются рядом следующих признаков:

1) это **обособленные** подразделения юридического лица;

2) они располагаются **вне места нахождения** юридического лица;

3) они **не являются юридическими лицами**, т.е. не имеют своего (принадлежащего им) имущества, не могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и неимущественные права и т.д. У подразделения юридического лица имущество находится лишь в техническом управлении. Филиалы и представительства не являются субъектами гражданского права;

4) филиалы и представительства действуют на основании **положений**, утверждаемых юридическим лицом, создающим эти обособленные подразделения. Такие положения главным образом рассчитаны на регу-

¹ Весьма обстоятельные разъяснения о применении норм, регламентирующих возмещение убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица, см. в Постановлении Пленума ВАС РФ № 62.

лирование «внутренних отношений». В положениях определяются цели и предмет деятельности филиала или представительства, полномочия руководителя и пр.; в положении юридическим лицом устанавливаются «правила поведения» своего подразделения;

5) **руководители** филиалов и представительств назначаются юридическим лицом (уполномоченным органом юридического лица) и действуют на основании его **доверенности**. Доверенность необходима для представительства перед третьими лицами, т.е. требуется для того, чтобы руководитель подразделения мог выступать от имени юридического лица (во «внешних отношениях»);

6) представительства и филиалы должны быть указаны в Едином государственном реестре юридических лиц.

2. Филиалы и представительства отличаются функциями.

Представительство представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту (его руководитель от имени юридического лица заключает договоры, принимает исполнение, предъявляет иски и проч.).

Филиал занимается той же деятельностью, но от представительства он отличается тем, что, кроме того, он выполняет все функции юридического лица или их часть. Например, руководитель представительства образовательного учреждения от имени соответствующего юридического лица заключает договоры об оказании образовательных услуг, выступает представителем в суде и т.п. Руководитель филиала того же образовательного учреждения имеет те же полномочия, но филиал оказывает и образовательные услуги (в том же объеме, что юридическое лицо, или в меньшем).

3. Указание в государственном реестре, в учредительных документах юридического лица имеющихся у него филиалов и представительств, с одной стороны, требуется для обеспечения публичных интересов (с точки зрения контроля государства за деятельностью юридического лица, сбора налогов и сборов и т.д.), а с другой — призвано обеспечить **интересы участников гражданского оборота**. Вступая в отношения с юридическим лицом, которое представляет руководитель филиала или представительства, субъект осознает, что «за филиалом или представительством стоит» юридическое лицо.

§ 6. НАИМЕНОВАНИЕ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА. МЕСТО НАХОЖДЕНИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

1. Юридическое лицо, как и любой другой участник гражданских правоотношений, должно быть **индивидуализировано**. В первую очередь индивидуализация происходит путем присвоения юридическому

лицу **наименования** (у гражданина — имя, у юридического лица — наименование). Законодательство устанавливает сравнительно немного требований, касающихся наименований юридических лиц. Общее требование, распространяющееся на все виды юридических лиц, сводится к тому, что наименование юридического лица должно включать указание на его **организационно-правовую форму** (п. 1 ст. 54 ГК). Организационно-правовые формы юридических лиц **исчерпывающим** образом определены в Гражданском кодексе. Например, коммерческие организации могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов и т.д. (п. 2 ст. 50 ГК). А хозяйственные товарищества могут создаваться в организационно-правовой форме полного товарищества и товарищества на вере; хозяйственные общества — в организационно-правовой форме акционерного общества и общества с ограниченной ответственностью (п. 3, 4 ст. 66 ГК). Таким образом, если создается, предположим, акционерное общество, то в наименовании данного юридического лица должно содержаться соответствующее указание (должны быть слова «акционерное общество»).

2. Значение: введение такого требования чрезвычайно важно, прежде всего с практической точки зрения. Любой субъект, вступая в отношения с юридическим лицом, уже из его наименования получает информацию о том, кто является собственником имущества данного юридического лица, каковы права и обязанности его учредителей (участников), кто уполномочен выступать от имени этого юридического лица, каковы особенности ответственности, если оно нарушит обязательство, и т.д.

Кроме того, наименование **некоммерческой** организации должно содержать указание на **характер деятельности** юридического лица. В предусмотренных законом случаях такое же требование предъявляется к наименованию **коммерческих** организаций. Так, Законом о банках и банковской деятельности предусмотрено, что наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация». Более того, субъекты, не имеющие лицензии на осуществление банковских операций, не могут использовать в своем наименовании слова «банк», «кредитная организация» (ст. 7).

Благодаря существованию таких требований участники гражданского оборота получают информацию о предусмотренных уставом данного юридического лица целях его деятельности (о **специальной правосубъектности**).

3. Закон (абз. 2—4 п. 1 ст. 54 ГК) устанавливает **ограничения** на использование в наименованиях юридических лиц слов «Российская Федерация», «Россия» и производных слов. Включение этих слов в наименование юридического лица допустимо, если (а) это **предусмотрено законом или иными правовыми актами**, (б) получено **разрешение** на использование этих слов в наименовании юридического лица. Соответствующее разрешение выдается Министерством юстиции РФ, если организация отвечает определенным требованиям (имеет определенное количество филиалов и представительств на территории России, занимает доминирующее положение на рынке определенных товаров и т.д.)¹.

Субъекты РФ могут вводить определенный порядок использования в наименовании юридических лиц официального наименования субъекта РФ (нередко устанавливаются правила, аналогичные тем, что установлены на уровне Российской Федерации).

4. В наименованиях юридических лиц **недопустимо** использование полных или сокращенных **наименований** федеральных **органов** государственной власти (например, «Минюст», «Минфин», «Антимонопольный комитет» и т.п.). В виде исключения такое использование может быть предусмотрено только законами и иными правовыми актами.

5. Введение указанных ограничений обусловлено не только опасением, что то или иное юридическое лицо в своей деятельности может скомпрометировать публично-правовое образование (хотя и это учитывается), — прежде всего они включены в законодательство **с целью не допускать заблуждения** участников гражданского оборота по поводу того, кто «стоит» за тем или иным юридическим лицом. Если, предположим, в название акционерного общества включено слово «Российское...» (или что-то подобное), то большинство субъектов (как отечественных, так и зарубежных) полагают (часто подсознательно), что акции такого общества полностью или в решающей части принадлежат государству².

6. Коммерческая организация должна иметь **фирменное наименование**. Юридическому лицу принадлежит **исключительное право** на использование своего фирменного наименования (ст. 1473—1476 ГК).

7. **Местом нахождения** юридического лица считается **место его государственной регистрации**. Местом нахождения является соответствующий населенный пункт (муниципальное образование). Например, город

¹ См. постановления Правительства РФ от 3 февраля 2010 г. № 52, а также от 24 сентября 2010 г. № 753 (СЗ РФ. 2010. № 6. Ст. 660; № 40. Ст. 5080).

² Не случайно многие банки, в которых в той или иной степени участвует Российская Федерация, называют государственными банками. Хотя государственный банк в России один — Центральный банк Российской Федерации (Банк России).

Екатеринбург. Но само место государственной регистрации определяется не произвольно. Регистрация производится по месту нахождения **постоянно действующего исполнительного органа** юридического лица (генерального директора и т.п.). Если нет такого органа, то регистрация осуществляется по месту нахождения другого органа или лица, которые уполномочены выступать от имени юридического лица.

Знание места нахождения юридического лица, конечно, имеет юридическое **значение**. Так, по общему правилу **исполнение обязательства** (купли-продажи, подряда и пр.), в котором участвует юридическое лицо как должник, должно производиться **в месте нахождения** этого юридического лица (п. 1 ст. 316 ГК). Место нахождения юридического лица имеет важное значение и для применения норм других отраслей права (административного, налогового и т.д.).

8. Наименование, фирменное наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительном документе и в едином государственном реестре юридических лиц (п. 5 ст. 54 ГК).

9. **Адрес** юридического лица определяется путем указания населенного пункта, улицы, номера дома и т.п. Предполагается, что адрес соответствует месту нахождения постоянно действующего органа юридического лица, а при отсутствии такого органа — иного органа или лица, уполномоченного выступать от имени юридического лица без доверенности (п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ № 61).

Значение адреса: он необходим для осуществления связи с юридическим лицом (п. 1 Постановления Пленума ВАС РФ № 61). Заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия (ст. 165.1 ГК), чаще всего направляются по адресу юридического лица.

Незнание адреса (его сокрытие, сообщение ложных сведений о нем и проч.) в ряде случаев ведет к невозможности исполнить обязательство и реализации многих других субъектных прав. Применение норм других отраслей права (налогового, административного и т.д.) также требует знания адреса юридического лица.

Учитывая значение адреса юридического лица, требуется, чтобы он указывался в едином государственном реестре юридических лиц (абз. 1 п. 3 ст. 54 ГК). При создании юридического лица регистрирующий орган может отказать в государственной регистрации при наличии подтвержденной информации о недостоверности представленных сведений об адресе юридического лица (указан несуществующий адрес или объект недвижимости разрушен и т.д.) (см. п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ № 61).

На практике очень часто в различного рода документах (в том числе в договорах) указывается «юридический адрес», «фактический адрес», «почтовый адрес» и т.п. Юридическое значение имеет только тот адрес, который указан в едином государственном реестре юридических лиц (лишь в некоторых исключительных случаях **суд может** отступить от этого правила, если, предположим, отправитель сообщения действовал недобросовестно).

Из изложенного видно, что юридическому лицу следует создать условия, необходимые для того, чтобы юридически значимое сообщение, доставленное по адресу юридического лица, было **реально** получено им. Сообщение **считается доставленным** даже в том случае, если оно поступило адресату, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (абз. 2 п. 1 ст. 165.1 ГК). Например, корреспонденция возвращается с пометкой «организация выбыла», «юридическое лицо не находится по указанному адресу» и т.п.

Юридическое лицо **несет риск последствий** неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в реестре, а также **риск отсутствия** по этому адресу своего органа или представителя (абз. 2 п. 3 ст. 54 ГК). Это означает, что **неблагоприятные последствия возлагаются на это юридическое лицо**. Если, например, **в порядке, установленном договором**, должник направил кредитору извещение о необходимости принятия исполнения, но оно не получено потому, что в реестре содержатся недостоверные сведения об адресе либо отсутствует орган юридического лица или представитель, то кредитор (данное юридическое лицо) считается просрочившим. Должник может потребовать возмещения убытков (подробно см. ст. 406 ГК).

§ 7. ОБРАЗОВАНИЕ (УЧРЕЖДЕНИЕ) ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

1. Образование (учреждение) юридических лиц осуществляется в соответствии с нормами ГК (ст. 50.1–52), Закона о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также специальных законов, определяющих правовое положение отдельных видов юридических лиц. При этом образование юридического лица допустимо только в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены ГК для коммерческих (п. 2 ст. 50 ГК) и для некоммерческих организаций (п. 3 ст. 50 ГК)¹.

¹ Ранее действующий ГК предусматривал возможность образования некоммерческих юридических лиц и в таких организационно-правовых формах, которые не предусмотрены ГК, но устанавливались в других законах.

В зависимости от степени и характера участия органов государственной власти в процедуре образования юридического лица наука гражданского права традиционно выделяет следующие способы создания юридических лиц:

1) **явочно-нормативный**. С точки зрения данного подхода решение о создании юридического лица принимается его учредителями самостоятельно. При этом уполномоченный государственный орган вправе осуществлять контроль за процессом создания юридического лица через **процедуру** государственной **регистрации** факта создания. В законе установлены правила создания, указывается перечень документов, которые следует представить на регистрацию. Нужно соблюсти эти (заранее установленные) требования. И обратиться («явиться») в регистрирующий орган. Требования соблюдены — производится регистрация. Данный порядок в настоящее время преобладает в Российской Федерации;

2) **распорядительный**. Юридическое лицо в данном случае возникает на основании **распоряжения** учредителя (например, уполномоченного государственного органа). Распорядительный порядок применяется при создании унитарных предприятий, учреждений и т.д.;

3) **разрешительный**. Предполагается, что для создания юридического лица требуется **разрешение** уполномоченного государственного органа, который осуществляет проверку целесообразности возникновения определенного юридического лица и правомерности процедуры его учреждения¹. Например, на создание коммерческой организации требуется разрешение антимонопольного органа в случае, если ее уставный капитал оплачивается акциями другой коммерческой организации, суммарная стоимость активов которой превышает 7 млрд руб. (п. 4 ч. 1 ст. 27 Закона о защите конкуренции).

2. В процедуре образования юридического лица можно выделить следующие этапы:

- 1) принятие решения об учреждении юридического лица;
- 2) государственная регистрация юридического лица.

При создании юридического лица одним лицом решение об учреждении принимается учредителем единолично. В случае, если юридическое лицо учреждается несколькими учредителями, решение о его создании должно быть принято единогласно.

¹ См. подробнее: Якушев В.С. Избранные труды по гражданскому и хозяйственному праву. Екатеринбург, 2012. С. 304—305.

В решении об учреждении юридического лица указываются следующие сведения:

- об учреждении юридического лица;
- об утверждении его устава;
- о порядке, размере, способах и сроках образования его имущества;
- об избрании (назначении) его органов;
- о результатах голосования учредителей по вопросам учреждения юридического лица и о порядке совместной деятельности учредителей по созданию юридического лица (только для юридических лиц корпоративного типа) (ст. 50.1 ГК).

3. Принятие решения об учреждении юридического лица сопровождается созданием и утверждением **учредительного документа**, который определяет его правовое положение.

Учредительным документом юридического лица в соответствии с ГК является **устав**. Исключением являются хозяйственные товарищества, которые осуществляют свою деятельность на основании **учредительного договора**, имеющего юридическую силу устава (абз. 2 п. 1 ст. 52 ГК).

Учредительным документом юридического лица в соответствии с ГК выступает **устав**. Исключение — хозяйственные товарищества, которые осуществляют свою деятельность на основании **учредительного договора**, имеющего юридическую силу устава (абз. 2 п. 1 ст. 52 ГК). Другим исключением в настоящее время являются государственные корпорации, которые действуют на основании закона о такой корпорации.

В учредительных документах должны содержаться **сведения** о наименовании юридического лица, его организационно-правовой форме, месте его нахождения, порядке управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующих организационно-правовых форм и видов. Сведения, необходимые для включения в устав юридического лица, таким образом, могут конкретизироваться в соответствии с ГК и иными федеральными законами. Например, в соответствии с ч. 3 ст. 11 Закона об акционерных обществах в устав акционерного общества, помимо указанных выше сведений, включаются сведения о правах акционеров, о размере уставного капитала, о размещаемых обществом акциях и др.

В уставе некоммерческой организации, а также в уставе **унитарного предприятия** в силу особого статуса таких юридических лиц должны содержаться сведения **о предмете и целях их деятельности**. По общему правилу сведения о предмете и целях деятельности коммерческой

организации не обязательны для включения в ее устав (но могут быть, а иногда должны быть включены).

Юридическое лицо может быть зарегистрировано, если представлен **типовой устав**. Формы типовых уставов утверждаются уполномоченным государственным органом. При этом сведения о том, что юридическое лицо действует на основании типового устава, должны включаться в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). При использовании юридическим лицом типового устава сведения о наименовании, фирменном наименовании и месте нахождения юридического лица указываются **только** в ЕГРЮЛ.

Примерами могут служить Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная компания «Российские автомобильные дороги», Агентство по страхованию вкладов, Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк), Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос» и др. Юридическое лицо считается созданным и приобретает правоспособность со дня занесения данных о нем в ЕГРЮЛ.

4. Государственная регистрация юридического лица осуществляется уполномоченным государственным органом по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа юридического лица, а при его отсутствии — по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Государственным органом, уполномоченным в области регистрации юридических лиц, является Федеральная налоговая служба и ее территориальные органы — в отношении коммерческих организаций. В отношении некоммерческих организаций таким уполномоченным органом выступает Министерство юстиции РФ и его территориальные органы (ст. 13.1 Закона о некоммерческих организациях); в отношении кредитных организаций — Банк России (ст. 12 Закона о банках и банковской деятельности).

5. Закон о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей устанавливает **единый порядок** регистрации вне зависимости от вида и организационно-правовой формы юридического лица. Однако федеральными законами устанавливаются особенности регистрации отдельных видов юридических лиц (политических партий, религиозных организаций, банков, страховых организаций и т.д.).

Для регистрации юридического лица в уполномоченный орган подаются документы, исчерпывающим образом определенные законом¹.

¹ См. ст. 12 Закона о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Требования государственного органа о предоставлении иных документов признается незаконным. Документы могут быть поданы как непосредственно в территориальный регистрирующий орган (в том числе посредством электронного документооборота через единый портал государственных и муниципальных услуг), так и через многофункциональный центр государственных и муниципальных услуг.

В соответствии с п. 3 ст. 51 ГК до государственной регистрации юридического лица регистрирующий **орган обязан проверять сведения**, содержащиеся в документах, представленных для регистрации, на предмет их достоверности. Таким образом, проверка документов осуществляется не только по формальному признаку (соответствие закону), но и по содержанию (соответствие действительности). Несоответствие содержащихся в поданных на регистрацию документах сведений действительности должно являться основанием для отказа в регистрации¹. Например, одним из оснований для отказа в государственной регистрации является наличие у регистрирующего органа подтвержденной информации о недостоверности сведений об адресе (месте нахождения) постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (подп. «р» п. 1 ст. 23 Закона о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей).

Государственная регистрация осуществляется **в срок** не более чем **пять рабочих дней** со дня представления документов в регистрирующий орган.

6. Сведения о вновь созданном юридическом лице заносятся в ЕГРЮЛ, который **открыт для всеобщего ознакомления**. При этом

¹ Следует отметить, что в соответствии с нормами Закона о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п. 4.1 ст. 9) регистрирующий орган не проверяет поданные документы на их соответствие действующему законодательству, за исключением случаев, предусмотренных указанным Законом. В частности, регистрирующий орган не уполномочен по общему правилу проверять содержание учредительных документов юридического лица на их соответствие закону (п. 24 Постановления Пленума ВС РФ № 25). В то же время исходя из толкования п. 1 ст. 23 названного Закона (об основаниях отказа в регистрации) можно сделать вывод о проведении регистрирующим органом определенного рода проверок, направленных на установление *соответствия закону* вносимых в реестр сведений (например, о соответствии требованиям федерального закона наименования юридического лица). Однако отсутствие в п. 1 ст. 23 названного Закона такого общего основания для отказа в регистрации юридического лица, как *несоответствие действительности* сведений, содержащихся в его документах, вступает в определенное противоречие с нормами ГК, предоставляющими регистрирующему органу право на проверку достоверности данных о юридическом лице (п. 3 ст. 51), и делает очевидной необходимость установления в законодательстве более четкого механизма процедуры проверки документов, подаваемых для государственной регистрации.

ГК в п. 2 ст. 51 закрепляет **принцип публичной достоверности** сведений, вносимых в ЕГРЮЛ, в соответствии с которым лицо, действовавшее в гражданском обороте, полагаясь на данные о своем контрагенте — юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ, считается добросовестным. Юридическое лицо по общему правилу не вправе ссылаться на недостоверность таких данных, например, на отсутствие полномочий у лица, заключившего сделку от имени юридического лица и значащегося в реестре в качестве единоличного исполнительного органа.

Юридическое лицо освобождается от ответственности перед контрагентом за недостоверность или недостаточность сведений, включенных в реестр, в случаях, если: 1) контрагент заведомо знал или должен был знать о недостоверности сведений; 2) недостоверные сведения включены в реестр в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица, например в результате недобросовестного поведения должностных лиц регистрирующих органов¹.

Закон о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей содержит исчерпывающий перечень оснований для отказа в государственной регистрации юридического лица (п. 1 ст. 23). Отказ в государственной регистрации может быть оспорен в судебном порядке.

§ 8. РЕОРГАНИЗАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

1. Реорганизация юридического лица представляет собой **способ прекращения** существования юридического лица с переходом его прав и обязанностей (**правопреемством**) другим лицам. Правопреемство в данном случае является универсальным, поскольку к вновь созданному юридическому лицу переходят все права и обязанности реорганизованного юридического лица по всем обязательствам, существующим к моменту реорганизации. Реорганизацию юридического лица допустимо рассматривать как разновидность одновременно двух процедур: с одной стороны, реорганизация является одной из возможных форм создания нового юридического лица; с другой стороны, в результате реорганизации прекращает свою деятельность (ликвидируется) уже существующее (существующие) юридическое лицо (лица).

Действующее гражданское законодательство допускает реорганизацию юридического лица в следующих **формах**: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование.

¹ См. п. 22 Постановления Пленума ВС РФ № 25.

В результате **слияния** из двух или более юридических лиц образуется одно вновь созданное. В результате **присоединения** одно или несколько юридических лиц присоединяются к другому юридическому лицу; деятельность присоединяемых юридических лиц прекращается. При **разделении** юридическое лицо «расщепляется» на два или более новых юридических лица; деятельность реорганизуемого юридического лица прекращается. **Выделение** предполагает создание одного или нескольких юридических лиц за счет их выделения из состава реорганизуемого юридического лица без прекращения последнего. **Преобразование** характеризуется сменой организационно-правовой формы юридического лица (допустимые формы преобразования юридических лиц определяются ГК и другими федеральными законами).

Реорганизация в форме слияния, разделения, выделения и преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации. При присоединении одного юридического лица к другому первое из них считается реорганизованным с момента внесения в ЕГРЮЛ записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

2. Правопреемство при реорганизации юридических лиц оформляется на основании специального документа — **передаточного акта** (ст. 59 ГК).

Содержанием указанного документа является указание на вид и сущность обязательств в отношении всех кредиторов и должников реорганизуемого юридического лица, включая обязательства, оспариваемые сторонами (п. 1 ст. 59 ГК).

Следует учитывать, что правопреемство при реорганизации юридического лица в виде слияния или присоединения осуществляется автоматически, при этом составление передаточного акта (а также его содержание) не является обязательным условием, подтверждающим факт правопреемства. В случае спора в качестве доказательств могут быть представлены выписки из ЕГРЮЛ о реорганизации юридического лица и документы реорганизованных (прекративших деятельность) юридических лиц, определяющие соответствующие права и обязанности, в отношении которых наступило правопреемство (п. 26 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

3. Допускаются следующие виды реорганизации:

1) реорганизация юридического лица с одновременным **сочетанием различных ее форм** (абз. 2 п. 1 ст. 57 ГК). Например, разделение юридического лица может сопровождаться преобразованием одного

из вновь создаваемых субъектов в новую организационно-правовую форму. Указанные процедуры реорганизации могут производиться как поэтапно, так и одномоментно;

2) участие в процедуре реорганизации нескольких (более двух) юридических лиц, в том числе имеющих различную организационно-правовую форму (**смешанная реорганизация**). Подобного рода реорганизация возможна, если ГК или иной специальный закон допускает преобразование юридического лица одной из таких организационно-правовых форм в юридическое лицо другой из таких организационно-правовых форм (абз. 3 п. 1 ст. 57 ГК). Например, слияние акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью и полного товарищества возможно при условии приобретения вновь образованным юридическим лицом одной из указанных организационно-правовых форм (п. 1 ст. 68 ГК).

Смешанная реорганизация и реорганизация, сочетающая различные формы, могут использоваться одновременно.

4. По общему правилу реорганизация юридического лица является **добровольной** и осуществляется по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом.

Принудительная реорганизация юридического лица возможна в случаях, предусмотренных законом, по решению уполномоченного государственного органа или по решению суда. Так, коммерческая организация, занимающая доминирующее положение на рынке и систематически осуществляющая монополистическую деятельность, может быть реорганизована в форме разделения или выделения одной или нескольких организаций по решению суда, принятому по иску антимонопольного органа (п. 1 ст. 38 Закона о защите конкуренции).

Также в ряде случаев реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь **с согласия** уполномоченных государственных органов (см. п. 1 ст. 27 Закона о защите конкуренции).

5. Принятие решения о реорганизации юридического лица сопровождается следующими обязательными процедурами:

1) **уведомление** регистрирующего **органа** о начале реорганизации с указанием ее формы. На основании данного уведомления происходит внесение записи в ЕГРЮЛ о том, что юридическое лицо (лица) находится в процессе реорганизации;

2) **публикация** реорганизуемым юридическим лицом уведомлений о своей реорганизации;

3) **письменное уведомление** всех известных **кредиторов**.

Указанные процедуры направлены на обеспечение прав кредиторов, которые вправе требовать от реорганизуемого юридического лица (первоначального должника) досрочного исполнения обязательства, а в случае невозможности досрочного исполнения — прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков. Подобные требования могут предъявляться исключительно в судебном порядке.

Однако к реорганизации юридического лица в форме преобразования не применяется правило ГК о досрочном (по требованию кредиторов) исполнении обязательств, возникших до начала процедуры реорганизации. В то же время сохраняется обязанность юридического лица уведомить налоговый орган о начале реорганизации в течение трех рабочих дней после даты принятия решения о преобразовании.

6. В целях защиты кредиторов закон также устанавливает правило о солидарной ответственности следующих субъектов:

- органов управления реорганизованных юридических лиц и самого реорганизованного юридического лица (если кредитор не получает досрочное исполнение или возмещение убытков);
- реорганизованного юридического лица и созданных в результате реорганизации юридических лиц (если передаточный акт не позволяет установить правопреемника по обязательству либо активы и обязательства реорганизованных юридических лиц распределены неравномерно, что существенно нарушает интересы кредитора).

7. Решение о реорганизации юридического лица может быть признано **недействительным** в судебном порядке по требованию участников реорганизуемого юридического лица, а также третьих лиц, если такое право предоставлено им законом. Основанием для признания решения о реорганизации юридического лица недействительным может быть, в частности, нарушение процедуры принятия такого решения, предусмотренной законом и учредительными документами юридического лица. Последствием такого признания будет обязанность возмещения убытков кредиторам реорганизованного юридического лица и его участникам, не голосовавшим или голосовавшим против принятия решения о реорганизации. Такая обязанность носит солидарный характер и возлагается на лиц, недобросовестно способствовавших принятию признанного судом недействительным решения о реорганизации (например, на всех участников общего собрания акционеров).

Процедура реорганизации может быть прекращена или приостановлена (с возможностью возобновления процедур в любой момент) в период до момента государственной регистрации юридического лица (лиц), создаваемых в результате реорганизации. О принятии решения

об отмене процедуры реорганизации должен быть уведомлен регистрирующий орган. Уведомление о приостановлении процедуры реорганизации не требуется.

§ 9. ЛИКВИДАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

1. Под ликвидацией понимается такой способ прекращения юридического лица, который не сопровождается переходом прав и обязанностей в порядке универсального правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК).

Ликвидация юридического лица предполагает как **добровольный**, так и **принудительный** порядок.

Ликвидация юридического лица **в добровольном порядке** производится по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом. Основаниями для добровольной ликвидации могут быть в том числе истечение срока, на который создано юридическое лицо, либо достижение целей, ради которых оно было создано¹. **Принудительная** ликвидация осуществляется по решению суда. Перечень оснований для принудительной ликвидации перечислен в п. 3 ст. 61 ГК, однако не является исчерпывающим. Иные основания для ликвидации могут устанавливаться на основании ГК и специальных законов. Например, общество с ограниченной ответственностью подлежит принудительной ликвидации в случае, если число его участников превысит установленный законом предел и при этом не произойдет преобразования в акционерное общество или производственный кооператив.

Решение о принудительной ликвидации юридического лица выносится судом по иску уполномоченного государственного органа или органа местного самоуправления, а в случае невозможности достижения юридическим лицом уставных целей — по иску учредителя (участника).

2. Начало процедуры ликвидации сопровождается обязательным уведомлением регистрирующего органа о принятом решении. Данная обязанность возлагается на учредителей (участников) юридического лица либо на орган, принявший соответствующее решение. Сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, заносятся в ЕГРЮЛ. Для проведения процедуры ликвидации назначается **ликвидационная комиссия** (ликвидатор), к которой переходят все полномочия по управлению делами юридического лица.

¹ Последнее основание характерно, например, для такой некоммерческой организации, как фонд.

3. Сама процедура ликвидации состоит из нескольких этапов, каждый из которых сопровождается определенными действиями ликвидационной комиссии или ликвидатора (ст. 63 ГК).

1. Размещение в средствах массовой информации¹ **сообщения о ликвидации** юридического лица, о порядке и сроках заявления требований его кредиторами. **Срок по заявлению** указанных **требований** не может быть менее двух месяцев с момента опубликования сообщения о ликвидации. Кроме того, ликвидационная комиссия принимает **меры по выявлению** известных **кредиторов**, письменному **уведомлению** их о ликвидации юридического лица. Также комиссии предоставлено полномочие на получение дебиторской задолженности ликвидируемого юридического лица, в том числе в судебном порядке.

2. **Составление промежуточного ликвидационного баланса**, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица либо его органом, принявшим решение о ликвидации. Содержанием ликвидационного баланса являются сведения об активах и пассивах ликвидируемого юридического лица (абз. 1 п. 2 ст. 63 ГК).

3. Продажа имущества ликвидируемого юридического лица при недостаточности для удовлетворения требований кредиторов имеющихся в активе денежных средств². По общему правилу имущество ликвидируемого юридического лица подлежит продаже с публичных торгов.

4. Расчет с кредиторами в порядке очередности, установленной п. 1 ст. 64 ГК, и в соответствии с утвержденным ликвидационным балансом.

Вне очереди удовлетворяются требования, связанные с погашением текущих расходов, необходимых для осуществления ликвидации.

В первую очередь удовлетворяются требования граждан о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, о компенсации морального вреда, компенсации сверх возмещения вреда, причиненного вследствие нарушения норм и правил строительства и эксплуатации здания, сооружения.

Во вторую очередь производятся расчеты по трудовым договорам, выплачиваются вознаграждения по авторским договорам.

В третью очередь производятся расчеты по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды.

В четвертую очередь производятся расчеты со всеми остальными кредиторами.

¹ Журнал «Вестник государственной регистрации».

² Данный этап опускается при ликвидации учреждений и федеральных казенных предприятий.

Требования кредиторов каждой следующей очереди удовлетворяются только после полного погашения требований кредиторов предыдущей очереди. При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица для удовлетворения требований всех кредиторов оно распределяется между кредиторами текущей очереди пропорционально размерам их требований.

Требования, обеспеченные **залогом**, удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи заложенного имущества юридического лица, преимущественно перед всеми кредиторами (кроме первой и второй очередей, если требования кредиторов данных очередей возникли до появления залога), а при недостаточности полученных средств — в составе кредиторов четвертой очереди.

Требования кредиторов, не удовлетворенные вследствие недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица либо не признанные ликвидационной комиссией, считаются погашенными.

5. Составление окончательного баланса; передача имущества, оставшегося после расчета с кредиторами, учредителям (участникам) ликвидируемого юридического лица, имеющим в отношении него обязательственные (например, хозяйственные товарищества и общества) или вещные (например, унитарные предприятия) права; либо направление такого имущества на указанные в уставе цели (например, в отношении фондов, религиозных организаций).

6. Занесение сведений о ликвидации юридического лица в ЕГРЮЛ.

Обнаружение имущества ликвидированного юридического лица после завершения ликвидации может повлечь назначение процедуры распределения такого имущества. Соответствующее заявление может быть подано в суд заинтересованным лицом (например, кредитором ликвидированного юридического лица) либо уполномоченным государственным органом. Срок исковой давности по таким требованиям составляет пять лет с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о прекращении юридического лица.

4. Ликвидационная комиссия (ликвидатор) несет гражданско-правовую ответственность в форме возмещения убытков за нарушения, допущенные в процессе своей деятельности. Ответственность наступает как перед кредиторами, так и перед учредителями (участниками) ликвидируемого юридического лица (ст. 64.1 ГК).

5. Несостоятельность (банкротство) — признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших

по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (ст. 2 Закона о банкротстве).

Банкротство является одной из форм ликвидации юридического лица, которая применяется при наличии у него **признаков банкротства**, под которыми понимаются, **во-первых**, неплатежеспособность должника (другими словами, его неспособность удовлетворить требования кредиторов по обязательствам) и, **во-вторых**, определенный период существования неплатежеспособности — три месяца с даты, когда соответствующие обязательства должны были быть исполнены (п. 2 ст. 3 Закона о банкротстве). Правом на обращение в арбитражный суд о признании юридического лица банкротом обладают как сам должник, так и его кредиторы.

В рамках дела о банкротстве к должнику (несостоятельному юридическому лицу) могут быть применены следующие процедуры: наблюдение; финансовое оздоровление; внешнее управление; конкурсное производство; мировое соглашение¹.

Под **наблюдением** понимается процедура, применяемая к юридическому лицу по результатам рассмотрения арбитражным судом обоснованности заявления о признании его банкротом. В рамках наблюдения назначаемый арбитражным судом временный управляющий производит действия, направленные на анализ финансового состояния должника, сохранение его имущества и определение размера требований кредиторов. Временный управляющий созывает и проводит первое собрание кредиторов, на котором принимается решение о введении следующих процедур банкротства. Наблюдение вводится на срок, не превышающий семи месяцев со дня поступления заявления о признании должника банкротом в арбитражный суд.

В рамках **финансового оздоровления** назначаемый арбитражным судом административный управляющий реализует утвержденный арбитражным судом график погашения задолженности и план финансового оздоровления, содержащий обоснование возможности исполнения требований кредиторов по обязательствам. В целях исполнения обязательств должника может предоставляться обеспечение. Финансовое оздоровление вводится на срок не более двух лет. Результатом проведения процедуры может быть как определение арбитражного суда о введении следующей процедуры банкротства, так и определение о прекращении производства по делу (при отсутствии непогашенной задолженности).

¹ Финансовое оздоровление, внешнее управление и мировое соглашение являются альтернативными процедурами банкротства.

Внешнее управление вводится на срок не более 18 месяцев и может быть продлено, но не более чем на шесть месяцев. Данная процедура предполагает введение мер по восстановлению платежеспособности должника (ст. 109 Закона о банкротстве). Полномочия по управлению юридическим лицом передаются внешнему управляющему.

Конкурсное производство — процедура, вводимая в результате принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом. Вводится на срок до шести месяцев с возможностью последующего продления. Конкурсный управляющий, к которому переходят полномочия по управлению юридическим лицом, принимает меры, направленные на соразмерное удовлетворение требований кредиторов, в том числе проводит оценку имущества должника, формирует из него конкурсную массу, осуществляет поиск и истребование дебиторской задолженности. Требования кредиторов удовлетворяются в порядке очередности, установленной ст. 134 Закона о банкротстве.

На любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник и кредиторы вправе заключить **мировое соглашение**, утверждаемое арбитражным судом и содержащее положения о порядке и сроках исполнения обязательств должника в денежной форме.

Юридическое лицо, признанное несостоятельным (банкротом), следует считать ликвидированным со дня внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ на основании определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства.

§ 10. КОММЕРЧЕСКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ

1. Общие положения о коммерческих организациях.

1.1. Коммерческие организации в ряду прочих искусственных субъектов гражданского оборота являются наиболее распространенными и, пожалуй, главными его участниками и «потребителями» правил о юридических лицах. **Участие в гражданском обороте** для коммерческих организаций является **главной целью и смыслом существования**, в отличие от некоммерческих организаций, для которых это скорее необходимость.

1.2. Определение юридического лица как коммерческой организации является *исключительной прерогативой законодателя*, т.е. юридическое лицо является коммерческой организацией не в силу волеизъявления ее участников, независимо от формы его выражения (например, указания в уставе или принятом единогласно решении), *но в силу прямого указания закона*.

1.3. Правовое значение квалификации законом юридического лица как коммерческой организации:

- в силу закона **основной целью** деятельности такой организации является **извлечение прибыли**, что приводит к изменению презумпции о характере правоспособности — в отношении коммерческих организаций действует *презумпция общего характера правоспособности* (абз. 2 п. 1 ст. 49 ГК);

- только коммерческие организации имеют право **распределять прибыль** между своими участниками, некоммерческие осуществлять аналогичную транзакцию не вправе, за исключением прямо предусмотренных законом случаев (п. 1 ст. 50 ГК);

- правовой режим деятельности коммерческих организаций в установленных законом случаях определяется специальными правилами²;

- в отношении коммерческих организаций применяются значительно более высокие стандарты поведения при оценке их действий в контексте как субъективной добросовестности («знал или должен был знать»), так и объективной добросовестности (честность, разумность), причем в некоторых случаях отношение к ним можно охарактеризовать как «безжалостное» — коммерческие организации должны все знать, все предвидеть, все просчитать. Проявление патернализма со стороны законодателя и правоприменителя в отношении коммерческих организаций является редким исключением из правила.

1.4. Гражданским кодексом предусмотрен **закрытый перечень** видов коммерческих организаций (п. 2 ст. 50). *Никаких иных видов коммерческих организаций нет*. Не образуют, например, самостоятельной организационно-правовой формы коммерческих организаций предусмотренные гл. 3.1 Закона о РЦБ специализированные общества, равно как и акционерные общества работников (Закон о народных предприятиях). Указанные виды юридических лиц являются разновидностями хозяйственных обществ, в правовом положении которых имеются некоторые особенности, обусловленные самыми разными причинами.

1.5. Среди многочисленных классификаций юридических лиц в отношении коммерческих организаций наибольшее значение имеет деление на **объединения лиц** и **объединения капиталов**. Основание деления — доминирующий признак, положенный законодателем в основу

¹ См., например, ст. 36 Закона о сельскохозяйственной кооперации.

² См., например, п. 2 ст. 310, ст. 315, п. 1 ст. 333 ГК и многие другие.

формирования применимых правил. С точки зрения закона полное товарищество и производственный кооператив представляют собой договорные объединения лиц, основанные на **личном участии** членов, а объединение имущественных взносов носит скорее второстепенный характер. В свою очередь акционерное общество оценивается законом как объединение капиталов, для которого **личное участие не имеет существенного значения**. Одновременно есть промежуточные формы, такие как хозяйственные партнерства и общества с ограниченной ответственностью, в которых **сочетаются и личные, и капиталистические начала**. В зависимости от определения доминирующего элемента в правовом положении коммерческой организации определяются особенности метода правового регулирования. По общему правилу в корпоративном праве применяется императивный метод правового регулирования, однако в отношении коммерческих организаций указанное утверждение не является в полной степени верным. Методология регулирования корпоративных отношений существенно изменяется в зависимости от особенностей вида коммерческой организации. Так, в отношении договорных объединений, основанных исключительно или же преимущественно на личном участии членов корпорации, применяется *опровержимая презумпция диспозитивности норм корпоративного права*; в отношении смешанных — *опровержимая презумпция императивности норм*; наиболее интенсивно *императивный метод* правового регулирования применяется в отношении объединений капиталов.

1.6. Коммерческая организация является *инструментом*, посредством которого *осуществляется участие в гражданском обороте*, и как всякий инструмент он направлен на удовлетворение некоторых потребностей. Среди многочисленных утилитарных **функций**, которые выполняет конструкция юридического лица, допустимо выделить те из них, которые наиболее характерны именно для коммерческой организации и определяют существо и содержание нормативного регулирования.

Во-первых, конструкция коммерческой организации позволяет *ограничить риск участия в предпринимательской деятельности* размером имущественного взноса участника. Избрав такую форму осуществления экономической деятельности и внося в качестве взноса некоторый имущественный вклад, лицо может быть уверено в том, что в случае экономической неудачи проекта личное имущество не будет подвергнуто взысканию кредиторов, а его риск ограничен размером имущественного взноса. Подобное отграничение имущественной массы

юридического лица от имущества его учредителя принято именовать **«принципом сепарации»**¹.

Во-вторых, юридическая конструкция коммерческой корпорации представляет собой инструмент, позволяющий *организовать взаимодействие и согласовать разнонаправленные интересы самой корпорации, интересы ее участников и менеджмента*. В правоприменительной практике признано, что корпорации построены на демократических принципах управления², которые заключаются в том числе и в том, что *большинство имеет возможность подавить, подчинить волю меньшинства*.

Юридическая конструкция коммерческой корпорации содержит в себе компенсационные механизмы, позволяющие устранить несправедливость, которая проистекает из возможности подавления воли меньшинства, ограничить произвол доминирующего большинства, в частности: право выхода из корпорации, в том числе и в случае, если принятое большинством решение правомерно ограничивает интересы меньшинства³; различные пороги голосования (принятие решений простым или же квалифицированным большинством)⁴; право обжалования решений, которые нарушают права меньшинства или же самой корпорации, в том числе и по мотиву экономической нецелесообразности таковых⁵. С другой стороны, имеются и правила, которые не допускают такое осуществление меньшинством своих прав, которое бы в значительной степени причиняло ущерб самой корпорации и большинству⁶.

¹ Отношение к принципу сепарации является неоднозначным, существует вполне обоснованное мнение, что ограничение имущественной ответственности способно причинить существенный вред интересам кредиторов и действительно причиняет таковой. Вместе с тем следует признать, что именно принцип сепарации стимулирует предпринимательскую активность, побуждает к началу коммерческих проектов. Так или иначе, следует предположить, что отказ от принципа сепарации в отношении коммерческих организаций недопустим, поскольку его отсутствие принесет радикально более негативные последствия, чем его наличие, это своего рода «необходимое зло».

² См., например, Постановление Конституционного Суда РФ от 24 февраля 2004 г. № 3-П.

³ См., например, п. 1 ст. 26, ст. 23 Закона об обществах с ограниченной ответственностью; гл. IX Закона об акционерных обществах.

⁴ См., например, п. 2 ст. 8, п. 8 ст. 37, п. 1 ст. 18, п. 1 ст. 19 Закона об обществах с ограниченной ответственностью; п. 2 ст. 7.1, п. 3 ст. 29, п. 4 ст. 32 Закона об акционерных обществах.

⁵ См., например, определения ВС РФ от 29 декабря 2014 г. № 308-ЭС14-1226; от 30 марта 2015 г. № 307-ЭС14-8853.

⁶ См., например, абз. 4 п. 1 ст. 67 ГК; ст. 10 Закона об обществах с ограниченной ответственностью.

В корпоративном праве критерием допустимости подавления воли меньшинства является понятие «*общее благо*», выработанное в практике Конституционного Суда: при разрешении споров, связанных со столкновением интересов различных групп в коммерческих корпорациях, и при оценке допустимости подчинения меньшинства воле большинства следует искать баланс интересов и исходить из того, что любого рода посприятие воли меньшинства должно преследовать *законную цель достижения общего для коммерческой корпорации интереса, блага*, содержанием которого является эффективное управление корпорацией, повышение стоимости корпоративных прав, улучшение управления дочерними обществами, повышение инвестиционной привлекательности и в конечном счете приобретение конкурентных преимуществ как на внутреннем, так и на международном рынке такой корпорацией¹.

1.7. Нормативный массив, регулирующий правовое положение коммерческих организаций, представлен как общими положениями гл. 4 ГК, специальными нормами, относимыми к отдельным видам коммерческих организаций, так и специальными законами, которые существуют в отношении всех разновидностей коммерческих организаций, за исключением полных товариществ и крестьянских фермерских хозяйств, что обусловлено особенностями правовой природы таковых. Нормы ГК и специальных законов соотносятся по принципу *lex specialis derogat generali*.

1.8. При оценке содержания норм корпоративного права, определяющих правовое положение коммерческих организаций, следует учитывать ряд принципов.

Принцип приоритета интересов третьих лиц над интересами участников коммерческой корпорации. Во всех случаях, когда встает вопрос о конкуренции таких интересов в контексте норм корпоративного права, приоритет должен отдаваться именно интересам третьих лиц, если из закона прямо, недвусмысленно не вытекает иное. Например, неясные положения учредительных документов, на которые опиралось третье лицо, вступая в отношения с коммерческой корпорацией, во всех случаях должны интерпретироваться против интересов участников корпорации². Процессуальные доказательственные презумпции должны всегда работать против участника коммерческой корпорации,

¹ Подробнее см. постановления Конституционного Суда РФ от 24 февраля 2004 г. № 3-П; от 21 февраля 2014 г. № 3-П.

² Например, неясность, запутанность положений устава корпорации об ограничении полномочий исполнительного органа в случае возникновения спора о том, вышел ли исполнительный орган при совершении сделки за пределы таких полномочий, должна

в частности в тех случаях, когда закон ставит правовые последствия в зависимость от того, был ли осведомлен кредитор корпорации о тех или иных обстоятельствах; обязанность по доказыванию такой осведомленности должна возлагаться на участника корпорации или же саму корпорацию, а собственно стандарт доказывания должен быть достаточно высоким¹.

Принцип пропорциональности. Все выгоды и негативные последствия участия в коммерческой корпорации во всех случаях распределяются между участниками такой корпорации в соответствии с долей участия в корпорации. Всякое исключение из указанного правила допускается исключительно в случаях, прямо предусмотренных в законе и в предусмотренной законом форме. Отступление от принципа пропорциональности за пределами допустимого в соответствии с законом, например на основании договора, не имеет отношения к корпоративному праву и образует состав обязательства, которое связывает исключительно участников такового и не создает каких-либо последствий для третьих лиц.

Принцип непротивопоставимости внутренних договоренностей участников корпораций третьим лицам и локализации последствий конфликтов внутри коммерческой корпорации. *То, что происходит между участниками коммерческой корпорации, остается внутри корпорации.* Внутри корпорации могут иметь место различного рода отношения, в том числе с доминантой обязательственного, относительного элемента. Динамика внутренних отношений безразлична третьим лицам. Базовая презумпция: риск наступления негативных последствий несут участники корпорации, например если в результате каких-либо нарушений процедур решение собрания корпорации было признано недействительным, последствия наступают для членов корпорации и если иное прямо не предусмотрено законом.

2. Общие положения о корпоративных коммерческих организациях.

2.1. Корпоративные коммерческие организации² по своей природе имеют достаточно много общего, что позволяет «вынести за скобки» такие общие характеристики.

толковаться против участников корпорации с постановлением вывода о том, что выход за пределы полномочий не имел места.

¹ Например, именно корпорация или ее участник должны доказывать, что лицо, указанное в реестре в качестве исполнительного органа, по тем или иным причинам в действительности таковым не являлось, а третье лицо, вступая в отношения с корпорацией, знало об этом или должно было знать.

² Унитарные предприятия в силу значительных особенностей правовой природы не могут быть предметом анализа совместно с коммерческими корпорациями. Изло-

2.2. Правоспособность у всех коммерческих корпораций *общая*, за редкими исключениями, которые устанавливаются законом. Например, такие ограничения введены в отношении частных охранных организаций (ч. 1 ст. 15.1 Закона РФ от 11 марта 1992 г. № 2487-І «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»). Модель ограничения правоспособности коммерческой корпорации во всех случаях сводится к *ограничению возможности осуществлять иные виды деятельности, чем прямо поименованные законом*, что преследует цель защиты прав и охраняемых законом интересов третьих лиц. Так, частным охранным организациям запрещено осуществлять иные виды деятельности, чем охранный, в связи с тем, что таковые в силу особенностей основного вида деятельности являются неким подобием воинского формирования, которое во всех случаях будет иметь значительный соблазн использовать имеющиеся у него права, граничащие с государственными полномочиями, для защиты своих имущественных интересов.

2.3. Коммерческие корпорации создаются по решению лиц, избравших такую форму участия в предпринимательской деятельности. В зависимости от отнесения коммерческой организации к объединению лиц или же к объединению капиталов устанавливается минимальный порог количества учредителей, в частности если речь идет об объединении лиц, то количество учредителей не может быть менее двух; в свою очередь если коммерческая организация имеет черты объединения капиталов, в соответствии с законом допускается создание «компаний одного лица»¹.

женное в настоящем параграфе не может быть применено в отношении унитарных предприятий, которые характеризуются в п. 8 настоящего параграфа.

Представляется допустимым обобщение признаков производственных кооперативов и хозяйственных товариществ и обществ. Видится, что существенное отдаление производственных кооперативов от хозяйственных товариществ и обществ вряд ли оправданно.

¹ Законодательства подавляющего большинства стран всегда настороженно относились к «компаниям одного лица», поскольку при создании коммерческой корпорации одним лицом очевидным является использование конструкции юридического лица преимущественно или же исключительно для ограничения ответственности по обязательствам. В указанной части показательным является то обстоятельство, что в Европейском Союзе подобное допущение потребовало принятия Двенадцатой директивы от 21 декабря 1989 г. № 89/667/ЕЭС Совета Европейских сообществ для стран — членов Европейского Союза, при этом в отношении таких компаний каждому государству предоставлено право предусмотреть специальные правила, направленные на минимизацию негативных последствий, связанных с такой формой участия в предпринимательской деятельности. В России такие специальные правила отсутствуют.

2.4. При создании коммерческой корпорации утверждаются **учредительные документы**, перечень которых определяется законом. Основное назначение учредительных документов сводится к определению особенностей организации управления делами коммерческой корпорации, а также регулированию прав и обязанностей участников такой корпорации *в пределах, допускаемых законом*. Вид и перечень учредительных документов определен императивным предписанием ГК, участники корпорации своим решением не вправе придать статус учредительного документа иному принятому им регламенту. Именно учредительные документы коммерческой корпорации обладают свойством публичной достоверности, и содержание таковых может быть в случаях, прямо предусмотренных законом, противопоставлено третьим лицам.

Помимо учредительных документов закон допускает утверждение многочисленных внутренних документов (п. 5 ст. 52 ГК), состав и виды которых не ограничиваются. Внутренние документы выделяются по предмету регулирования — в них могут содержаться положения, которые *обязательны и регулируют только права и обязанности участников такой корпорации по отношению к корпорации и между собой*.

Корпоративный договор по своему существу и предмету регулирования наиболее близок именно к внутренним документам, поскольку своим предметом имеет осуществление прав и обязанностей участника хозяйственного общества (ст. 67.2 ГК).

2.5. Учредители при создании коммерческой корпорации формируют **имущество** такой организации. Законом используются различные термины: складочный капитал (объединения лиц), уставный капитал (объединения капиталов), паевой фонд (объединения лиц для ведения трудовой деятельности).

Все без исключения коммерческие корпорации являются **субъектами права частной собственности** в отношении внесенного учредителями или же приобретенного при осуществлении предпринимательской деятельности имущества.

При образовании имущества коммерческой корпорации в случае, если организационно-правовая форма подразумевает ограничение ответственности размером имущественного вклада, к размеру и составу взносов учредителей предъявляются специальные требования.

В настоящее время в России доминирующей концепцией является присущая странам континентальной правовой семьи концепция *«твердого уставного капитала»*, которая подразумевает наличие требований к *минимальному размеру капитала* коммерческой организации, требования к *составу имущества*, которое может быть внесено в оплату

капитала, а также требования по *поддержанию размера собственных средств коммерческой организации*¹. В самом общем виде концепция «твердого уставного капитала» отражена в ст. 66.1 и 66.2 ГК. Подход российского законодателя представляется достаточно взвешенным. С одной стороны, предпринимательская инициатива не ограничивается и допускается создание организаций с достаточно низким размером капитала². С другой стороны, для наиболее значимых сфер деятельности, связанных с возможностью причинения существенного вреда имущественным интересам третьих лиц, размеры уставных капиталов существенно повышены³.

Не вызывает сомнений то обстоятельство, что тезис, передающий существо континентального подхода к уставному капиталу как «определяющему минимальный размер имущества, гарантирующего интересы кредиторов коммерческой организации», действительно в значительной степени устарел. Однако полный отказ от требований к имуществу коммерческой корпорации вряд ли обоснован. Концепт «твердого уставного капитала» является эффективным препятствием к созданию «легкомысленных организаций», может выполнять роль некой «платы за вход» в определенные сегменты предпринимательской деятельности.

2.6. Коммерческие корпорации приобретают права и обязанности через свои органы, а в случаях, установленных законом, — через своих участников (п. 1 и 2 ст. 53 ГК). Структура органов управления, права и обязанности таких органов определяются в соответствии с учредительными документами коммерческой корпорации *в пределах, установленных федеральным законом*. В структуру органов управления коммерческой корпорации *обязательно* входят исполнительный орган и высший орган — общее собрание участников⁴. Создание иных

¹ В странах общего права придерживаются иной модели регулирования отношений в связи с формированием имущества коммерческой корпорации, основная идея которого сводится к недопустимости обеспечения прав кредиторов по обязательствам посредством инструментов корпоративного права; гарантии прав кредиторов предоставляются в случае банкротства, а также в иных специальных формах, например посредством «снятия корпоративных покровов» (англ. *piercing corporate veil*).

² В настоящее время для обществ с ограниченной ответственностью минимальный размер уставного капитала составляет 10 тыс. руб.

³ Минимальный размер уставного капитала банка составляет 300 млн руб., при этом такой уставный капитал должен быть оплачен в деньгах, которые не могут быть привлеченными (заемными) (ст. 11 Закона о банках и банковской деятельности).

⁴ Исключением из обозначенных правил являются хозяйственные партнерства и полные товарищества, подробнее см. п. 3 и 6 настоящего параграфа.

органов осуществляется в соответствии с предписаниями закона: в отдельных случаях наличие иных органов является факультативным¹, иногда — обязательным².

2.7. Формой, способом закрепления прав лица, возникающих в связи с участием в коммерческой корпорации, являются корпоративные права участия, которые имеют различное наименование, но в целом одинаковую природу: доля в уставном капитале в отношении обществ с ограниченной ответственностью, акция в отношении акционерного общества, пай в отношении кооператива.

Корпоративные права участия представляют собой *прием законодательной техники*, который позволяет обозначить управомоченное в корпоративных отношениях лицо. Содержание таких прав определяется законом и, в допустимых пределах, учредительными документами. Определение корпоративных прав в иных документах коммерческих корпораций недопустимо³. Минимальный объем содержания корпоративных прав определяется императивным предписанием закона и значительно отличается в зависимости от вида коммерческой корпорации. Наиболее общие правила сосредоточены в ст. 65.2 ГК, особенности подлежат установлению на основании правил, установленных законом в отношении каждого вида корпорации.

По общему правилу при определении содержания прав участника корпорации действует **принцип пропорциональности**, т.е. зависимости содержания прав и обязанностей от объема участия. Так, объем прав и обязанностей участника, имеющего участие в уставном (складочном, паевом) капитале в размере 5%, значительно отличается от объема прав и обязанностей лица, которое имеет в том же капитале 80%. Объем прав участника корпорации в контексте принципа пропорциональности именуется *корпоративным контролем*.

Под корпоративным контролем следует понимать возможность участника коммерческой корпорации оказывать влияние на принимаемые органами корпорации решения в силу наличия у него определенного объема участия в капитале или же определенного объема

¹ См., например, п. 2 ст. 32 Закона об обществах с ограниченной ответственностью; п. 1 ст. 106.4 ГК.

² См., например, ст. 64, 85 Закона об акционерных обществах.

³ В соответствии с внутренними документами, действительно, отдельные участники могут выговорить себе дополнительные по сравнению с законом права, однако такие права не могут быть определены как корпоративные, они не могут быть противопоставлены третьим лицам, но существуют исключительно в отношениях с лицами, связавшими себя соответствующим обязательством.

прав, которые предоставлены участнику корпорации в зависимости от объема такого участия. Как правило, вопрос о корпоративном контроле не имеет существенного значения в коммерческих корпорациях — объединениях лиц. В частности, если иное не предусмотрено учредительными документами, не имеет значения размер доли в складочном капитале полного товарищества или же в паевом фонде кооператива. По общему правилу в таких корпорациях каждый участник имеет один голос. Большее значение корпоративный контроль имеет в коммерческих корпорациях, построенных как объединения капиталов, в которых голосование осуществляется именно долей участия в капитале. Например, в обществах с ограниченной ответственностью степень возможности влияния на принятие решений участника зависит от размера принадлежащей ему доли: участник, имеющий долю в $\frac{2}{5}$ уставного капитала, может влиять на принятие решения об увеличении уставного капитала общества, поскольку таковое принимается большинством в $\frac{2}{3}$ голосов от общего числа голосов участников общества (п. 1 ст. 18 Закона об обществах с ограниченной ответственностью). Максимальное значение вопросы корпоративного контроля имеют в капиталистических объединениях — акционерных обществах. В соответствии с законом объем прав акционера напрямую зависит от количества принадлежащих ему акций, например право внесения вопросов в повестку дня общего собрания акционеров принадлежит акционерам, владеющим в совокупности не менее 2% акций (п. 1 ст. 53 Закона об акционерных обществах).

3. Хозяйственные товарищества: полное товарищество и товарищество на вере (командитное товарищество).

3.1. Легальное понятие полного товарищества содержится в п. 1 ст. 69 ГК: **полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.**

Сущностные **черты**, которые определяют содержание правил, регулирующих правовое положение товарищества:

- товарищество является **договорным** объединением лиц;
- участниками полных товариществ могут быть **только** индивидуальные предприниматели и коммерческие организации;
- участники полного товарищества **солидарно несут субсидиарную ответственность** своим имуществом по обязательствам товарищества.

3.2. **Правовое положение** полных товариществ определяется исключительно правилами ГК. Принятие специального закона о правовом

положении полных товариществ ГК не предусматривает, что представляется логичным, поскольку договорный характер объединения предполагает значительный объем усмотрения участников при определении содержания возникающих между ними отношений.

По своей сути полное товарищество является наиболее либеральной организационно-правовой формой юридического лица, что обусловлено тем обстоятельством, что товарищи несут полную ответственность своим имуществом по долгам созданного ими юридического лица, и именно отказ от принципа сепарации делает в значительной степени юридически и экономически безразличными для третьих лиц особенности организации внутренних отношений в товариществе. В свою очередь ограничение состава участников полного товарищества профессиональными коммерсантами, действующими на свой риск, предполагает отсутствие потребности в защите прав со стороны государства (патернализма) в отношении участников такого объединения.

3.3. Единственным учредительным документом полного товарищества является **учредительный договор**, который выполняет аналогичную уставу роль. Минимальный объем сведений учредительного договора определен п. 2 ст. 70 ГК.

3.4. Полное товарищество приобретает **права и обязанности через своих участников**, что означает фактическое отсутствие органов управления, они товариществу не нужны.

Функцию общего собрания в товариществе выполняют все участники. Выполнение такой функции в ГК именуется «управление делами» (ст. 71 ГК) и осуществляется всеми товарищами совместно, если учредительным договором не предусмотрено иное. По общему правилу в товариществе для целей управления принцип пропорциональности не применяется, каждый товарищ имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрено иное.

Функцию исполнительного органа юридического лица по общему правилу вправе выполнять любой из полных товарищей, осуществление такой функции в ГК именуется «ведение дел товарищества» (п. 1 ст. 72 ГК). По общему правилу каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества. Учредительным договором может быть предусмотрено совместное ведение дел либо ведение дел отдельными участниками.

3.5. Законом не установлены требования к минимальному складочному капиталу полного товарищества в связи с тем, что участники товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность по его долгам. Вместе с тем наличие некоторого размера складочного капитала

с определением долей каждого из участников полного товарищества может иметь значение в том случае, если товарищи решат ввести в собственные отношения принцип пропорциональности для целей управления делами товарищества. Кроме того, некоторый показатель может иметь значение для целей распределения негативных последствий ведения товариществом предпринимательской деятельности (убытков), а также для целей распределения прибыли.

3.6. Правовое положение участников полного товарищества определяется законом и учредительным договором, при этом на основании учредительного договора полные товарищи могут достаточно произвольно в соответствии с преследуемыми ими интересами определить содержание собственных прав и обязанностей¹.

3.7. Поскольку полное товарищество является объединением лиц, прекращение участия в таком товариществе возможно путем выхода (ст. 77 ГК), состав участников товарищества не может измениться помимо воли товарищей (ст. 77–80 ГК), выбытие одного из товарищей может повлечь необходимость ликвидации товарищества (ст. 76, 81 ГК).

3.8. Товарищество на вере (коммандитное товарищество) является разновидностью полного товарищества и отличается от последнего участием в нем вкладчиков — коммандитистов (п. 1 ст. 82 ГК).

Правовое положение коммандитиста определяется законом и учредительным договором. По своему существу вкладчик — это лицо, которое не имеет желания участвовать в осуществлении предпринимательской деятельности товариществом, однако готово и желает разместить вклад в имущество такой организации². Внешне правовое положение коммандитиста схоже с положением кредитора по денежному обязательству, который получает доход не в виде фиксированного процента, а в виде части прибыли должника — юридического лица и при этом имеет право доступа к бухгалтерским книгам должника

¹ Следует предположить, что учредительный договор полного товарищества является тем самым свободным корпоративным договором, содержание которого в значительной степени является произвольным и действительно подчиняется правилам о свободе договора в том содержании, в котором таковая определена в ст. 421 ГК.

² Коммандитист — особая разновидность кредитора, цель которого получать доход не за счет роста, а за счет участия. Принципиальная разница заключается в распределении рисков неудачи предпринимательской деятельности — кредитор, получающий доход в модели роста, получит свои проценты в любом случае, даже если цель, для которой предоставлялся кредит, останется недостигнутой и должник понесет убытки. В свою очередь кредитор, получающий доход за счет участия, в равной степени разделит и выгоду, и тяготы от коммерческого проекта, в котором он участвует.

в силу прямого указания закона, а также имеет оборотоспособные корпоративные права.

3.9. В целом с точки зрения гражданского оборота для целей ведения предпринимательской деятельности полное товарищество является наилучшей формой для объединения профессиональных коммерсантов, поскольку предоставляет практически неограниченную свободу в определении содержания отношений между полными товарищами и коммандитистами, выступает наиболее открытой, честной для кредиторов формой объединения, что не может не отразиться на общем более высоком уровне доверия к такой организационно-правовой форме.

4. Крестьянское фермерское хозяйство.

4.1. Легальное понятие крестьянского фермерского хозяйства содержится в п. 1 ст. 86.1 ГК: **крестьянским (фермерским) хозяйством признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов.**

Сущностные **черты**, которые определяют содержание правил, регулирующих правовое положение крестьянского (фермерского) хозяйства:

- крестьянское (фермерское) хозяйство является договорным объединением лиц, основанным на личном трудовом участии;
- участники крестьянского (фермерского) хозяйства — граждане, как правило, не являющиеся профессиональными коммерсантами;
- участники крестьянского (фермерского) хозяйства несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам созданного ими юридического лица.

4.2. Правовое положение крестьянского фермерского хозяйства определяется ГК и специальным законом. Существенное значение имеет договорное регулирование отношений в крестьянском фермерском хозяйстве. Пределы свободы в определении содержания отношений участников крестьянского (фермерского) хозяйства следует признать достаточно широкими.

Очевидно, что с учетом обозначенных выше сущностных характеристик, а также местоположения правил в ГК (правила следуют за положениями о полном товариществе) крестьянское (фермерское) хозяйство по своей природе близко к полному товариществу. Подобный вывод допускает применение к крестьянским (фермерским) хозяйствам по аналогии закона правил о полном товариществе. Вместе с тем следует признать, что применение аналогии в значительной степени

должно быть осторожным, поскольку полное товарищество — это объединение профессиональных коммерсантов, чего не усматривается в крестьянском (фермерском) хозяйстве, которое представляет собой объединение, основанное скорее на трудовом участии, что сближает таковое с производственным кооперативом — непрофессиональным объединением по так называемому цеховому признаку. С учетом изложенного представляется оправданным выборочное применение правил о полном товариществе и производственном кооперативе, при этом критерием выбора должно служить существо оцениваемого вопроса — если речь идет об осуществлении предпринимательского промысла, представляется оправданным применение правил о полном товариществе; если же речь идет об организации внутренних отношений, связанных управлением делами хозяйства, уместным представляется применение правил о производственном кооперативе.

4.3. Поскольку крестьянское (фермерское) хозяйство является договорным объединением граждан, следует предположить, что в нем нет органов юридического лица, права и обязанности хозяйство приобретает непосредственно через своих участников.

Функцию общего собрания (высшего органа управления) в крестьянском (фермерском) хозяйстве выполняют все участники. По общему правилу для целей управления принцип пропорциональности не применяется, каждый участник имеет один голос.

Функцию исполнительного органа юридического лица вправе осуществлять любой из участников.

4.4. Законом не установлены требования к минимальному капиталу крестьянского (фермерского) хозяйства в связи с тем, что участники такового несут субсидиарную ответственность по его долгам. Капитал хозяйства может выполнять функцию распределения количества голосов (если в соответствии с договором будет введен принцип пропорциональности), являться инструментом распределения положительных или негативных результатов деятельности хозяйства.

4.5. Правовое положение участников крестьянского (фермерского) хозяйства определяется в соответствии с законом и договором. В силу отсутствия значимого нормативного регулирования допустимо определение правового положения таковых на основании общих положений ГК о корпорациях и по аналогии закона с полными товариществами и производственными кооперативами. Следует предположить, что члены крестьянского (фермерского) хозяйства имеют право выйти из хозяйства, состав членов не может измениться помимо воли членов. Вместе с тем представляется, что правила о прекращении юридического

лица в связи с выбытием одного из его участников, присущие полным товариществам, применению не подлежат.

5. Общество с ограниченной ответственностью.

5.1. Легальное понятие общества с ограниченной ответственностью содержится в п. 1 ст. 87 ГК: **обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.**

Сущностные **черты**, которые определяют содержание правил, регулирующих правовое положение общества с ограниченной ответственностью:

- общество с ограниченной ответственностью является объединением лиц, в котором имеются элементы капиталистической организации;
- общество с ограниченной ответственностью является закрытой корпорацией;
- участники общества с ограниченной ответственностью не несут ответственности по обязательствам созданного ими юридического лица.

В связи с простотой создания, незначительными транзакционными издержками, сопутствующими осуществлению предпринимательской деятельности с использованием формы общества с ограниченной ответственностью, а также применением принципа сепарации такая форма является наиболее популярной в гражданском обороте.

5.2. Правовое положение обществ с ограниченной ответственностью определяется правилами ГК и Законом об обществах с ограниченной ответственностью. Особенностью норм, определяющих правовое положение обществ с ограниченной ответственностью, является значительное количество норм дозволительного характера — норм с явно выраженным атрибутом диспозитивности.

5.3. Единственным учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является **устав**. Минимальный объем сведений устава определен абз. 2 п. 3 ст. 89 ГК.

5.4. При создании общества с ограниченной ответственностью участники образуют **уставный капитал**, минимальный размер которого составляет 10 тыс. руб.

5.5. Права и обязанности участников общества с ограниченной ответственностью определяются в соответствии с законом, а в случаях, когда такое допустимо, и уставом общества.

Законом предусмотрены правила, которые позволяют не допустить изменение состава участников общества помимо и против воли последних. В частности, законом установлено право преимуществен-

ной покупки отчуждаемой третьему лицу доли в уставном капитале общества, в соответствии с уставом общества может быть установлен запрет на отчуждение доли третьим лицам, в том числе ограничена возможность перехода доли в уставном капитале универсальным правопреемникам участника общества (п. 2 и 6 ст. 93 ГК).

Поскольку общество с ограниченной ответственностью содержит в себе черты объединения лиц, в соответствии с уставом участникам общества может быть предоставлено право на выход из состава участников (ст. 93 ГК).

5.6. В обществе с ограниченной ответственностью обязательными являются два органа: высший орган — общее собрание участников и исполнительный орган.

Компетенция общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью определена диспозитивной нормой, т.е. таковую можно расширить в соответствии с уставом общества. Вопросы, определенные как относимые к исключительной компетенции (п. 2 ст. 33 Закона об обществах с ограниченной ответственностью), не могут быть переданы на разрешение иного органа общества.

Голосование на общем собрании осуществляется долями в уставном капитале (принцип пропорциональности), если уставом с соблюдением установленного законом порядка отдельным участникам не предоставлены дополнительные права. В отношении общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью не применяется понятие «кворум», во всех случаях в соответствии с законом большинство считается от общего количества участников, а не от количества явившихся на собрание.

В соответствии с правилами п. 3 ст. 67.1 ГК принятие решения общего собрания участников подлежит нотариальному удостоверению, если иной способ подтверждения состава участвовавших в собрании и принятых решений не предусмотрен уставом либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно.

По усмотрению участников общества с ограниченной ответственностью в обществе может быть образован **совет директоров**. Закон об обществах с ограниченной ответственностью содержит достаточно скудное, но диспозитивное регулирование вопросов, относимых к порядку деятельности и компетенции совета директоров (п. 2 ст. 32), что позволяет предположить, что у участников существует достаточно широкая свобода усмотрения в определении порядка деятельности и компетенции совета директоров.

Компетенция **исполнительного органа** общества с ограниченной ответственностью в соответствии с уставом может быть существенно ограничена за счет перераспределения в пользу совета директоров или же общего собрания участников (помимо ограничений, установленных Законом об обществах с ограниченной ответственностью на совершение крупных сделок и сделок с заинтересованностью). В частности, в соответствии с уставом может быть установлена необходимость получения согласия на совершение любого рода сделок. Одновременно закон допускает и установление неограниченных полномочий исполнительного органа, участники могут в соответствии с уставом разрешить исполнительному органу совершать любые сделки без согласия любых органов управления, за исключением сделок с заинтересованностью.

6. Хозяйственное партнерство.

6.1. Легальное понятие хозяйственного партнерства содержится в ч. 1 ст. 2 Закона о хозяйственных партнерствах: **хозяйственным партнерством признается созданная двумя или более лицами коммерческая организация, в управлении деятельностью которой принимают участие участники партнерства, а также иные лица в пределах и в объеме, которые предусмотрены соглашением об управлении партнерством.**

Сущностные **черты**, которые определяют содержание правил, регулирующих правовое положение хозяйственного партнерства:

- хозяйственное партнерство является договорным объединением лиц;
- хозяйственное партнерство является организацией, созданной для достижения определенной учредительными документами цели;
- участники хозяйственного партнерства не несут ответственности по обязательствам созданного ими юридического лица;
- хозяйственное партнерство является чрезвычайно либеральной организационно-правовой формой.

Правовое положение хозяйственных партнерств определяется в соответствии с общими положениями о коммерческих корпорациях и Законом о хозяйственных партнерствах.

6.2. По своей **правовой природе** партнерство представляет **закрытое** договорное объединение лиц с внешними атрибутами объединения капиталов, к числу которых относится только устав. Однако наличие устава как учредительного документа не делает такое объединение исключительно капиталистическим. Поскольку изменения устава, а также состава участников партнерства возможны по общему правилу по соглашению сторон, права и обязанности участников, равно как и особенности внутренней организации, определяются соглашением

об управлении партнерством¹, вести речь о том, что хозяйственное партнерство — недоговорное объединение лиц, вряд ли допустимо. По сути, все значимые характеристики хозяйственного партнерства (права и обязанности участников, структура и полномочия органов управления) определяются в соответствии с договором об управлении партнерством, а само управление в партнерстве построено на принципе консенсуальности, а не пропорциональности, что позволяет сделать вывод о том, что партнерство является договорной формой объединения лиц.

6.3. Единственным учредительным документом партнерства является **устав**, содержание которого определено в ч. 2 ст. 9 Закона о хозяйственных партнерствах. Состав сведений является минимальным; по сути, помимо обычно указываемых сведений в уставе обязательно раскрывается только лишь порядок образования исполнительного органа и его полномочия, сведения о наличии или об отсутствии соглашения об управлении партнерством и сведения о нотариусе, который хранит документы партнерства. Прочие аспекты организации отношений между участниками партнерства определяются в соответствии с **соглашением об управлении партнерством, которое не является публичным документом**, не представляется для внесения в единый государственный реестр юридических лиц, но остается доступным только для лиц, заключивших такое соглашение. С точки зрения своего существа соглашение об управлении партнерством представляет собой разновидность корпоративного договора с чрезвычайно широкими пределами договорного регулирования корпоративных отношений.

Предмет соглашения об управлении партнерством определен ч. 6 и 7 ст. 6 Закона о хозяйственных партнерствах и включает в себя две группы сведений: сведения о правах и об обязанностях участников (условия о внесении вкладов, о порядке осуществления прав, в том числе об участии в деятельности партнерства, и др.); сведения, относимые к правоспособности партнерства и порядку ее осуществления, прежде всего — о видах и порядке образования, компетенции и порядке принятия решений органами управления.

6.4. В соответствии с законом правила, в том числе ограничения компетенции органов управления, указанные в соглашении об управлении партнерством, *непротивопоставимы* неосведомленным третьим лицам и не могут повлиять на права и обязанности таковых.

¹ См. ст. 6, ч. 4 ст. 9, ч. 1 ст. 11 Закона о хозяйственных партнерствах.

6.5. Закон не устанавливает требований к минимальному размеру складочного капитала хозяйственного партнерства, однако подобное вряд ли можно признать существенным недостатком нормативного регулирования. Принимая во внимание наличие существенных транзакционных издержек, которые сопутствуют созданию и поддержанию деятельности партнерства, представляется, что размер таковых выполнит основную функцию — предотвращение создания «легкомысленных» организаций.

6.6. Права и обязанности участников хозяйственного партнерства определяются законом и соглашением об управлении партнерством, при этом основная нагрузка ложится именно на договорное регулирование прав и обязанностей участников.

Поскольку хозяйственное партнерство является объединением лиц, прекращение участия в таком юридическом лице возможно путем выхода (п. 5 ч. 1 ст. 5 Закона о хозяйственных партнерствах), состав участников партнерства не может измениться помимо воли участников (ст. 12 Закона о хозяйственных партнерствах).

6.7. Особенностью хозяйственного партнерства является возможность участия в управлении его делами третьих лиц, которые не являются его участниками (ч. 1 ст. 1 Закона о хозяйственных партнерствах). Пределы и объем участия в управлении делами партнерства таких лиц определяются соглашением об управлении партнерством. Закон не устанавливает каких-либо требований к таким лицам, которые, не являясь членами корпорации, в силу договора имеют корпоративные права. Вместе с тем следует предположить, что такие лица должны иметь основанный на законе интерес в осуществлении таких прав. К числу таких лиц можно отнести крупных инвесторов — кредиторов, которые в силу особенностей своего правового положения не имеют права участвовать в иных организациях (например, банки), однако имеют основанный на законе интерес в сохранении активов своего должника.

6.8. Единственным обязательным в соответствии с законом органом управления партнерством является единоличный исполнительный орган, который может быть избран исключительно из числа участников партнерства. Прочие органы и вовсе могут отсутствовать или же определяются по соглашению об управлении партнерством.

7. Акционерное общество.

7.1. Легальное понятие акционерного общества содержится в п. 1 ст. 96 ГК: **акционерным обществом признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций;**

участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Наиболее значимые **черты** акционерного общества:

- акционерное общество является чисто капиталистическим объединением, открытой корпорацией;
- акционерное общество является инструментом привлечения денежных средств больших неопределенных групп лиц;
- правовой режим акционерного общества построен на исключительно императивном методе регулирования, удельный вес диспозитивных норм ничтожно мал.

7.2. Правовое положение акционерного общества определяется нормами ГК, а также Законом об акционерных обществах. Кроме того, в связи с тем, что способом присвоения корпоративных прав является ценная бумага — акция, на правовое положение акционерного общества прямое воздействие имеет «ценно-бумажное право».

7.3. В соответствии с законом выделяются **два вида** акционерных обществ — **публичное и непубличное**.

Публичным является акционерное общество, акции которого публично размещаются (путем открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах. Правила о публичных обществах применяются также к акционерным обществам, устав и фирменное наименование которых содержат указание на то, что общество является публичным (п. 1 ст. 66.3 ГК). Все иные акционерные общества являются непубличными.

Правовое значение выделения публичного акционерного общества сводится к определению норм права, регулирующих правовое положение такого общества, и методологии интерпретации таковых — именно в отношении публичного акционерного общества применяется исключительно императивный метод регулирования, на него распространяются повышенные меры государственного контроля, именно такое общество публично раскрывает значительный объем информации о своей деятельности. Причиной такого подхода является источник формирования имущества публичного общества: публичное акционерное общество предлагает неопределенному кругу лиц приобрести его акции за деньги, т.е. стать акционером в обмен на корпоративные права, прежде всего потенциальную неочевидную возможность получения дохода в виде дивидендов.

7.4. Единственным учредительным документом акционерного общества является устав.

7.5. При создании акционерного общества формируется **уставный капитал**, минимальный размер которого для публичных акционерных обществ составляет 100 тыс. руб., для непубличных — 10 тыс. руб. Особенностью формирования уставного капитала акционерного общества является способ размещения акций, который заключается в выполнении предписаний законодательства о рынке ценных бумаг, касающихся регистрации выпуска (эмиссии) акций и оплаты таковых. Регистрацию выпусков ценных бумаг осуществляет Центральный банк РФ (Банк России). Все последующие операции с уставным капиталом (как увеличение, так и уменьшение) также осуществляются в соответствии с требованиями законодательства о рынке ценных бумаг и связаны с регистрацией выпусков акций. Существо процедуры регистрации выпусков акций сводится к проверке Банком России условий такого выпуска, обеспеченности выпускаемых акций действительным наполнением имуществом и выдаче разрешения на допуск таких акций для оборота на рынке ценных бумаг.

7.6. Права и обязанности акционеров определяются исключительно федеральным законом, уставное и договорное регулирование недопустимо.

Поскольку в уставном капитале акционерного общества может участвовать значительное число лиц, зачастую уставный капитал является «распыленным», «дисперсным», степень корпоративного контроля каждого отдельного акционера — незначительной, в связи с чем акционеры могут объединяться в группы для совместного осуществления прав по акциям. Формой закрепления взаимных прав и обязанностей для совместного осуществления таковых является **акционерное соглашение** (ст. 32.1 Закона об акционерных обществах).

Поскольку акционерное общество является капиталистическим объединением, прекращение участия в нем допустимо исключительно путем продажи акций. По общему правилу состав акционеров меняется помимо и против воли акционерного общества (акции находятся в свободном обороте). Возможность исключения акционера из непубличного акционерного общества, установленная абз. 4 п. 1 ст. 67 ГК, по смыслу правовой природы такой корпорации должна применяться в виде исключения и не должна иметь широкого распространения.

7.7. В публичном акционерном обществе обязательными являются четыре **органа**: высший орган — **общее собрание** акционеров, орган управления и контроля — **совет директоров, исполнительный орган** и контрольный орган — **ревизионная комиссия**.

Компетенция общего собрания акционеров определяется императивным предписанием закона и может быть изменена исключительно в случаях, прямо указанных в законе.

Голосование на общем собрании осуществляется акциями (каждый акционер имеет количество голосов, соответствующее количеству принадлежащих ему акций), за исключением случаев кумулятивного голосования. Иных исключений из указанного правила нет, все акции предоставляют одинаковые права¹.

Принятие решений осуществляется по принципу большинства, при этом в отношении общего собрания акционеров по общему правилу применяются правила о кворуме, который составляет не менее 50% акций от общего количества. Кворум определяется от числа явившихся на собрание акционеров, т.е. если на собрание явилось 50% акционеров, то для принятия решения простым большинством голосов будет достаточно 25% + 1 акция.

В соответствии с правилами п. 3 ст. 67 ГК принятие общим собранием акционеров решения и состав акционеров, присутствовавших при его принятии, подтверждаются в отношении публичного акционерного общества лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров; непубличного акционерного общества — путем нотариального удостоверения или удостоверения лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров такого общества.

В публичном акционерном обществе обязательно создается **совет директоров**. В непубличном акционерном обществе функции совета директоров может осуществлять общее собрание акционеров. Порядок деятельности и компетенция совета директоров определены диспозитивными правилами — закон допускает достаточно произвольное определение порядка проведения заседаний совета директоров и принятия им решений, а также перераспределение компетенции совета директоров за счет передачи ему отдельных полномочий общего собрания акционеров и ограничения компетенции исполнительного органа за счет введения достаточно произвольных контрольных полномочий (например, установления перечня сделок, которые исполнительный орган может совершить исключительно по решению совета директоров).

Компетенция исполнительного органа акционерного общества определена диспозитивными правилами закона, которые допускают

¹ В странах общего права такие исключения известны, в частности допускается существование акций, которые предоставляют разное количество голосов, например акционер имеет лишь 10% акций, однако в соответствии с уставом такое количество акций предоставляет ему 50% голосов от общего количества.

сужение таковой за счет передачи отдельных вопросов на разрешение совета директоров, но не допускает расширение такой компетенции.

8. Производственный кооператив.

8.1. Легальное понятие производственного кооператива содержится в п. 1 ст. 87 ГК: **производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.**

Сущностные **черты**, которые определяют содержание правил, регулирующих правовое положение производственных кооперативов:

- производственный кооператив является объединением лиц, основанным на личном трудовом и ином участии;
- производственный кооператив является закрытой корпорацией;
- члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива;
- производственный кооператив является либеральной организационно-правовой формой корпорации.

8.2. Правовое положение производственных кооперативов определяется ГК, Законом о производственных кооперативах и Законом о сельскохозяйственной кооперации.

Особенностью норм, определяющих правовое положение производственных кооперативов, является значительное количество норм дозволительного характера — норм с явно выраженным атрибутом диспозитивности.

В связи с тем, что по своей природе производственный кооператив ближе к договорной форме объединения лиц, следует предположить, что пределы допустимого договорного и уставного регулирования отношений достаточно широки. Не случайно в русском дореволюционном гражданском праве кооперативы (артели) рассматривали как разновидность полных товариществ.

8.3. Единственным учредительным документом производственного кооператива является **устав**. Минимальный объем сведений устава определен п. 2 ст. 106.2 ГК.

8.4. При создании производственного кооператива его члены формируют **паевой фонд**, минимальный размер которого не определяется законом, что обусловлено наличием правил о субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам.

8.5. Права и обязанности членов кооператива определяются законом и уставом кооператива.

Поскольку производственный кооператив является объединением лиц, прекращение участия в кооперативе возможно путем выхода (п. 1 ст. 106.5 ГК), состав членов кооператива не может измениться помимо воли товарищей (п. 3 ст. 106.5 ГК), член кооператива может быть исключен по решению общего собрания (п. 2 ст. 106.5 ГК).

Особенностью правового положения члена кооператива является возложение на него **субсидиарной ответственности** по долгам кооператива, размер которой определяется уставом кооператива, но не может быть менее 5% от размера паевого взноса.

8.6. В кооперативе обязательными являются два **органа**: высший орган — **общее собрание** членов кооператива и **исполнительный орган** — председатель кооператива. Уставом может быть предусмотрено образование коллегиального исполнительного органа — правления и наблюдательного совета.

Компетенция общего собрания членов кооператива является очень широкой — в соответствии с п. 1 ст. 15 Закона о производственных кооперативах общее собрание членов кооператива вправе рассматривать и принимать решение по любому вопросу образования и деятельности кооператива, т.е. для определения компетенции общего собрания не требуется указания на таковую в уставе.

На общем собрании членов кооператива каждому члену кооператива принадлежит один **голос** независимо от размера принадлежащего ему пая. В отношении общего собрания членов кооператива применяется понятие «кворум, который составляет по общему правилу 50% от общего числа членов кооператива, большинство для целей определения принятия решения по общему правилу считается от присутствующих на собрании».

Решение общего собрания членов кооператива оформляется протоколом.

По усмотрению членов кооператива с количеством членов более 50 в кооперативе **может быть создан наблюдательный совет**, задачей которого является контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива (ст. 16 Закона о производственных кооперативах). Компетенция и порядок деятельности наблюдательного совета определяются уставом.

Состав и компетенция исполнительных органов определяются уставом кооператива, значимые ограничения в законе не установлены. Создание коллегиального органа управления (правления) является

обязательным в случае, если в кооперативе более 10 членов, при этом в уставе должны быть определены вопросы, которые решаются единоличным исполнительным органом и которые разрешаются на основании коллегиального решения. В состав исполнительных органов могут входить исключительно члены кооператива.

9. Унитарные предприятия.

9.1. Легальное понятие унитарного предприятия содержится в п. 1 ст. 113 ГК: **унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество.**

Сущностные **черты**, которые определяют содержание правил, регулирующих правовое положение унитарных предприятий:

- унитарное предприятие не является корпоративной организацией;
- унитарное предприятие является формой участия публично-правовых образований в предпринимательском обороте;
- унитарное предприятие является консервативной организационно-правовой формой.

9.2. Правовое положение унитарных предприятий определяется ГК, а также Законом об унитарных предприятиях.

Регулирование отношений, которые возникают между учредителем унитарного предприятия и самим унитарным предприятием, основано на императивном методе правового регулирования, значимая свобода усмотрения при определении правового положения унитарного предприятия в его учредительных документах отсутствует.

9.3. Правоспособность унитарного предприятия является **специальной**, что обусловлено исключительностью такой организационно-правовой формы. Публично-правовое образование — крайне опасный участник предпринимательского оборота, поскольку он не только вступает в отношения с другими коммерсантами, но и создает правила такого оборота. Соответственно, без действительной, основанной на нормах публичного права и функциях публичной власти, на то потребности государство не должно участвовать в обороте в качестве предпринимателя. Четко указанная идея проводится в п. 4 ст. 8 Закона об унитарных предприятиях, который содержит закрытый перечень случаев, в которых может быть создано унитарное предприятие. Цель создания унитарного предприятия, определенная с соблюдением требований, установленных законом, обозначается в уставе такого предприятия, она определяет его специальную правоспособность и именно указанную цель и должно преследовать в своей деятельности такое предприятие. Выход за пределы правоспособности унитарного предприятия причиняет вред тому

публичному интересу, который преследуется созданием унитарного предприятия, а также с учетом особенностей его учредителя способен причинить существенный вред имущественным интересам прочих участников гражданского оборота.

9.4. Закон предусматривает **два вида унитарных предприятий**: унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, и унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления (казенные предприятия). Основные **различия** в правовом положении видов унитарных предприятий в контексте норм о юридических лицах сводятся к установлению полной субсидиарной ответственности собственника имущества казенного предприятия. По долгам унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, собственник ответственности не несет.

9.5. Единственным учредительным документом унитарного предприятия является устав. Минимальный объем сведений устава определен п. 3 ст. 9 Закона об унитарных предприятиях.

9.6. Унитарное предприятие — единственная коммерческая организация, которая **не является собственником** принадлежащего ей имущества, но осуществляет в отношении такого имущества особое ограниченное вещное право (о праве хозяйственного ведения и праве оперативного управления подробнее см. гл. 16 настоящего учебника).

При создании унитарного предприятия формируется его **уставный фонд**, размер которого определяется Законом об унитарных предприятиях.

Уставный фонд унитарного предприятия не может быть разделен на доли или вклады или иные части и принадлежать разным лицам, у имущества унитарного предприятия всегда один собственник, что исключает в том числе совместное учреждение несколькими публично-правовыми образованиями одного унитарного предприятия.

9.7. Права учредителя (собственника имущества унитарного предприятия) определены в ст. 20 Закона об унитарных предприятиях путем формирования закрытого перечня, иных полномочий, кроме указанных в федеральном законе, у собственника нет. К числу таких прав отнесены полномочия, которые в целом соответствуют по содержанию и природе полномочиям высшего органа управления коммерческой корпорации.

9.8. Единственным **органом** унитарного предприятия является его **исполнительный орган — руководитель**, который назначается на должность по решению собственника имущества унитарного предприятия.

Компетенция исполнительного органа унитарного предприятия определяется законом и не может быть изменена уставом или иным реше-

нием собственника имущества унитарного предприятия. Любого рода ограничения полномочий, которые могут быть введены по решению собственника, остаются исключительно в отношениях между собственником и руководителем унитарного предприятия, а последствия нарушения таких ограничений локализуются исключительно в отношениях указанных лиц и не могут повлиять на права и обязанности третьих лиц, контрагентов унитарного предприятия.

§ 11. НЕКОММЕРЧЕСКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ

1. Институт юридического лица является прежде всего гражданско-правовым оформлением правосубъектности коммерческих организаций при осуществлении ими хозяйственной деятельности, участия в имущественных отношениях, в товарном обороте. Однако и другие организации, не занимающиеся специально хозяйственной деятельностью, а осуществляющие социально-культурные, управленческие и иные общественно полезные функции, — организации, деятельность которых направлена на осуществление **некоммерческих целей (некоммерческие организации)**, для своей нормальной работы нуждаются в том, чтобы участвовать в имущественных отношениях. Им также необходимо владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, совершать определенные действия (в том числе хозяйственные операции), т.е. приобретать и осуществлять гражданские права и исполнять обязанности, что обуславливает необходимость признания таких некоммерческих организаций юридическими лицами.

Главное отличие в правовом положении всех таких организаций **от коммерческих** состоит в том, что коммерческие организации осуществляют хозяйственную деятельность, которая является для них основной и полностью регулируется гражданским правом, а для некоммерческих организаций хозяйственная деятельность является **вспомогательной**, обеспечивая их участие в имущественном обороте, и гражданско-правовой статус этих организаций носит второстепенный характер.

Некоммерческими организациями называются юридические лица, которые не преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяют полученную прибыль между участниками (п. 1 ст. 50 ГК).

Специфика деятельности организации должна определять объем ее правоспособности. Поэтому закрепление того, является организация коммерческой или некоммерческой, помогает четко определить: какие формы юридических лиц могут иметь общую правоспособность, а какие — специальную. Основное гражданско-правовое последствие

признания организации **некоммерческой** заключается в наделении ее *специальной правоспособностью* (п. 1 ст. 49 ГК).

Организационно-правовые формы некоммерческих организаций исчерпывающе поименованы в ГК (п. 3 ст. 50 ГК). Предусмотрены следующие формы некоммерческих организаций:

- потребительские кооперативы;
- общественные организации;
- общественные движения;
- ассоциации (союзы);
- адвокатские палаты;
- адвокатские образования;
- товарищества собственников недвижимости;
- казачьи общества;
- общины коренных малочисленных народов Российской Федерации;
- фонды;
- учреждения;
- автономные некоммерческие организации;
- религиозные организации;
- публично-правовые компании;
- государственные корпорации.

Как видно, закрепленный в настоящее время в Гражданском кодексе перечень видов некоммерческих организаций очень разнороден, он построен на разных основаниях, включающих как организационно-правовые формы юридических лиц, так и направления деятельности организаций; некоторые из перечисленных форм некоммерческих организаций очень близки друг другу, тем не менее закон определяет их как самостоятельные виды юридических лиц.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ (ст. 2 Закона о некоммерческих организациях).

В уставе некоммерческой организации, помимо тех сведений, которые должны содержаться в уставе всякого юридического лица, должны быть определены **предмет и цели деятельности** юридических лиц.

Цели, ради которых создано юридическое лицо, род его деятельности, как они определены в его уставе, предопределяют не только

то, какое имущество эта организация может иметь, но и то, в какие отношения может вступать, какие договоры она может заключать.

Однако необходимо разграничивать предмет уставной деятельности некоммерческой организации и конкретные правомочия по осуществлению этой деятельности. В сфере гражданского оборота конкретные правомочия такой организации могут быть шире предмета ее уставной деятельности.

Одной из форм реализации гражданской правоспособности некоммерческих организаций является их *деятельность, приносящая доход*.

Некоммерческие организации могут заниматься приносящей доход деятельностью лишь постольку, поскольку она служит достижению их целей и соответствует этим целям, ради которых они созданы, и предусмотрена уставом (п. 4 ст. 50 ГК). Такой деятельностью может быть производство товаров и услуг, отвечающих целям создания организации, а также приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и товариществах на вере в качестве вкладчика (ст. 24 Закона о некоммерческих организациях).

Полученный доход должен использоваться некоммерческой организацией для покрытия расходов, связанных с той некоммерческой деятельностью, которая осуществляется для достижения целей, ради которых существует юридическое лицо. Обусловлено это недопущением отклонения деятельности некоммерческой организации от ее основной цели.

Исходя из того, что некоммерческие организации обладают специальной правоспособностью, законом могут быть установлены ограничения на предпринимательскую и иную приносящую доход деятельность некоммерческих организаций отдельных организационно-правовых форм и видов (п. 2 ст. 24 Закона о некоммерческих организациях), а также на отдельные виды деятельности, которыми вправе заниматься некоммерческие организации.

2. Некоммерческие организации являются либо **корпоративными юридическими лицами (**корпорациями**), где участники юридического лица являются членами такой корпорации, либо **унитарными** юридическими лицами, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства (ст. 65.1 ГК).**

Корпоративными некоммерческими организациями признаются юридические лица, которые не преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяют полученную прибыль между участниками (п. 1 ст. 50 и ст. 65.1 ГК), **учредители (участники) которых приобретают право участия (членства) в них и формируют их высший орган.**

Большая часть всех некоммерческих организаций относится к корпорациям.

Некоммерческие корпорации создаются в **организационно-правовых формах** потребительских кооперативов, общественных организаций, общественных движений, ассоциаций (союзов), адвокатских палат, адвокатских образований, товариществ собственников недвижимости, казачьих обществ, общин коренных малочисленных народов Российской Федерации.

Признаки некоммерческой корпорации:

- 1) основная цель организации не связана с извлечением прибыли;
- 2) организация не распределяет полученную прибыль между участниками;
- 3) учредители (участники) приобретают право участия (членства) в них, обладают корпоративными правами и несут корпоративные обязанности, предусмотренные ст. 65.2 ГК;
- 4) учредители (участники) формируют высший орган некоммерческой корпорации в соответствии с п. 1 ст. 65.3 ГК.

Все некоммерческие корпорации являются собственниками своего имущества, в том числе того, что передано членами корпорации в качестве имущественных взносов.

3. Потребительский кооператив — основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 123.2 ГК).

Правовое положение потребительских кооперативов определяется как ГК, который устанавливает **общие положения**, регламентирующие организацию и деятельность всех потребительских кооперативов, так и **специальными законами** об отдельных видах потребительских кооперативов.

Гражданский кодекс определяет **примерный** (не исчерпывающий) **перечень видов** потребительских кооперативов, к которым относятся жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы (п. 3 ст. 50 ГК).

Все указанные некоммерческие корпорации объединяет общее — цель создания, в отличие от производственных кооперативов, создаваемых для совместной хозяйственной деятельности, основанной на личном труде их участников, является **удовлетворение материальных и иных потребностей** их членов, а различает то, удовлетворение каких именно материальных и иных потребностей преследуют граждане

и (или) юридические лица, участвующие в создании того или иного кооператива, — в жилье, садоводстве или огородничестве и т.д.

В настоящее время **деятельность** различных видов потребительских кооперативов регламентируют Закон о потребительской кооперации, Закон о сельскохозяйственной кооперации, Закон о садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан, Закон о кредитной кооперации, Закон о ЖНК, ЖК (разд. V «Жилищные и жилищно-строительные кооперативы»).

Члены потребительского кооператива не обязаны лично участвовать в его делах, но должны вносить вклады в имущество кооператива. С этой точки зрения потребительские кооперативы сравнивают с объединениями капиталов, тогда как производственные кооперативы ближе к объединениям лиц¹.

В создании потребительского кооператива *в качестве его учредителей (членов) могут выступать как граждане, так и юридические лица* (коммерческие или некоммерческие), если специальных ограничений не предусмотрено федеральным законом в отношении какого-либо из видов кооператива. Минимальное число учредителей также может быть установлено специальным законом в отношении отдельных видов кооперативов. Граждане или юридические лица могут одновременно участвовать в нескольких потребительских кооперативах, в том числе однородных по характеру деятельности.

В *уставе* потребительского кооператива должны быть указаны:

- сведения о наименовании с указанием на основную цель его деятельности, а также слово «кооператив», сведения о месте нахождения;
- предмет и цели деятельности кооператива;
- порядок вступления в члены кооператива;
- порядок выхода из кооператива и выдачи паевого взноса, иных выплат;
- размер и порядок внесения паевых взносов, меры ответственности за нарушение обязательств по внесению паевых взносов;
- состав и компетенция органов управления кооператива и органов контроля за деятельностью кооператива, порядок принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;
- порядок покрытия членами кооператива понесенных им убытков.

¹ См.: Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. М., 2010. С. 258.

Возможно осуществление потребительским кооперативом и деятельности, приносящей доход, например, сдача в аренду неиспользуемого имущества, оказание услуг. По решению общего собрания членов кооператива доходы, полученные от такой деятельности, подлежат расходованию на общие нужды.

Управление потребительским кооперативом: по общему правилу высшим (волеобразующим) органом потребительского кооператива (как корпорации) является **общее собрание** его членов (участников). Каждый член потребительского кооператива, принимая участие в управлении делами кооператива, независимо от размера паевого взноса обладает лишь одним голосом. Общее собрание правомочно принять к своему рассмотрению любой вопрос, касающийся деятельности кооператива, и обладает исключительной компетенцией при рассмотрении целого ряда вопросов, определенных законом (ст. 65.3 ГК) и уставом кооператива. Общее собрание образует другие **органы** кооператива, прежде всего **исполнительные** (волеизъявляющие) органы. В качестве постоянно действующего коллегиального исполнительного органа в потребительском кооперативе, как правило, создается **правление**. Единоличным исполнительным органом является **председатель**.

Права и обязанности членов потребительского кооператива: независимо от вида потребительского кооператива и правового положения его членов они в полной мере обладают правами и обязанностями участников некоммерческой корпорации (п. 1 ст. 65.2 ГК).

Член потребительского кооператива **вправе** в любое время **выйти** из его состава, получив стоимость своего пая, а в случаях, предусмотренных законом и уставом кооператива, также иные выплаты. Член кооператива также может по общему правилу произвести **отчуждение** своего пая и таким образом выйти из состава кооператива. Пай может **перейти по наследству**.

Член потребительского кооператива несет **обязанности по уплате** вступительного, паевого и иных (целевых, дополнительных) **взносов**. Одной из важнейших обязанностей членов кооператива является необходимость покрыть образовавшиеся убытки, возникшие в результате деятельности кооператива, за счет дополнительных взносов. В случае невнесения или неполного внесения дополнительного взноса каждый член кооператива солидарно несет субсидиарную ответственность по долгам кооператива в размере неуплаченных сумм и только при недостаточности имущества кооператива (ст. 123.3 ГК).

Законом установлены **ограничения** на возможности **преобразования** (изменения организационно-правовой формы) потребительского коо-

ператива (п. 3 ст. 123.2 ГК). Потребительский кооператив может быть преобразован в общественную организацию, ассоциацию (союз), автономную некоммерческую организацию или фонд. Еще меньше вариантов быть преобразованными у жилищных и жилищно-строительных кооперативов, которые могут преобразоваться только в товарищество собственников недвижимости (жилья). При этом утрачиваются паевые отношения, а члены становятся собственниками не только жилых и нежилых помещений, но также общего имущества.

Следует согласиться с высказанным в литературе мнением, что поскольку право собственности наряду с членами жилищных и жилищно-строительных кооперативов, полностью выплатившими паевой взнос, возникает у членов дачного и гаражного кооперативов (этот перечень неисчерпывающий) (п. 4 ст. 218 ГК), то такие кооперативы также могут преобразовываться в товарищества собственников недвижимости¹.

4. Общественная организация — это добровольное объединение граждан, объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей, для представления и защиты общих интересов и достижения иных не противоречащих закону целей (п. 1 ст. 123.4 ГК).

Таким образом, общественные организации представляют собой **корпоративные** (основанные на членстве) **объединения граждан**, созданные с целью совместного удовлетворения различных нематериальных, прежде всего духовных, потребностей.

В зависимости от целей объединения граждан, вида интересов и потребностей, удовлетворения которых граждане хотят достичь таким объединением, к общественным организациям закон относит следующие **виды объединений**: политические партии, профессиональные союзы (профсоюзные организации), органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления (п. 3 ст. 50 ГК). Перечень видов не является исчерпывающим.

В настоящее время деятельность различных видов общественных организаций, помимо норм ГК, регулируется рядом специальных законов. Им посвящены Закон об общественных объединениях, Закон о некоммерческих организациях, Закон о политических партиях, Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности», отдельные нормы Феде-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Юридические лица: Постатейный комментарий к главе 4 / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2014. С. 393.

рального закона от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (в части регулирования деятельности территориальных общественных самоуправлений).

Всякая общественная организация является **собственником** своего имущества, в том числе переданного ей учредителями (участниками, членами) в качестве вступительных и членских взносов и по другим основаниям.

Общественные организации по общему правилу создаются по инициативе **не менее чем трех граждан**. Другой количественный критерий для учредителей общественной организации может быть предусмотрен федеральными законами об отдельных видах общественных организаций.

Помимо сведений, подлежащих включению в устав любого юридического лица, **устав** общественной организации должен содержать сведения о предмете и целях ее деятельности, а также условия о порядке вступления (принятия) в организацию и выхода из нее, составе и компетенции ее органов и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, об имущественных правах и обязанностях участника (члена) организации и о порядке распределения имущества, оставшегося после ликвидации организации.

Управление в общественной организации: высшим (волеобразующим) органом общественной организации является **съезд (конференция)** или **общее собрание** членов, которые избирают его **исполнительные** (волеизъявляющие) **органы** и обладают исключительной компетенцией, определенной законом и уставом организации. **К исключительной компетенции** высшего органа общественной организации наряду с вопросами, которые решает высший орган любой корпорации, относится также принятие решений о размере и порядке уплаты ее участниками (членами) членских и иных имущественных взносов.

Из числа своих членов общественные организации могут избирать постоянно действующие **коллегиальные исполнительные органы** (совет, президиум, правление и пр.), при этом обязательно образуется **единоличный исполнительный орган** (председатель, президент и т.п.).

Общественные организации относятся к юридическим лицам, в отношении которых их **участники** (члены) **не имеют имущественных прав и не отвечают по обязательствам** организации.

Все члены общественных организаций имеют **равные корпоративные права**, предусмотренные ГК, другими законами, и пользуются своими правами в порядке, предусмотренном их уставами. В процессе

осуществления деятельности организации все ее члены вправе безвозмездно пользоваться оказываемыми услугами организации. Члены общественной организации несут и **равные обязанности** как участники корпорации, а также обязанности по уплате членских взносов.

Общественная организация по решению ее участников (членов) может быть **преобразована** в ассоциацию (союз), автономную некоммерческую организацию или фонд (п. 4 ст. 123.4 ГК).

5. Общественным движением является состоящее из участников общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения (п. 1 ст. 123.7-1 ГК).

Выделяя общественное движение в самостоятельную организационно-правовую форму некоммерческих корпораций, ГК ограничивается только определением, что такое общественное движение как юридическое лицо и отсылает к Закону об общественных объединениях, который по отношению к нормам ГК является специальным законом. Данный Закон определяет общественное движение как состоящее из участников и **не имеющее членства** массовое общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения (ст. 9). При этом высшим руководящим органом общественного движения является **съезд (конференция)** или **общее собрание** (причем, по-видимому, участников объединения — не членов, а лишь поддерживающих цели движения). Постоянно действующим руководящим органом общественного движения является **выборный коллегиальный орган**, подотчетный съезду (конференции) или общему собранию.

Представляется, что общественное движение (как юридическое лицо) в действительности лишь **один из видов общественных организаций**, отличающийся от других лишь незначительными нюансами, не имеющими формообразующего значения.

6. Ассоциацией (союзом) признается объединение юридических лиц и (или) граждан, основанное на добровольном или в установленных законом случаях на обязательном членстве и созданное для представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов, для достижения общественно полезных целей, а также иных имеющих некоммерческий характер целей (п. 1 ст. 123.8 ГК).

Союзы как вид юридического лица — одна из «классических» форм.

Некоммерческие организации в организационно-правовой форме ассоциаций или союзов создаются на **добровольной, договорной** основе объединяющихся лиц либо в установленных законом случаях

основываются на **обязательном членстве** объединяющихся лиц (как юридических лиц, так и граждан).

Гражданский кодекс приводит **примерный** (не исчерпывающий) **перечень** разновидностей различных некоммерческих объединений, которые относятся к ассоциациям или союзам. В форме ассоциации (союза) создаются, в частности, объединения лиц, имеющие целями координацию их предпринимательской деятельности, представление и защиту общих имущественных интересов, профессиональные объединения граждан, не связанные с их участием в трудовых отношениях и защитой трудовых прав (объединения нотариусов, оценщиков, лиц творческих профессий и др.), саморегулируемые организации и их объединения.

Прямо отнесены к ассоциациям (союзам) некоммерческие партнерства, объединения работодателей, объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленные и нотариальные палаты (п. 3 ст. 50 ГК).

Перечисленные виды некоммерческих организаций **не признаются** самостоятельными организационно-правовыми формами юридических лиц, а являются лишь разновидностями в рамках одной организационно-правовой формы — ассоциаций (союзов). На сегодняшний день ассоциациями (союзами) являются достаточно широкий круг некоммерческих корпораций с самыми разными целями некоммерческого характера, участвовать в которых могут одновременно как *граждане*, так и *юридические лица*, причем в любых сочетаниях.

В зависимости от целей деятельности ассоциации (союзы) могут быть классифицированы на несколько групп: **во-первых**, созданные для представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов участников таких объединений (членов корпорации); **во-вторых**, для достижения общественно полезных целей (т.е. цели ставятся не «узко корпоративные», а направленные на благо неопределенного круга лиц, всего общества или его отдельных групп); **в-третьих**, создаваемые для иных не противоречащих закону и имеющих некоммерческий характер целей.

Имущество ассоциации или союза первоначально формируется за счет вступительных взносов учредителей, но и в дальнейшем одним из основных поступлений в имущество ассоциации (союза) должны все-таки быть регулярные поступления от участников (членов) корпорации, порядок внесения которых должен быть определен уставом организации.

Права и обязанности членов ассоциаций и союзов, независимо от вида самой ассоциации (союза) и правового положения ее участников, являются корпоративными (п. 1 ст. 65.2 ГК). В том числе у них есть право

участвовать в управлении делами объединения и обязанность нести субсидиарную ответственность по долгам ассоциации (союза), если такая ответственность предусмотрена уставом (п. 3 ст. 123.8 ГК).

Помимо этого член ассоциации и союза имеет право безвозмездно пользоваться ее услугами (в том числе по защите общих имущественных интересов). Услуга, оказываемая члену ассоциации (союза), должна носить некоммерческий характер, осуществляться в процессе основной целевой деятельности объединения и соответствовать предмету и целям его деятельности.

Наряду с общекорпоративными обязанностями члены ассоциации (союза) обязаны уплачивать предусмотренные уставом членские **взносы** и вносить дополнительные имущественные взносы в имущество ассоциации (союза) при наличии соответствующего легитимного решения органа ассоциации (союза).

Прекращение членства в ассоциации и союзе возможно либо **добровольное** (выход), либо **принудительное** (исключение).

Особенности управления в ассоциациях и союзах вытекают из корпоративной природы и некоммерческого характера их деятельности.

Высшим органом управления ассоциации (союза) является общее собрание ее членов. Если число членов ассоциации (союза) достаточно велико (более 100), высшим органом может являться съезд, конференция или иной представительный (коллегиальный) орган, определяемый уставом в соответствии с законами об отдельных видах ассоциаций (союзах). Компетенция такого органа и порядок принятия им решений также определяются в соответствии с ГК законом и уставом корпорации (п.1 ст. 65.3 ГК).

Как в любой корпорации (кроме хозяйственных товариществ), от имени ассоциации (союза) права и обязанности юридического лица осуществляет **исполнительный орган** (ст. 53 ГК).

Реорганизация ассоциации (союза) может быть осуществлена по решению общего собрания членов ассоциации или союза (съезда, конференции или иного представительного органа). Ассоциация (союз) может быть **преобразована** в общественную организацию, автономную некоммерческую организацию или фонд (п. 4 ст. 123.8 ГК).

Особенности правового положения ассоциаций (союзов) отдельных видов установлены законами об этих видах некоммерческих организаций.

7. Товарищество собственников недвижимости — это добровольное объединение собственников недвижимого имущества (помещений в здании, в том числе в многоквартирном доме, или в нескольких зданиях, жилых домов, дачных домов, садоводческих, огороднических или дачных

земельных участков и т.п.), созданное ими для совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (вещами), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами (п. 1 ст. 123.12 ГК).

Наиболее регламентированы в законодательстве правовое положение и деятельность двух видов товариществ собственников недвижимости: это **товарищества собственников жилья** (им посвящена ст. 291 ГК и соответствующий раздел ЖК) и садоводческие, огороднические или дачные некоммерческие товарищества.

Товариществом собственников жилья признается добровольное объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме (п. 1 ст. 135 ЖК).

Садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое товарищество — некоммерческая организация, учрежденная гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства.

Товарищество собственников недвижимости близко по своим целям и другим признакам некоммерческих корпораций к потребительскому кооперативу, но имеет свои особенности, что позволяет выделить его в отдельную организационно-правовую форму. Одним из самых главных отличий товариществ от потребительских кооперативов является то, что в товариществах собственников недвижимости нет паевых правоотношений. В кооперативах средства паевого фонда являются средствами юридического лица и имеют строго целевое назначение. А члены товариществ собственников недвижимости являются собственниками недвижимого имущества. Кроме того, у членов товарищества собственников недвижимости нет имеющейся у членов кооператива обязанности покрывать образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов¹.

Гражданский кодекс устанавливает общие положения о всех товариществах собственников недвижимости (ст. 65.3, 123.1, 123.12–123.14 ГК).

¹ Подробнее об этом см.: Гражданский кодекс Российской Федерации. Юридические лица: Постатейный комментарий к главе 4 / Под ред. П.В. Крашенинникова. С. 426.

По общему правилу общее имущество в многоквартирном доме, а также объекты общего пользования в садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих товариществах принадлежат членам соответствующего товарищества собственников недвижимости на праве **общей долевой собственности** (иное, однако, может быть предусмотрено законом). Состав такого имущества и порядок определения долей в праве общей собственности на него устанавливаются законом.

Доля в праве общей собственности на общее имущество следует судьбе права собственности на помещение или земельный участок.

Управление в товариществе собственников недвижимости: **высшим органом** управления товарищества является **общее собрание** его членов (участников). Создается также **единоличный исполнительный орган** (председатель) и постоянно действующий **коллегиальный исполнительный орган** (правление).

8. Казачьими обществами признаются внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации объединения граждан, созданные в целях сохранения традиционного образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества, а также в иных целях, предусмотренных Федеральным законом от 5 декабря 2005 г. № 154-ФЗ «О государственной службе российского казачества» (далее — Закон о казачестве), добровольно принявших на себя в порядке, установленном законом, обязательства по несению государственной или иной службы (п. 1 ст. 123.15 ГК).

Казачье общество характеризуется следующими **признаками**:

- это объединение исключительно граждан РФ;
- цели объединения — сохранение традиционного образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества, а также возрождение российского казачества, защита его прав;
- члены казачьих обществ добровольно принимают на себя в порядке, установленном законом, обязательства по несению государственной или иной службы.

Управление казачьим обществом осуществляется **общим** (учредительным) **собранием, конференцией, съездом (кругом)** казачьего общества (высшим органом управления), атаманом казачьего общества (**единоличный исполнительный орган**), а также другими органами управления казачьего общества, образуемыми в соответствии с уставом казачьего общества.

По сути казачьи общины — это **разновидность общественной организации**.

Так же как и общественная организация, казачье общество по решению его членов может быть **преобразовано** в ассоциацию (союз) или автономную некоммерческую организацию.

9. Общинами коренных малочисленных народов Российской Федерации признаются добровольные объединения граждан, относящихся к коренным малочисленным народам Российской Федерации и объединившихся по кровнородственному и (или) территориально-соседскому признаку в целях защиты исконной среды обитания, сохранения и развития традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры (п. 1 ст. 123.16 ГК).

К коренным малочисленным народам Российской Федерации закон, в частности, относит народы, проживающие в районах Севера, Сибири и Дальнего Востока на территориях традиционного расселения своих предков, сохраняющие традиционные образ жизни, хозяйствование и промыслы, насчитывающие менее 50 тыс. человек и осознающие себя самостоятельными этническими общностями (ст. 1 Федерального закона от 20 июля 2000 г. № 104-ФЗ «Об общих принципах организации общин коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации»)¹.

Признаки, присущие данному виду некоммерческой корпорации: это объединения **граждан**, относящихся к коренным малочисленным народам, **принцип** объединения — кровнородственный и (или) территориально-соседский, **цель** объединения — защита исконной среды обитания, сохранение и развитие традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры.

Учредителями общин малочисленных народов могут выступать только лица, относящиеся к малочисленным народам, достигшие возраста 18 лет. Число учредителей не может быть менее **трех**.

Община коренных малочисленных народов по решению ее членов может быть **преобразована** в ассоциацию (союз) или автономную некоммерческую организацию.

По сути общины коренных малочисленных народов с точки зрения их гражданской правосубъектности и внутренних (корпоративных) отношений не имеют принципиальных формообразующих отличий от потребительских кооперативов.

9. Адвокатскими палатами признаются некоммерческие организации, основанные на обязательном членстве для реализации целей, предусмотренных законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре (п. 1 ст. 126.16-1 ГК).

Адвокатские палаты создаются в виде адвокатских палат субъектов Российской Федерации (объединяют на обязательной основе всех

¹ Постановлением Правительства РФ от 24 марта 2000 г. № 255 утвержден Единый перечень коренных малочисленных народов Российской Федерации.

адвокатов одного субъекта Российской Федерации) и Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации (объединяющей адвокатские палаты субъектов Российской Федерации).

Правовое положение и деятельность адвокатских палат определяются законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре.

Адвокатскими образованиями как юридическими лицами являются некоммерческие корпорации, созданные в соответствии с законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре в целях осуществления адвокатами адвокатской деятельности (п. 1 ст. 123.16-1 ГК).

Адвокатские образования как юридические лица могут создаваться в виде коллегии адвокатов, адвокатского бюро или юридической консультации и, в отличие от адвокатских палат, являются добровольными (а не на основе обязательного членства) объединениями граждан на профессиональной основе для непосредственного осуществления адвокатской деятельности, т.е. квалифицированной юридической помощи, оказываемой на профессиональной основе в целях защиты прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Выделение адвокатских палат и образований в самостоятельные организационно-правовые формы некоммерческих организаций с точки зрения концептуальной представляется необоснованным.

10. Фондом как юридическим лицом признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства, учрежденная на основе добровольных имущественных взносов учредителей для достижения социальных и общественно полезные цели (п. 1 ст. 123.17 ГК).

Среди всех разновидностей некоммерческих организаций, предусмотренных российским гражданским законодательством, фонды (наряду с союзами) являются наиболее «классической» организационно-правовой формой.

Фонд как юридическое лицо обладает следующими признаками: 1) это некоммерческая организация, не имеющая в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли, а имеющая некоммерческие цели; 2) фонд является унитарной организацией и учреждается на основе добровольных имущественных взносов учредителей не на условиях членства (фиксированного участия) (ст. 123.17 ГК).

Отличительной особенностью фонда является то, что фонд — не объединение лиц, а объединение имущества для достижения социальных и общественно полезных целей в широком смысле.

Фонд может преследовать благотворительные, культурные, образовательные или иные социальные, общественно полезные цели. Если точнее, то фонды создаются для материального обеспечения достижения

указанных целей и поэтому их деятельность носит строго целевой характер, определяемый специальной правоспособностью (п. 1 ст. 49 ГК).

Наиболее известными **разновидностями** фонда как организационно-правовой формы являются **благотворительный фонд**, предусмотренный Законом о благотворительной деятельности (ст. 7) и **общественный фонд**, о котором упоминается в ст. 10 Закона об общественных объединениях.

Термин «фонд» является **многозначным**. В законодательстве предусмотрены различные виды юридических лиц (как коммерческих, так и некоммерческих организаций), в названии которых используется термин «фонд», но которые таковыми по своей правовой природе и содержанию **не являются**. Так, в соответствии с Федеральным законом от 7 мая 1998 г. № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах» негосударственный пенсионный фонд может создаваться в форме акционерного общества, т.е. является коммерческой организацией. Нельзя относить к фондам организации, созданные государством для управления различными внебюджетными фондами и являющиеся по существу учреждениями: Пенсионный фонд РФ, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования, Фонд социального страхования РФ. Не относится к фондам и Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, являющийся государственной корпорацией (ст. 7.1 Закона о некоммерческих организациях, Федеральный закон от 21 июля 2007 г. № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства»).

Существенным для деятельности **фонда** является необходимость формирования учредителями имущественной основы для достижения целей фонда, поскольку именно и прежде всего за счет этого имущества фонд может и должен осуществлять деятельность, направленную на достижение целей, ради которых он создан.

Имущество, которое передано фонду его учредителями, является **собственностью** самого **фонда**. Такой же режим установлен законом и в отношении имущества, приобретенного по иным основаниям (ст. 213 ГК).

Источниками формирования имущества фонда могут быть в том числе различные добровольные имущественные взносы и пожертвования как граждан, так и организаций, не являющихся его учредителями (благотворители, спонсоры и др.); выручка от реализации товаров, работ, услуг; дивиденды (доходы, проценты), получаемые по акциям, облигациям, другим ценным бумагам и вкладам (депозитам); доходы, получаемые от собственности.

Фонд обязан в соответствии с законом **публично** вести свои имущественные дела. Это выражается в том, что фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества (соответствующие нормы содержатся и в ГК, и в Законе о некоммерческих организациях).

Исходя из специальной правоспособности фондов, законом могут быть установлены ограничения на их приносящую доход (предпринимательскую) деятельность. Так, благотворительные фонды не вправе учреждать хозяйственные общества совместно с другими лицами, т.е. могут выступать только в качестве единственного участника (п. 4 ст. 12 Закона о благотворительной деятельности). Фонды, как и другие некоммерческие организации, не могут выступать коммерческими представителями (ст. 184 ГК), финансовыми агентами (ст. 825 ГК), доверительными управляющими (ст. 1015 ГК), не могут быть стороной договора коммерческой концессии (ст. 1027 ГК) и договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности (ст. 1041 ГК).

Фонд может быть учрежден как **гражданами**, так и **юридическими лицами**, а также публично-правовыми образованиями.

Отдельные законы о некоммерческих организациях различных видов определяют круг возможных учредителей соответствующих фондов путем императивных установлений или запретов. Так, органы государственной власти и местного самоуправления не могут выступать учредителями благотворительных фондов (ст. 8 Закона о благотворительной деятельности).

Поскольку фонд — организация, не имеющая членства, состав его учредителей в дальнейшем не может меняться. Для обладания статусом учредителя фонда имеет значение лишь факт нахождения в их составе на момент учреждения фонда.

Управление фондом: должен быть образован **высший коллегиальный орган**, а также **единоличный** и (или) **коллегиальный исполнительный орган**. Кроме того, в фонде должен быть создан надзорный орган за деятельностью фонда и использованием его средств — **попечительский совет**, который, имея достаточно широкие полномочия, при этом осуществляет свою деятельность исключительно на общественных началах.

Фонд, независимо от формы реорганизации, **не может быть реорганизован** (п. 3 ст. 123.17 ГК). Напротив, фонд может быть создан в результате преобразования практически любой некоммерческой организации: частного учреждения, некоммерческого партнерства, автономной некоммерческой организации, ассоциации или союза.

Для фонда предусмотрены **дополнительные**, по сравнению с другими видами юридических лиц, **основания ликвидации**. Так, фонд может быть ликвидирован, если его имущества недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества не реальна, а также если цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены или в случае уклонения фонда в его деятельности от целей, предусмотренных его уставом.

Ликвидация фонда происходит в особом порядке: только на основании решения суда по заявлению заинтересованных лиц. Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество фонда направляется в соответствии с уставом на цели, для достижения которых он была создан, и (или) на благотворительные цели.

11. Учреждение — унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера (п. 1 ст. 123.21 ГК).

Главным отличием учреждения от всех других организационно-правовых форм некоммерческих организаций является то, что оно единственное **не является собственником** закрепленного за ним имущества. Собственником имущества созданного учреждения является его учредитель, а на закрепленное собственником за учреждением и приобретенное самим учреждением по иным основаниям имущество оно приобретает **право оперативного управления** (ст. 296, 298—300 ГК).

Учреждение может быть создано как гражданином, так и юридическим лицом либо публично-правовым образованием. При этом в создании учреждения **не допускается соучредительство** нескольких лиц.

В организационно-правовой форме учреждения в настоящее время действует большинство организаций образования, просвещения и науки, здравоохранения, культуры и спорта (школы и вузы, научные институты, больницы, музеи, библиотеки, театры и т.п.). Учреждениями также являются органы государственной и муниципальной власти и управления. Особенности правового положения отдельных видов учреждений устанавливаются специальным законодательством.

В зависимости от того, кто является учредителем учреждения, закон выделяет следующие **виды учреждений**: **частные** учреждения (когда учреждение создано гражданином или юридическим лицом) и **государственные** или **муниципальные**. В свою очередь государственные или муниципальные учреждения в зависимости от порядка финансового обеспечения деятельности и объема правоспособности подразделяются на **казенные, бюджетные и автономные** учреждения.

Частное учреждение не вправе отчуждать либо иным способом распоряжаться имуществом, закрепленным за ним собственником или приобретенным за счет средств, выделенных ему собственником.

Казенное учреждение не вправе отчуждать либо иным способом распоряжаться имуществом без согласия собственника имущества (независимо, как и за счет кого оно приобретено).

Частное и казенное учреждения **отвечают** по своим обязательствам только находящимися в их распоряжении денежными средствами. При недостаточности денежных средств **субсидиарную ответственность** по обязательствам таких учреждений несет собственник его имущества.

Автономное и бюджетное учреждения без согласия собственника не вправе распоряжаться особо ценным **движимым** имуществом, закрепленным за ними собственником или приобретенным за счет средств, выделенных им собственником на приобретение такого имущества. **Недвижимым** имуществом бюджетное учреждение также не вправе распоряжаться без согласия собственника, независимо от того, по каким основаниям оно поступило в оперативное управление бюджетного учреждения и за счет каких средств оно приобретено, а автономное — только если оно было приобретено за счет собственника или им закреплено за учреждением. Остальным имуществом, находящимся у бюджетного и автономного учреждений на праве оперативного управления, они по общему правилу вправе распоряжаться самостоятельно (ст. 298 ГК).

В отличие от частного и казенного бюджетное и автономное учреждения отвечают по обязательствам **всем** находящимся у них на праве оперативного управления **имуществом**, в том числе приобретенным за счет доходов, полученных от приносящей доход деятельности.

По обязательствам бюджетного и автономного учреждений при недостаточности их имущества, которым в соответствии с законом они могут отвечать, субсидиарную ответственность несет собственник, только если обязательство связано с причинением вреда гражданам (п. 5, 6 ст. 123.22 ГК).

Управление в учреждении: учредитель назначает его руководителя, являющегося **единоличным исполнительным органом** учреждения. В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, руководитель государственного или муниципального учреждения может избираться его коллегиальным органом и утверждаться его учредителем (как это предусмотрено, например, в государственных высших учебных заведениях).

По решению учредителя в учреждении могут быть созданы **коллективные органы**, подотчетные учредителю.

Частное учреждение может быть **преобразовано** учредителем в автономную некоммерческую организацию или фонд. Законом могут быть предусмотрены случаи, когда государственное или муниципальное учреждение может быть **преобразовано** в некоммерческую организацию иных организационно-правовых форм.

Особенности правового положения казенного, бюджетного учреждения и частного учреждения определены соответственно в нормах БК и Закона о некоммерческих организациях, автономного учреждения — Закона об автономных учреждениях. Кроме того, правовое положение учреждения (особенности создания, структуры органов управления, ликвидации и пр.), в зависимости от осуществляемых ими функций и видов деятельности, определяется в многочисленных федеральных законах, в том числе не являющихся специальными законами об учреждениях: «Об образовании», «О науке и государственной научно-технической политике» и др.

12. Автономная некоммерческая организация (АНО) — унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства и созданная на основе имущественных взносов граждан и (или) юридических лиц в целях предоставления услуг в сферах образования, здравоохранения, культуры, науки и иных сферах некоммерческой деятельности (п. 1 ст. 123.24 ГК).

В форме автономной некоммерческой организации могут создаваться учебные заведения, спортивные клубы, лечебно-оздоровительные заведения, научные центры, приюты и другие заведения, оказывающие услуги в различных областях общественно полезной деятельности. На практике данная организационно-правовая форма получила очень широкое распространение, что свидетельствует о ее жизнеспособности и востребованности¹.

Учредителями автономной некоммерческой организации могут быть как **граждане**, так и **юридические лица**, причем в любых сочетаниях соучредительства, а также публично-правовые образования (если в отношении них такое участие не запрещено законом). Автономная некоммерческая организация также может быть создана **одним лицом**.

Имущество, переданное автономной некоммерческой организации ее учредителями, является **собственностью** автономной некоммерческой организации. Учредители автономной некоммерческой организации не сохраняют права на имущество, переданное ими в собственность этой организации, не отвечают по обязательствам созданной ими автоном-

¹ *Новак Д.В.* К упорядочению системы некоммерческих организаций // Вестник гражданского права. 2007. № 3.

ной некоммерческой организации, а она не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Автономная некоммерческая организация очень близка по своей природе к фонду, также является унитарной, создается по такому же принципу, но в сравнении с фондом с более узкими целями — предоставление услуг в сферах некоммерческой деятельности.

Гражданский кодекс устанавливает, что любой из учредителей может по своему усмотрению **выйти** из их состава, а также по решению учредителей в состав учредителей автономной некоммерческой организации могут быть **приняты** новые лица, что не свойственно для других унитарных некоммерческих организаций, в которых нет отношений членства.

Управление деятельностью автономной некоммерческой организации осуществляют ее **учредители** в порядке, установленном ее *уставом*.

В ней **может быть** создан постоянно действующий **коллегиальный орган** (органы) с закреплением его компетенции в уставе и **должен быть назначен единоличный** исполнительный орган (председатель, генеральный директор и т.п.).

Автономная некоммерческая организация по решению своих учредителей может быть **преобразована** в фонд.

13. Религиозная организация — являющееся унитарной некоммерческой организацией добровольное объединение граждан Российской Федерации или постоянно проживающих на ее территории иных лиц, образованное ими в целях совместного исповедания и распространения веры и зарегистрированное в качестве юридического лица (п. 1 ст. 123.26 ГК).

Религиозной организацией признаются **три вида** создаваемых в целях совместного исповедания и распространения веры объединений: **добровольное объединение граждан** (местная религиозная организация), **объединение этих организаций** (централизованная религиозная организация), а также созданная указанным объединением организация и (или) **руководящий или координирующий орган**.

Гражданско-правовое положение религиозных организаций, помимо ГК, определяются также Федеральным законом от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Местная религиозная организация может быть создана не менее чем 10 гражданами-учредителями, **централизованная** религиозная организация — не менее чем тремя местными религиозными организациями или другой централизованной религиозной организацией.

Религиозные организации являются **собственниками** принадлежащего им **имущества**, в том числе пожертвованного религиозным организациям или приобретенного ими по иным предусмотренным законом

основаниям. Учредители религиозной организации **не сохраняют имущественные права** на имущество, переданное ими этой организации в собственность.

Особенностью правового режима религиозной организации является то, что на принадлежащее религиозным организациям имущество богослужебного назначения **не может быть обращено взыскание** по требованиям их кредиторов.

В законе установлен **запрет на преобразование** религиозной организации в юридическое лицо другой организационно-правовой формы.

14. Организационно-правовая форма **публично-правовой компании** поименована ГК в закрытом перечне некоммерческих организаций (п. 3 ст. 50 ГК) и отнесена законом к **унитарным** некоммерческим организациям (п. 1 ст. 65.1 ГК).

Публично-правовой компанией является унитарная некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией осуществляющая свою деятельность в интересах государства и общества, наделенная публично-правовыми функциями и полномочиями.

Публично-правовая компания создается в порядке, установленном Законом о публично-правовых компаниях.

Закон о публично-правовых компаниях также определяет в соответствии с Гражданским кодексом особенности правового положения публично-правовых компаний, порядка их деятельности, в том числе, управления, совершения отдельных видов сделок, правового режима имущества, реорганизации и ликвидации.

Публично-правовая компания может быть создана на основании отдельного (специального) федерального закона или указа Президента РФ и действовать в этом случае будет на основании этих специальных закона или указа и устава, утверждаемого Правительством РФ.

Публично-правовая компания может быть создана путем реорганизации государственной корпорации (с ограничениями, установленными Законом о публично-правовых компаниях), акционерного общества, единственным участником которого является Российская Федерация. Порядок такой реорганизации должен определяться специальным федеральным законом (ст. 2 Закона о публично-правовых компаниях).

Публично-правовая компания может быть создана в целях проведения государственной политики, оказания государственных услуг, управления государственным имуществом, обеспечения модернизации и инновационного развития экономики, осуществления контрольных, управленческих и иных общественно полезных функций и полномочий в отдельных сферах и отраслях экономики, реализации особо важных

проектов и государственных программ, в том числе по социально-экономическому развитию регионов, а также в целях выполнения иных функций и полномочий публично-правового характера.

Имущество, переданное публично-правовой компанией государством как ее учредителем в качестве имущественного вклада, а также доходы от ее деятельности являются **собственностью** публично-правовой компании.

Как и создание, реорганизация и ликвидация публично-правовой компании могут осуществляться только на основании специального федерального закона или указа Президента Российской Федерации.

Публично-правовая компания не может быть признана несостоятельной (банкротом) (п. 1 ст. 65 ГК).

16. Государственная корпорация — это не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного вклада и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций (ст. 7 Закона о некоммерческих организациях).

Название «государственная корпорация» не отражает суть такой организации. Как следует из п. 1 ст. 65.1 ГК и ст. 7 Закона о некоммерческих организациях, по своей природе государственная корпорация **не является корпоративным образованием**, поскольку не имеет членства, но, напротив, имеет **унитарную структуру** и **прямо отнесена законом к таким организациям**.

Главная особенность правового статуса государственной корпорации состоит в том, что он каждый раз полностью определяется специальным **федеральным законом** (что роднит ее с публично-правовой компанией).

Примерами созданных специальными федеральными законами являются ныне действующие Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростех», Агентство по страхованию вкладов, Государственная корпорация — Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, Государственная корпорация «Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос».

К указанным государственным корпорациям, а также к иным юридическим лицам, создаваемым Российской Федерацией на основании специальных федеральных законов, применяются положения ГК.

Глава 7

ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫЕ ОБРАЗОВАНИЯ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. ГРАЖДАНСКАЯ ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫХ ОБРАЗОВАНИЙ

1. Субъектами гражданского права, наряду с физическими и юридическими лицами, выступают также публично-правовые образования. Участие последних в гражданско-правовых отношениях всегда актуально и насчитывает многовековую историю. В соответствии с п. 1 ст. 124 ГК к публично-правовым образованиям относятся: Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

2. Участие публично-правовых образований в гражданских правоотношениях характеризуется рядом особенностей:

1) в целом такое участие обусловлено необходимостью осуществления возложенных на них функций — экономических, социально-культурных, обеспечения безопасности и защиты населения и др. Публично-правовые образования, вступая в отношения гражданского оборота, не могут исходить из каких-либо частных интересов; здесь должны преследоваться только цели и задачи, обуславливающие возможность наиболее эффективного отправления публичной власти. Это должно учитываться в процессе волеобразования и волеизъявления публично-правовых образований;

2) государство как **носитель власти** (суверенитета) является важнейшим субъектом публичного права. Однако в гражданских правоотношениях **не должны проявляться властные полномочия** государства, равно как и иных публично-правовых образований, их особое положение как субъектов публичного права;

3) **правоспособность** государства, иных публично-правовых образований как участников гражданских правоотношений носит специфический характер. Ее природа, содержание обусловлены тем, что названные субъекты призваны выполнять прежде всего основные, **публичные функции**; участие же в гражданских правоотношениях для них носит **вспомогательный** (подчиненный) **характер** в отличие правоспособности юридических лиц.

По поводу юридической природы правоспособности государства, иных публично-правовых образований в литературе высказаны различные позиции. Одни авторы правоспособность государства считают общей (универсальной)¹, другие — трактуют ее как специальную². Высказана и такая точка зрения, согласно которой правоспособность государства является целевой: она вытекает из той функции носителя публичной власти, которую в интересах всего общества выполняет государство³.

Учитывая, что государство и другие публично-правовые образования могут иметь лишь такие гражданские права и обязанности, которые соответствуют их закрепленным в законодательстве целям и задачам, следует согласиться с тем, что правоспособность названных публичных образований носит **специальный**, а не общий (универсальный) характер;

4) к публично-правовым образованиям **применяются** нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, **если иное не вытекает** из закона или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК). Следовательно, феномен государства (иного публично-правового образования) нельзя отождествлять с конструкцией юридического лица. По своей организационной структуре, порядку создания, формам имущественного обособления, порядку осуществления деятельности и т.д. публично-правовое образование, безусловно, **отличается** от юридического лица.

§ 2. ПОРЯДОК УЧАСТИЯ ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫХ ОБРАЗОВАНИЙ В ОТНОШЕНИЯХ, РЕГУЛИРУЕМЫХ ГРАЖДАНСКИМ ПРАВОМ

1. По общему правилу (ст. 125 ГК) от имени Российской Федерации и субъектов РФ могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти в рамках своей компетенции, регламентированной в установленном законом порядке. Соответственно, от имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять имущественные

¹ См.: Гражданское право России: Курс лекций / Под ред. О.Н. Садикова. Ч. 1. М., 1996. С. 112 (автор главы — В.В. Залесский); Гражданское право: Учебник для вузов / Под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. Ч. 1. М., 1998. С. 141 (автор гл. 7 — В.А. Плетнев).

² См.: Советское гражданское право. Субъекты гражданского права / Под ред. С.Н. Бра-туся. М., 1984. С. 270–271 (автор раздела — М.И. Брагинский); Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1. М., 2004. С. 283 (автор гл. 8 — Е.А. Суханов).

³ Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. Т. 1. М., 2011. С. 220 (автор гл. 8 — А.А. Иванов).

и личные неимущественные права и обязанности органы местного самоуправления в пределах их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Вместе с тем в случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативными актами субъектов РФ и муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать не только государственные органы, органы местного самоуправления, но также юридические лица и граждане.

Действующее законодательство не предусматривает случаев непосредственного участия в гражданских правоотношениях от имени Российской Федерации и ее субъектов высших органов государственной власти — Президента РФ, Федерального Собрания РФ, глав администраций или законодательных органов субъектов Федерации¹. Для материально-технического обеспечения деятельности этих органов создаются юридические лица — управления делами, финансово-хозяйственные отделы и т.п., выступающие в организационно-правовой форме учреждений или унитарных предприятий.

2. Действия органов государственной власти, местного самоуправления и иных специально уполномоченных лиц, совершенные в пределах их компетенции, считаются действиями самих публично-правовых образований. Поэтому важно определить, входят ли соответствующие действия, совершаемые названными органами и лицами, в круг их полномочий, определенный в установленном порядке.

3. От имени Российской Федерации в большинстве случаев функции в рамках гражданских правоотношений осуществляются органами исполнительной власти. Исполнительную власть Российской Федерации осуществляет Правительство РФ, федеральные министерства, службы и агентства.

4. На уровне субъектов Российской Федерации исполнительные функции возложены на правительства, администрации, мэрии и иные органы исполнительной власти.

¹ Такой позиции, в частности, придерживаются Е.А. Суханов, П.В. Крашенинников (см.: Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Е.А. Суханова. Т. 1. М., 2004. С. 286 (автор гл. 8 — Е.А. Суханов); Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. Т. 1: Комментарий к части первой / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2014 (автор комментария к ст. 125 ГК РФ — П.В. Крашенинников). Иную точку зрения см.: Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. Т. 1. М., 2011. С. 225 (автор гл. 8 — А.А. Иванов; Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный) / Под ред. О.Н. Садикова. М., 1995. С. 169—170.

5. Согласно п. 2 ст. 125 ГК от имени муниципальных образований выступают органы местного самоуправления в рамках их компетенции. Органы местного самоуправления — это избираемые непосредственно населением муниципального образования и (или) образуемые представительным органом муниципального образования в соответствии с действующим законодательством, уставами муниципальных образований органы, наделенные собственными полномочиями по решению вопросов местного значения¹. К органам местного самоуправления относятся представительные органы муниципальных образований, главы муниципальных образований, местные администрации (исполнительно-распорядительные органы) и другие органы.

От имени муниципального образования приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности, выступать в суде без доверенности вправе главы местной администрации и другие должностные лица в соответствии с уставом муниципального образования². Органы местного самоуправления решают вопросы местного значения. Те из названных органов, которые наделены правами юридического лица, выступают в организационно-правовой форме муниципального учреждения и подлежат государственной регистрации в этом качестве в установленном законом порядке.

§ 3. ОСОБЕННОСТИ УЧАСТИЯ ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫХ ОБРАЗОВАНИЙ В ОТДЕЛЬНЫХ ВИДАХ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Участие в **вещных правоотношениях**. Материальной основой для участия публично-правовых образований в гражданских правоотношениях выступает имущество, принадлежащее им на праве собственности.

Имущество публично-правовых образований можно подразделить на две группы: 1) **закрепленное** за государственными и муниципальными унитарными предприятиями (в том числе казенными предприятиями) и учреждениями соответственно на праве хозяйственного ведения и оперативного управления и 2) **не закрепленное** за указанными субъектами. Средства государственного или местного бюджета и иное имущество,

¹ Федеральный закон от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ (ред. от 5 апреля 2016 г.) «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» (п. 49 ст. 2) // СЗ РФ. 2002. № 24. Ст. 2253.

² Федеральный закон от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ (ред. от 3 июля 2016 г.) «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (ст. 41) // СЗ РФ. 2003. № 40. Ст. 3822.

не закрепленное за государственными и муниципальными предприятиями и учреждениями, составляют соответственно **казну** Российской Федерации, субъекта РФ, муниципальную **казну** городского, сельского поселения или другого муниципального образования.

Участие публично-правовых образований в вещных правоотношениях характеризуется рядом особенностей.

1.1. Законодательством предусмотрены, кроме общих, специальные основания возникновения права собственности у публично-правовых образований. Среди них такие специфические основания, как налогообложение, конфискация, реквизиция имущества, национализация, выкуп земельных участков для государственных или муниципальных нужд, выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей и иные случаи.

1.2. Имеются особенности, связанные с осуществлением правомочий по владению, пользованию и распоряжению собственностью публично-правовых образований. Уполномоченные государственные органы непосредственно осуществляют правомочия собственника имущества, не закрепленного за государственными унитарными предприятиями, государственными учреждениями. Аналогично, муниципальные образования реализуют свои правомочия собственника имущества, не закрепленного за муниципальными унитарными предприятиями и учреждениями. Частью своего имущества публично-правовые образования распоряжаются путем передачи его государственным, муниципальным унитарным предприятиям или учреждениям соответственно в хозяйственное ведение или оперативное управление.

Уполномоченные органы осуществляют предусмотренные законодательством **контрольные функции** за использованием имущества, закрепленного за предприятиями и учреждениями. Так, в соответствии с действующим законодательством государственное или муниципальное унитарное предприятие может распоряжаться закрепленным за ним на праве хозяйственного ведения недвижимым имуществом только с согласия собственника данного имущества в лице уполномоченного им органа¹.

1.3. Особенности прекращения права собственности на имущество, находящееся в собственности публично-правовых образований, устанавливаются только **законами** Российской Федерации. Так, согласно

¹ Гражданский кодекс РФ (ст. 294, 295); Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ (ред. от 23 мая 2016 г.) «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» // СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746; Постановление Правительства РФ от 6 июня 2003 г. № 333 (с изм. от 6 апреля 2013 г.) «О реализации федеральными органами исполнительной власти полномочий по осуществлению прав собственника имущества федерального государственного унитарного предприятия» // СЗ РФ. 2003. № 24. Ст. 2327.

ст. 217 ГК имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества.

2. Участие в договорных отношениях. Публично-правовые образования могут быть субъектами различных обязательственных правоотношений, возникающих из договоров. Наиболее часто такие правоотношения возникают из договоров поставки, подряда, оказания услуг для государственных или муниципальных нужд, займа и кредита, государственной или муниципальной гарантии и др.

Российская Федерация может быть участником соглашения о разделе продукции — договора, в силу которого она предоставляет субъекту предпринимательской деятельности на возмездной основе и на определенный срок исключительные права на поиски, разведку и добычу минерального сырья на участке недр, указанном в соглашении, и на ведение связанных с этим работ, а инвестор обязуется осуществить проведение указанных работ за свой счет и на свой риск¹.

Публично-правовые образования могут быть участниками правоотношений, возникающих в результате осуществления эмиссии государственных и муниципальных ценных бумаг. Они могут быть участниками правоотношений, связанных с бюджетным кредитованием. Бюджетный кредит может быть предоставлен Российской Федерации, государственным, муниципальным публично-правовым образованиям, а в соответствующих случаях юридическому лицу на основании договора, заключенного с учетом особенностей бюджетного законодательства Российской Федерации на условиях и в пределах бюджетных ассигнований. К отношениям сторон, возникшим из договора о предоставлении бюджетного кредита, применяется гражданское законодательство, если иное не предусмотрено Бюджетным кодексом. Публично-правовые образования могут выступать в качестве гарантов по обязательствам, связанным с эмиссией облигаций².

Публично-правовые образования могут быть субъектами и ряда других гражданско-правовых отношений, возникающих из договора. Так, публично-правовые образования могут быть участниками договоров дарения, однако только в качестве одаряемых. Особой разновидностью дарения выступает пожертвование (ст. 582 ГК). Пожертвования могут осуществляться в том числе публично-правовым образованиям.

¹ Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ (ред. от 5 апреля 2016 г.) «О соглашениях о разделе продукции» (п. 1 ст. 2) // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 18.

² Закон о РЦБ.

3. Российская Федерация, государственные и муниципальные публичные образования могут быть обладателями интеллектуальных прав как на результаты интеллектуальной деятельности, так и в отношении средств индивидуализации.

Публично-правовые образования могут участвовать в корпоративных правоотношениях. Они могут быть также участниками и других гражданских правоотношений, в том числе возникающих из неосновательного обогащения. К таким отношениям подлежат применению нормы гл. 60 ГК.

Публично-правовые образования в ряде случаев выступают субъектами наследственных правоотношений, возникающих как по завещанию, так и по закону.

§ 4. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫХ ОБРАЗОВАНИЙ

1. Публично-правовые образования, как и все иные субъекты гражданского права, отвечают по своим обязательствам принадлежащим им имуществом. По общему правилу они не несут ответственности по обязательствам друг друга, а также по обязательствам созданных ими юридических лиц. Юридические лица, созданные публично-правовыми образованиями, не отвечают по их обязательствам (ст. 126 ГК).

Из этого общего правила законом установлен ряд исключений и особенностей.

1. Это общее правило не распространяется на случаи, когда Российская Федерация приняла на себя гарантию (поручительство) по обязательствам субъекта Федерации, муниципального образования или юридического лица либо указанные субъекты приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам Российской Федерации (п. 6 ст. 126 ГК).

2. По обязательствам публично-правовых образований не может быть обращено взыскание на имущество, которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также имущество, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

3. Обращение взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, допускается только в случаях, предусмотренных законом.

4. Казенное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. Однако при недостаточности денежных средств **субсидиарную ответственность** по обязательствам казенного учреждения несет собственник его имущества (п. 4 ст. 123.22 ГК).

5. По обязательствам бюджетного или автономного учреждения, связанным с **причинением вреда гражданам**, при недостаточности имущества этих учреждений, на которое в соответствии с законом может быть обращено взыскание, субсидиарную ответственность несет собственник имущества бюджетного или автономного учреждения (Российская Федерация, субъект Федерации, муниципальное образование) (п. 5, 6 ст. 123.22 ГК).

6. Собственник имущества казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества (абз. 3 п. 6 ст. 113 ГК).

2. Источником удовлетворения обязательственных требований, предъявляемых к публично-правовым образованиям, выступает соответственно **казна** Российской Федерации, субъекта Федерации или муниципального образования.

Публично-правовые образования выступают как непосредственные субъекты **внедоговорной ответственности**. Общее положение об этом закреплено в ст. 16 ГК, в соответствии с которой убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или их должностных лиц, в том числе издания не соответствующих законодательству актов этих органов, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом Федерации или муниципальным образованием.

Государство несет ответственность перед реабилитированными жертвами политических репрессий.

Публично-правовые образования несут ответственность за вред, причиненный гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде и другими противоправными действиями, предусмотренными в п. 1 ст. 1070 ГК.

Особенности ответственности Российской Федерации, субъектов Федерации в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных субъектов должны определяться законом об иммунитете государства и его собственности (ст. 127 ГК), который пока не принят. Отдельные указания на этот счет содержатся в разных нормативных актах (см., например, Закон о разделе продукции (ст. 23), ГПК (ст. 401), АПК (ст. 251)).

Глава 8

ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

§ 1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ОБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Гражданское право опосредует в своеобразных юридических формах экономический оборот, т.е. движение в обществе материальных и нематериальных благ. В самом общем виде **объектами гражданских правоотношений¹ можно назвать блага**, в связи с принадлежностью и (или) передачей которых у субъектов возникают права и обязанности.

Благами в гражданско-правовом смысле являются предметы и явления, способные удовлетворять потребности субъектов. Благом может быть почти все: вещь, вещество, энергия, информация, художественный образ, оценка людьми друг друга².

Способом оформления принадлежности объекта правоотношения является абсолютное право (право собственности на вещь, исключительное право на произведение). Передача же объекта сопровождается возникновением обязательственного права. Существуют объекты, в отношении которых возможно установление только абсолютных прав (неотчуждаемые нематериальные блага) или только обязательственных (услуги).

2. Легальный перечень объектов гражданских прав дан в ст. 128 ГК. Названные там виды объектов сообразно их природе можно распределить по следующим группам:

1) **имущество³**. Оно бывает телесным (осязаемым, наличным). Видами телесного имущества закон считает вещи, наличные деньги

¹ По терминологии ГК — объектами гражданских прав.

² Пожалуй, единственное, что не может быть объектом частного правового притязания, — это субъект права. Присвоение субъекта противоречит и логическому понятию объекта, и соображениям морали, и требованиям современного правопорядка. Интересно формулировка австрийского права: объектом считается «все, что отличается от лица и служит для пользования человеку» (§ 285 ABGB).

³ Термин «имущество» используется в законе в разных значениях. Им может обозначаться вещь или совокупность вещей (ст. 606, 607 ГК). В ст. 128 ГК этот термин применен

и документарные ценные бумаги. С равным успехом имущество может быть бестелесным (неосязаемым, безналичным). Видами бестелесного имущества являются безналичные деньги, бездокументарные ценные бумаги и имущественные права;

- 2) работы и услуги;
- 3) интеллектуальная собственность;
- 4) нематериальные блага.

3. Классификация объектов в зависимости от их способности находиться в гражданском обороте излагается в ст. 129 ГК. По общему правилу всякий объект не ограничен в обороте. Такой объект может принадлежать любым субъектам и переходить от одного лица к другому свободно.

Для некоторых видов объектов законом или подзаконным актом могут быть установлены различные ограничения оборотоспособности. Может быть ограничен круг лиц, которые вправе обладать этими объектами (ядерные реакторы в РФ могут принадлежать только государству). Может быть введен разрешительный (лицензионный) порядок совершения сделок с объектами (для приобретения сколько-нибудь эффективного гражданского оружия требуется разрешение). Возможно сочетание этих способов и применение иных вариантов: ограничение в сравнении с общими правилами круга совершаемых сделок или круга возможных участников сделок, повышение требований к оформлению сделок, установление преимущественного права покупки объекта и пр.

В отношении природных ресурсов действует обратная презумпция: их оборот возможен в той мере, в какой он разрешен законом.

Весьма своеобразный режим сообщает ст. 129 ГК результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации. Данные нематериальные объекты с точки зрения законодателя находятся вне оборота, а отчуждаются лишь права на них и материальные носители (экземпляры фонограммы, например).

§ 2. ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ ВЕЩЕЙ

1. Главной составной частью имущества являются вещи — именно посредством вещей удовлетворяется основная масса потребностей субъектов.

Вещь — это предмет материального мира, могущий быть в обладании человека и служащий удовлетворению его потребностей.

к сочетанию вещей, документов и прав. В состав наследственной массы входят вещи, права и обязанности (ст. 1112 ГК).

Вещь материальна. Она устойчиво существует независимо от субъекта. Вещь как физическое тело имеет массу и пространственные пределы. Поэтому вещи легко и удобно присваивать, что сделало вещи исторически первым классом объектов гражданских правоотношений.

Существующая в гражданском праве **классификация** вещей основана прежде всего на различении реально существующих типичных свойств той или иной совокупности вещей. Классификация устанавливает для каждой группы вещей соответствующий ее природным или социальным свойствам правовой режим.

2. Движимые и недвижимые вещи. Один из важнейших критериев классификации вещей — их способность к передвижению. По этому признаку все вещи подразделяются на движимые и недвижимые. **Недвижимой** признается всякая вещь, прочно связанная с землей. Связь с землей проявляется в том, что данную вещь невозможно переместить без несоразмерного ущерба ее назначению. В ГК приводятся примеры недвижимых вещей — земельные участки, участки недр, здания, сооружения, объекты незавершенного строительства. Все эти объекты относятся к категории вещей, «недвижимых по природе». Вместе с тем Кодекс допускает существование и «недвижимости по закону». Подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания ГК прямо называет недвижимостью. Кроме того, к недвижимым вещам относятся помещения и машино-места внутри зданий, если границы таких помещений и мест описаны в установленном порядке (абз. 3 п. 1 ст. 130 ГК).

Понятие движимых вещей определяется в законе по остаточному принципу — движимой является любая вещь, не относящаяся к недвижимости.

Юридическое значение различения движимости и недвижимости состоит в установлении особых правил для оборота недвижимого имущества. Вещные права на недвижимость и движение этих прав по общему правилу подлежат государственной регистрации. Напротив, специальная регистрация прав на движимые вещи обычно не требуется. Для большинства сделок с недвижимостью требуется соблюдение классической письменной формы в виде **одного документа** под страхом признания сделки недействительной, тогда как сделки с движимыми вещами подчиняются общим правилам о форме сделок. Недвижимость может быть приобретена в собственность по давности владения не ранее, чем по истечении 15 лет, хотя для движимости достанет и пяти лет.

3. Делимые и неделимые вещи. В физическом смысле неделимых вещей нет, разделить при желании можно все. Однако ГК все же го-

ворит о неделимых вещах. **Неделимой** признается такая вещь, раздел которой в натуре невозможен без разрушения, повреждения вещи или изменения ее назначения и которая выступает в обороте как единый объект вещных прав (даже если она имеет составные части). Распиленный пополам компакт-диск невозможно воспроизвести и впору выбросить (разрушение). Разобранный на запасные части автомобиль собрать обратно в принципе можно, но в разобранном виде нельзя использовать для перемещения в пространстве. Если же взять такие вещи, как семена, продукты питания или горючее, то их можно делить практически бесконечно без ущерба для их сущности и назначения.

Неделимая вещь по общему правилу может стать предметом взыскания только целиком. В вещных отношениях неделимость вещи приводит к возникновению отношений общей собственности, когда такая вещь попадает в обладание нескольких лиц. Сособственники не могут прекратить право общей собственности путем физического раздела вещи. Вместо этого используется выплата денежной компенсации. Неделимость вещи как предмета обязательства порождает солидарность обязательства, тогда как по общему правилу при множественности лиц обязательство бывает долевым. Неделимость вещи как предмета наследования дает наследнику, пользовавшемуся вещью до открытия наследства, преимущественное право на ее получение.

4. Простые и сложные вещи. Гражданский закон в первую очередь опирается на понятие единичной телесной материальной вещи. **Сложной** же вещью он называет совокупность различных вещей, которые соединены таким образом, который предполагает их использование по общему назначению (стадо, библиотека, сервис).

Правовое значение выделения категории сложных вещей состоит в облегчении оборота. Действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части. Впрочем, сторонам в этом вопросе предоставляется свобода выбора, ибо данная норма сформулирована как диспозитивная.

5. Главная вещь и принадлежность. Критерий классификации здесь — самостоятельность выступления вещи в обороте. **Главная вещь** используется, как правило, самостоятельно и в принципе может обойтись без принадлежности. **Принадлежность** обычно обслуживает главную вещь и самостоятельно не используется. Примерами могут служить музыкальный инструмент и футляр для него, некое устройство с пультом дистанционного управления (при условии, что устройством можно управлять и без пульта), автомобиль и домкрат.

Принадлежность следует судьбе главной вещи. Если кто-то желает пустить в оборот вещь без принадлежности, об этом должна быть сделана соответствующая оговорка.

6. Основная вещь (*капитал*) в соотношении с плодами, продукцией и доходами. Вещи в процессе их использования могут приносить своему хозяину дополнительные поступления. Традиционно различаются три разновидности подобных поступлений — плоды, продукция и доходы. **Плодами** обычно именуются продукты органического развития вещи, которые не требуют для своего появления деятельного участия человека. **Продукцией** считается результат производительного использования вещи. Без приложения человеческих усилий продукция не возникает. **Доходы** — это поступления (чаще всего денежные) от участия вещи в гражданском обороте¹.

В принципе для всех трех разновидностей поступлений от вещи установлен единый правовой режим. Согласно ГК любые поступления от использования имущества принадлежат собственнику основной вещи. Иное может быть установлено законом (например, ст. 606 ГК) или договором, а также вытекать из существа обязательства.

7. Одушевленные и неодушевленные вещи. Основную массу вещей, участвующих в гражданском обороте, составляют материальные неодушевленные предметы. Когда гражданские правоотношения складываются по поводу живых существ, к ним в первую очередь применяются специальные правила, а уже потом, если таковых не оказалось, — общие правила об имуществе.

В отношении всех животных действует запрет на жестокое с ними обращение. Дикие животные могут поступить в собственность частного лица только после правомерного изъятия их из среды обитания, до этого они находятся в собственности государства. При определении юридической судьбы домашних животных может приниматься во внимание их привязанность к человеку. Если установлен факт жестокого обращения с домашними животными, любое лицо может в судебном порядке потребовать их принудительного выкупа.

8. Вещи потребляемые и непотребляемые. Суть различия этих категорий состоит в ответе на вопрос: сохраняет ли вещь свои свойства после однократного использования? Если вещь исчезает полностью (продовольствие, топливо) или преобразуется в другую вещь (семена,

¹ Соотношение понятий «плоды», «продукция» и «доходы» можно показать на примере сенокосного участка. Трава на нем будет плодом, скошенное сено — продукцией, а поступления от сдачи участка в аренду — доходом.

строительные материалы), она потребляема. Если же вещь в процессе использования лишается своих свойств постепенно (изнашивается), она считается непотребляемой (одежда, оборудование).

Одни гражданско-правовые договоры могут быть заключены в отношении только непотребляемых вещей (аренда). Другие договоры могут иметь своим предметом обе рассматриваемые категории вещей (купля-продажа).

9. Индивидуально-определенные и родовые вещи. Степень индивидуализации вещей в гражданском обороте может быть различной. В одних случаях вполне достаточно указать на род и количество передаваемых по договору вещей (тысяча рублей, взятых займы). В других случаях закон настаивает на том, чтобы вещь можно было выделить среди подобных ей вещей (кадастровый номер отчуждаемой недвижимости). Некоторые вещи просто **уникальны**. В большинстве же ситуаций одна и та же вещь сообразно обстоятельствам сделки может быть определена ее участниками и как родовая, и как индивидуальная. Например, купить можно или вообще некое количество зерна известного качества (родовая вещь), или данное количество его, сложенное в таком-то месте (индивидуальная вещь); один автомобиль зеленого цвета (родовая вещь) или автомобиль с данным идентификационным номером (индивидуальная вещь).

Индивидуально-определенные вещи юридически незаменимы. Случайная гибель таких вещей освобождает обязанное лицо от необходимости передать их контрагенту по договору. В отношении родовых вещей, напротив, действует правило «род не гибнет». Должник остается обязанным предоставить определенное количество вещей, ибо, несмотря на гибель данной партии, у него сохраняется возможность изыскать другие вещи того же рода и качества.

Если вещь не погибла, а просто не передана должником, то потребовать исполнения этой обязанности в натуре может только тот кредитор, который не поленился вещь индивидуализировать. С родовыми же вещами в аналогичной ситуации можно рассчитывать лишь на денежное возмещение ущерба.

10. Существующие и будущие вещи. По общему правилу закон начинает реагировать на присутствие вещи только после ее появления. Но права и обязанности, связанные с вещью, могут возникнуть и до ее реального появления. Гражданскому праву с древнейших времен известно понятие будущих вещей, или *res futura*. Будущая вещь может выступать предметом обязательства, несмотря на то, что в момент возникновения обязательства этой вещи еще не существует. Объектом вещного права будущая вещь не является.

§ 3. ДЕНЬГИ КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Особую категорию объектов гражданских правоотношений составляют деньги.

Только деньгам присуще свойство быть универсальным средством учета. Пассивы и активы хозяйствующих субъектов описываются исключительно в денежном выражении.

Платежеспособность суммы денег определяется не свойствами материалов, использованных для изготовления купюр или монет, не их весом или количеством, а исключительно числом денежных единиц.

В гражданском праве деньгами можно погасить практически любой имущественный долг. Более того, деньги используются и в неимущественных отношениях для компенсации ущемления нематериальных благ. Наряду с этим в некоторых типах правоотношений деньги выступают не в роли эквивалента стоимости отчуждаемого блага, а в качестве самостоятельного объекта (заем).

Для денежных обязательств действует обратное правило определения места исполнения — не по месту жительства должника, а по месту жительства кредитора.

За неисполнение денежных обязательств установлена специфическая ответственность — сначала всегда начисляются проценты, а убытки взыскиваются только тогда, когда они не покрыты процентами.

Деньги, в отличие от других вещей, никогда не могут быть виндичированы от добросовестного приобретателя.

Своеобразие денег обуславливается также их двойственной правовой природой. С одной стороны, **наличные деньги** представляя собой родовые и делимые вещи. Денежное обязательство по передаче наличных денег надлежаще исполняется посредством простой передачи купюр и монет. С другой стороны, **безналичные денежные средства** ГК вещами не признает, а зачисляет в категорию иного имущества. В теории права безналичные деньги по общему мнению признаются разновидностью имущественных прав. Эти права учитываются специальными субъектами, чаще всего банками, на счетах клиентов. Безналичный расчет — это не передача вещей, а списание средств со счета плательщика и зачисление их на счет получателя.

Другими разновидностями денег является **национальная и иностранная валюта**. Официальной денежной единицей России является рубль. Он считается законным платежным средством. Это означает, что денежные обязательства должны быть выражены в рублях. Валюта обязательства еще может быть иностранной (с условием оплаты соот-

ветствующей суммы в рублях), но валюта платежа — всегда только рубль. Платить в РФ иностранными деньгами можно только при наличии какого-либо иностранного элемента (расчеты с нерезидентами, оплата товаров за границей и т.п.). Обычным же гражданам и юридическим лицам в их повседневной деятельности это запрещено.

§ 4. ЦЕННЫЕ БУМАГИ КАК ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Легальное определение ценных бумаг дано в ст. 142 ГК: **ценными бумагами являются документы, соответствующие установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов.**

Признаки документарных ценных бумаг:

1) любая ценная бумага представляет собой **документ**, материальный носитель информации. Информация о принадлежности субъективного гражданского права зафиксирована на каком-либо материальном (чаще всего бумажном) носителе. Движение права, выраженного в ценной бумаге, в известной степени связано с движением документа;

2) ценной бумагой признается лишь такой документ, при составлении которого **соблюдены все требования закона о его форме и реквизитах**. Если же хотя бы часть таких требований не соблюдается, то документ не признается ценной бумагой (хотя и сохраняет значение письменного доказательства);

3) всякая ценная бумага создается с целью зафиксировать какое-либо **субъективное гражданское право**. Чаще всего это обязательственные права (облигация, например, дает право на получение денег). Нередко в ценных бумагах выражаются права участия в юридических лицах (акция¹). В особо оговоренных случаях ценные бумаги могут выражать вещные права (коносамент, ипотечный сертификат участия). Зачастую в одной ценной бумаге содержится целый набор прав;

4) **право**, выраженное в ценной бумаге, **может быть реализовано** не иначе, как **по предъявлению** этого документа. Передача права из ценной бумаги также требует обязательной передачи документа (начало презентационности);

5) перечню ранее упомянутых содержательных признаков соответствует довольно большое число документов, но ГК признает ценными

¹ Существование документарных акций допускалось ранее действовавшими законами и допускается иностранными правовыми актами.

бумагами только те из них, которые прямо **названы** таковыми в тексте нормативного акта¹;

6) в каждом случае упоминания в законе ценной бумаги общие предписания гражданского законодательства отходят на задний план и применяются в лучшем случае субсидиарно, для восполнения пробелов. Непосредственно же отношения сторон регулируются **специальными правилами**, созданными для ценных бумаг (примеры такого подхода – ст. 145, 815 ГК)².

2. Подобно тому, как деньги могут существовать в наличной и безналичной формах, ценные бумаги также имеют две разновидности: **документарные** и **бездокументарные**. Легальное определение бездокументарных ценных бумаг содержится в ст. 142 ГК: ценными бумагами признаются также обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав.

Признаки бездокументарных ценных бумаг:

1) если в классической ценной бумаге право имеет некий материальный носитель, то для бездокументарных ценных бумаг характерно полное **отсутствие вещного воплощения**. Право существует помимо бумажных документов;

2) несмотря на всю свою автономность, права, выраженные в бездокументарных ценных бумагах, все же нуждаются в оформлении. Первой стадией такого оформления является **решение о выпуске** или иной аналогичный акт эмитента. В решении о выпуске должны содержаться данные, достаточные для установления объема прав, закрепленных ценной бумагой;

3) документарным ценным бумагам присуще начало презентационности: осуществление или передача прав из ценных бумаг возможны только при предъявлении этих бумаг. Поскольку в случае с бездокументарными ценными бумагами предъявлять попросту нечего, **начало презентационности заменено учетной техникой**: осуществление или передача прав возможны только при соблюдении правил учета. Как при безналичных расчетах между плательщиком и получателем денег стоит банк, так и при обращении бездокументарных ценных бумаг между эмитентом

¹ Примерный перечень видов ценных бумаг дан в п. 2 ст. 142 ГК: акция, вексель, закладная, инвестиционный пай паевого инвестиционного фонда, коносамент, облигация, чек.

² Признак выведен не из текста легального определения, а из всего массива нормативных предписаний о ценных бумагах.

и владельцем ценной бумаги стоит **регистратор** (лицо, осуществляющее учет прав по ценным бумагам). **Учет прав осуществляется путем внесения записей по счетам.** Переход прав, например, осуществляется посредством списания бездокументарных ценных бумаг со счета отчуждателя и зачисления их на счет приобретателя. Неизбежно возникающие в таких случаях вопросы ответственности регистратора, сохранности учетных данных, защиты прав владельцев и проч. решаются как в актах специального законодательства, так и в общей части ГК.

Признаки закрытого перечня и особого правового режима не вошли в легальное определение бездокументарных ценных бумаг, но с учетом последующих предписаний законодательства все же могут считаться атрибутами этих объектов.

Режим некоторых документарных ценных бумаг может быть уподоблен режиму бездокументарных. Для этого достаточно сдать их на хранение регистратору. После этого движение прав из этих бумаг возможно только при обращении к регистратору. Гражданский кодекс такое действие называет обездвижением ценных бумаг, закон о рынке ценных бумаг — **депонированием.**

3. Другим критерием классификации ценных бумаг может являться способ легитимации **управомоченного лица.** По этому критерию выделяются три вида ценных бумаг: **именные, ордерные и предъявительские.**

Именная ценная бумага выдается с указанием конкретного управомоченного лица. Исполнение по такой бумаге должно быть произведено или **этому лицу, или иному лицу**, к которому права на ценную бумагу перешли от первоначального владельца в соответствии с **правилами**, установленными для **уступки требования (цессии).** Чаще всего это делается путем совершения на ценной бумаге именных передаточных надписей, но возможны и иные способы передачи прав.

Именная ценная бумага, удостоверяющая денежное требование, не может быть истребована от добросовестного приобретателя.

Восстановление прав по утраченной именной ценной бумаге осуществляется судом в порядке особого производства по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение.

Ордерная ценная бумага также выдается с указанием конкретного управомоченного лица. Однако исполнение по ней должно быть осуществлено не только первому приобретателю, но и тому лицу, на которое он укажет, его «приказу» (ордеру, отсюда название этого вида бумаг). **Передача прав** по ордерным ценным бумагам осуществляется посредством учинения на бланке ценной бумаги **передаточной надписи (индоссамента).** Соблюдать правила цессии не требуется. Если

для именных ценных бумаг **индоссамент** всегда **именной**, то для ордерных допускается еще и **бланковый** (не содержащий указания лица, в пользу которого он сделан).

Правило о невозможности виндикации денежных ценных бумаг от добросовестного приобретателя действует и в отношении ордерных ценных бумаг.

Чтобы **восстановить права** по утраченной ордерной ценной бумаге, следует обращаться не в суд, а к обязанному по бумаге лицу¹.

Предъявительская ценная бумага выдается без указания конкретного управомоченного лица. Исполнение по ней должно быть произведено всякому добросовестному владельцу. Передача права из ценной бумаги на предъявителя осуществляется путем вручения самой ценной бумаги, других действий не требуется.

Предъявительские ценные бумаги не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя, какое бы право ими не удостоверялось.

Восстановление прав по утраченной ценной бумаге на предъявителя производится судом в порядке вызывного производства.

В рамках данной классификации бездокументарные ценные бумаги законом уподоблены именованным ценным бумагам.

§ 5. СУБЪЕКТИВНЫЕ ПРАВА КАК ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Гражданский кодекс рассматривает субъективное право наравне с другими видами имущества. Однако не всякое право может быть объектом правоотношения. **Во-первых**, для этого право должно быть **имущественным**. **Во-вторых**, когда в ГК упоминаются имущественные права, то имеются в виду в первую очередь **права обязательственные**. Вещные права лишены возможности быть самостоятельными объектами — они слишком тесно связаны с вещами.

Право нематериально, оно совершенно не может находиться в физическом обладании лица. Применительно к вещам владение выполняет функцию оповещения третьих лиц о принадлежности вещи данному лицу². Принадлежность же права далеко не столь очевидна. Поэтому

¹ Данное лицо, получив письменное извещение владельца об утрате бумаги, должно проявить бдительность при обращении иных лиц: приостановить исполнение по бумаге и проинформировать участников спора о существовании друг друга. При разрешении спора судом обязанное лицо производит исполнение тому, в чью пользу вынесено судебное решение. Если владелец бумаги не обращается в суд с требованием к предъявителю бумаги, то спустя три месяца после получения извещения обязанное лицо должно произвести исполнение предъявителю ценной бумаги.

² На этом основана презумпция владения — владелец вещи считается ее собственником, пока не доказано иное.

существует специальный порядок оповещения третьих лиц об актах **перехода прав**. Закон требует известить должника о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу.

Закон специально **ограничивает возможность передачи прав**. Не могут быть переданы права, неразрывно связанные с личностью кредитора, — ни при сингулярном, ни при универсальном правопреемстве. Не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

2. Права нельзя виндигировать. Если деньги не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя, то права вообще остаются вне виндикации (хотя предписания ст. 149.3 ГК похожи на нее).

Лицо, которому принадлежит право, может отказаться от него¹, как от любого другого имущества. Отказ от обязательственного права представляет собой прощение долга и сопровождается прекращением права и обязательства, тогда как вещь сохраняет свою сущность и после отказа от нее. Выброшенная вещь может быть обращена в свою собственность иным субъектом, а вот «подобрать» брошенное право невозможно.

§ 6. ДРУГИЕ ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Объектами гражданских правоотношений могут быть также работы, результаты работ и услуги. Работы и услуги можно определить как действия, приводящие к определенному **полезному результату**. **Полезный результат может быть отделен от самого действия, тогда действие именуется работой.** Пример — изготовление костюма в ателье. **Когда полезный результат действия слит с ним воедино, потребляется в процессе совершения действия, то речь идет об услуге.** Пример услуги — перевозка грузов: новой ценности здесь не создается, полезный эффект состоит в самом акте перевозки. Отношения по поводу выполнения работ и оказания услуг опосредуются в форме разнообразных обязательств: договоры подряда, комиссии, хранения, поручения и др. Объектами вещных отношений работы и услуги быть не могут.

2. Информация. Тот факт, что в современной редакции ст. 128 ГК не упоминается информация (изначально она там была), не означает, что информация не является объектом гражданских правоотношений. На самом деле информационные обязанности у участников гражданских отношений имеются в достатке во всех подотраслях, а в отно-

¹ Речь идет именно об отказе от права, а не об отказе от осуществления права.

шении некоторых видов информации возникают даже абсолютные права. Поэтому информация, вне всякого сомнения, является объектом гражданских правоотношений.

Информация служит предпосылкой и сопровождает абсолютно любую человеческую деятельность. С философской точки зрения информация представляет собой результат процесса отражения, изначально присущего всей материи. Информация основывается на свойствах материи, но сама имеет скорее нематериальный характер. Она не может сводиться к тем предметам материального мира, в которых получает свое внешнее выражение. Информация представляет собой такое благо, которое подвергается лишь моральному, но не физическому старению. Физически изнашиваться могут только носители информации. Информация может быть воспроизведена в различных формах, не меняя своего содержания.

В гражданском обороте циркулируют самые разные виды информации: жесты, устные сообщения, письменные сообщения (приватного характера и распространяемые СМИ, на бумажных и электронных носителях), документы (частные и исходящие от государства).

Несводимость информации к ее носителям приводит к различению **информации** и **информационных ресурсов**. Информационные ресурсы, как совокупность документов, могут быть объектом собственности. С информацией ситуация иная. В абсолютном большинстве случаев, когда закон допускает существование прав или обязанностей информационного характера, — это права, возникающие в рамках относительного правоотношения. **Абсолютные права** на информацию допускаются действующим законодательством **в двух случаях**: право на ноу-хау и право на единую технологию.

3. Интеллектуальная собственность. Наименованием интеллектуальной собственности в гражданском праве объединяются разнообразные **результаты творческой деятельности** людей и средства индивидуализации лиц или товаров. Результатов и средств этих довольно много¹, природа их различна, как различны и правовые режимы.

Общими чертами объектов интеллектуальной собственности являются:

1) **нематериальный характер.** Любой объект интеллектуальной собственности — это определенным образом организованная совокупность идей, решений, научных выводов, художественных образов, графических символов и т.п.;

¹ Пункт 1 ст. 1225 ГК, перечисляющий их, имеет 16 позиций — от произведений до коммерческих обозначений.

2) **необходимость** при этом внешнего выражения, **объективной формы**. Правовые отношения по поводу результатов интеллектуальной деятельности возникают только после того, как эти результаты будут объективированы, выражены вовне, например, перенесены на материальный носитель (а в некоторых случаях требуется еще и специальная регистрация).

Интеллектуальная собственность может быть объектом абсолютных правоотношений (исключительное право, право авторства). В относительных отношениях она также задействована (договор об отчуждении исключительного права, лицензионный договор). Возникающие при этом права могут быть как имущественными, так и неимущественными.

4. Нематериальные блага. Гражданские правоотношения складываются и по поводу таких явлений, которые обычно не участвуют в экономическом обороте, — жизнь, здоровье, честь, неприкосновенность личности и др.

Эти объекты тесно и неразрывно связаны с личностью. Они совершенно неотчуждаемы, находятся вне оборота. По поводу них возникают только абсолютные неимущественные отношения.

Глава 9

ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА ГРАЖДАН

§ 1. ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ

1. Одним из элементов предмета гражданско-правового регулирования являются личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников (п. 1 ст. 2 ГК). Однако наряду с ними в сферу гражданско-правового регулирования входят такие личные неимущественные отношения, которые непосредственной связи с имущественными не имеют и возникают по поводу неотчуждаемых нематериальных благ, принадлежащих каждому физическому лицу (п. 2 ст. 2 ГК). О правовых формах именно этих отношений и пойдет речь в данной главе.

Необходимость самостоятельного рассмотрения названных прав определяется рядом обстоятельств. Следует отметить, что Гражданский кодекс, отражая содержание Всеобщей декларации прав человека, Международных пактов о правах человека, Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и практики ее применения ЕСПЧ, опираясь на Конституцию, значительным образом расширил круг нематериальных благ, которым предоставляется гражданско-правовая защита.

В ст. 150 ГК содержится только примерный перечень важнейших нематериальных благ, которые принадлежат гражданину: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, неприкосновенность жилища, личная и семейная тайна, свобода передвижения, свобода выбора места пребывания и жительства, имя гражданина, иные неотчуждаемые и непередаваемые иным способом нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона.

Поскольку правовое регулирование (включая охрану и защиту) тех или иных общественных отношений невозможно без придания им правовой формы, существуют и соответствующие правовые формы

личных неимущественных отношений. В качестве таковых выступают личные неимущественные правоотношения, субъекты которых наделены соответствующими правами и обязанностями. Эти правоотношения обладают рядом отличительных признаков, определяемых их социальным и юридическим содержанием.

2. Признаки, определяемые социальным содержанием личных неимущественных правоотношений, отражены уже в самом их наименовании. Выделим два существенных обстоятельства.

Во-первых, данные гражданские правоотношения являются *личными*; они складываются по поводу особой категории объектов — нематериальных благ, носящих четко выраженный личный характер. Само существование данных благ невозможно вне связи с определенным конкретным физическим лицом. Благодаря этому они приобретают, как правило, свою неповторимую индивидуальную окраску.

Во-вторых, данные правоотношения являются *неимущественными* и не имеют непосредственной связи с отношениями имущественными. В своем ненарушенном состоянии право на честь и достоинство, право на жизнь и здоровье, личную неприкосновенность и др. не предполагают возникновение имущественных прав у их обладателей. Данные права полностью лишены какого-либо экономического (стоимостного) содержания. Только в случаях их нарушения законодатель допускает денежную компенсацию морального вреда, что, однако, не является стоимостным эквивалентом личного нематериального блага.

3. Признаки, определяемые юридическим содержанием, дополняют представленную выше картину также двумя обстоятельствами.

Во-первых, тем, что по своей структуре личные неимущественные правоотношения принадлежат к числу *абсолютных*. Управомоченному в таких отношениях противостоит неограниченный круг обязанных лиц. Последние должны воздерживаться от совершения действий, которые могут нарушить личное неимущественное право лица.

Во-вторых, данное субъективное право принадлежит к числу *неотчуждаемых и непередаваемых*. Отмеченная юридическая особенность вытекает из факта неотделимости самого нематериального блага от его обладателя. Законодатель учитывает данное обстоятельство, исключая переход рассматриваемых личных неимущественных прав от одних субъектов к другим. Именно в силу этого юридически невозможно передать другому лицу право на *свое* имя, на неприкосновенность *своей* частной жизни, на *свою* личную неприкосновенность и др. В противном случае названные права утратили бы не только юридический, но и социальный смысл. Только в отдельных случаях и в порядке,

предусмотренном законом, личные неимущественные права одних лиц могут защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя. Так, в соответствии с п. 1 ст. 152 ГК по требованию заинтересованных лиц допускается защита чести, достоинства и деловой репутации гражданина после его смерти.

Приведенные выше признаки позволяют определить рассматриваемые правоотношения как такие неимущественные правоотношения, которые складываются по поводу личных нематериальных благ, принадлежащих личности как таковой и от нее неотделимых.

4. Субъектами данных правоотношений являются, подобно любому другому, лицо управомоченное и лицо обязанное. В качестве *управомоченного субъекта* выступает любой человек, т.е. каждое физическое лицо. При этом обладателями субъективных прав являются полностью, относительно (от 14 до 18 лет) и ограниченно дееспособные граждане. Что же касается частично дееспособных (до 14 лет) и лиц, признанных недееспособными, то они, надо полагать, также могут и должны рассматриваться в качестве носителей соответствующих прав, однако в несколько усеченной модели, которая допускает в ряде случаев представительство родителей, усыновителей или опекунов при реализации отдельных правомочий. Так, для медицинского вмешательства в отношении лица, не достигшего возраста 14 лет, требуется согласие его родителей (опекуна).

Применительно к *субъектам обязанности* следует различать обязанности лиц двух категорий — общей и специальной. К первой относятся практически все субъекты права (физические и юридические лица, в том числе государственные, муниципальные и частные организации). Что же касается субъектов специальной категории, то это все те организации и их работники, которые в пределах, установленных законом, имеют прикосновенность к человеку, его здоровью, к сфере его частной жизни. Выполняемые ими функции позволяют быть осведомленными, например, о тайнах личной жизни. Сюда относятся медицинские работники, работники органов загса, нотариата и др.

5. Юридическое содержание личного неимущественного правоотношения образуют субъективное гражданское личное неимущественное право физического лица и корреспондирующая ему субъективная гражданская обязанность всех прочих лиц.

Субъективное личное неимущественное право в наиболее существенных чертах представляет собой право гражданина на свободу определять свое поведение в индивидуальной жизнедеятельности по своему усмотрению, что исключает какое-либо вмешательство других лиц, кроме случаев, прямо

предусмотренных федеральным законом. Данное понятие является наиболее общим, поскольку как не существует абстрактного имущественного права, так нет и личного неимущественного права «вообще». Дело в том, что конкретному физическому лицу всегда принадлежат конкретные личные неимущественные права (право на свое имя, на свою честь и достоинство, на неприкосновенность своей личности и частной жизни). Самим физическим лицам предоставлена возможность в известных пределах определять содержание принадлежащих им личных неимущественных прав. Гражданин самостоятельно определяет, каким образом, когда и какие из своих личных прав (или их отдельных правомочий) он считает возможным и необходимым осуществить.

6. Защита личных неимущественных прав представляет собой известную подсистему санкций, применяемых в случае предполагаемого или наличного нарушения данных прав. Выбор конкретных способов защиты определяется в соответствии с п. 2 ст. 150 ГК, который допускает использование любого из предусмотренных ст. 12 ГК общих способов защиты, если такое использование вытекает из существа нарушенного права и характера последствий этого нарушения. Следовательно, для защиты личного права суд может избрать признание права, если само наличие последнего оспаривается кем-либо; пресечение действий, нарушающих данное право; восстановление нарушенного права и т.д.

Кроме того, в интересах гражданина суд может избрать такие способы защиты права, как признание факта нарушения его личного неимущественного права, опубликование решения суда о допущенных нарушениях, а также пресечение или запрещение действий, не только нарушающих, но даже создающих угрозу нарушения личного неимущественного права, посягательства на нематериальное благо.

В п. 2 ст. 150 ГК особо отмечено, что личные блага защищаются в соответствии с названным Кодексом и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных. В гл. 8 ГК предусмотрены некоторые из этих случаев, которые заслуживают самостоятельного рассмотрения (ст. 152 — защита чести, достоинства и деловой репутации; ст. 152.1 — охрана изображения гражданина; ст. 152.2 — охрана частной жизни гражданина).

7. Кроме того, ст. 151 ГК конкретизирует такой способ защиты нарушенных прав, как **компенсация морального вреда**. Под моральным вредом в наиболее широком плане понимают физические или нравственные страдания, причиненные гражданину действиями, нарушающими его личные неимущественные права или посягающими на его нематериальные блага. Судебная практика, применяя данный

способ защиты, руководствуется Постановлением Пленума Верховного Суда РФ № 10.

В п. 2 названного Постановления указывается, что под моральным вредом понимаются «нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.) или нарушающими его личные неимущественные права (права на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права) либо нарушающими имущественные права гражданина». Моральный вред, в частности, может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, временным ограничением или лишением каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий, и др.

В соответствии с действующим законодательством одним из обязательных условий компенсации морального вреда является вина причинителя. Исключения составляют случаи, прямо предусмотренные законом, например, если нравственные или физические страдания вызваны распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию; если вред причинен жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности (см. ст. 1100 ГК).

При определении размеров денежной компенсации морального вреда суд учитывает степень вины нарушителя. Во внимание также принимается характер и объем причиненных страданий, связанных с индивидуальными особенностями пострадавшего, а также иные заслуживающие внимания обстоятельства. При этом размер компенсации не ставится в зависимость от удовлетворения иска о возмещении имущественного ущерба, убытков и других материальных требований.

На требование о компенсации морального вреда, поскольку оно вытекает из нарушения личных неимущественных прав, исковая давность не распространяется, кроме случаев, прямо предусмотренных законом (п. 1 ст. 208 ГК).

8. В действующем законодательстве, как и в цивилистической науке, до настоящего времени еще **не сложилось единой системы личных неиму-**

щественных прав¹. Не содержит ее и ст. 150 ГК, в которой отражен примерный перечень нематериальных благ, принадлежащих гражданину. Однако с учетом специфики этих нематериальных благ, выступающих объектом соответствующих прав, можно предложить их двухуровневую систему. В структурное подразделение первого уровня могут быть включены: право на жизнь, право на здоровье, право на свободу и личную неприкосновенность, право на благоприятную окружающую среду и др., которые выступают в качестве правовых форм опосредования общественных отношений, возникающих в связи с необходимостью юридически обеспечить *физическое* существование человека. Право на имя, на честь, достоинство, деловую репутацию, на частную жизнь, на свободу передвижения — второй уровень — юридически обеспечивают *социальное* существование. Каждое из соответствующих прав в свою очередь объединяет ряд правомочий (элементов). Тем самым происходит дальнейшее структурирование системы.

§ 2. ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА, ОБЕСПЕЧИВАЮЩИЕ ФИЗИЧЕСКОЕ СУЩЕСТВОВАНИЕ ГРАЖДАНИНА

1. Среди всех прав человека и гражданина приоритетное место отводится **праву на жизнь**. Не случайно ст. 20 Конституции провозгласила данное право в качестве основного и неотчуждаемого. Из этого же исходит Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, согласно которой право каждого лица на жизнь охраняется законом².

Однако с цивилистических позиций формулировка «право на жизнь» пока еще звучит непривычно. Как известно, ни один из российских гражданских кодексов такого понятия не содержал. Статья 150 ГК в качестве первого и высшего нематериального блага назвала человеческую жизнь, которая охраняется законом.

Как и во всяком ином абсолютном правоотношении, акцент применительно к праву на жизнь делается на возможностях, предоставленных управомоченному лицу. Последнее самостоятельно решает вопросы о конкретных формах, способах реализации данного права. При этом отличительной особенностью является то, что его возникно-

¹ См., например: *Малеина М.Н.* Личные неимущественные права граждан. М., 2000. С. 21, 22; *Егоров Н.Д.* Личные неимущественные права и их защита // Проблемы совершенствования законодательства о защите субъективных гражданских прав. Ярославль, 1988. С. 26; *Гражданское право: Учебник* / Под ред. Е.А. Суханова. 2-е изд. Т. 1. М., 2011. С. 888, а также 893–903 (автор гл. 27, 28 — А.Е. Шерстобитов) и др.

² О неприменении в Российской Федерации смертной казни см.: Постановление КС РФ от 2 февраля 1999 г. № 3-П; Определение КС РФ от 19 ноября 2009 г. № 1344-О-Р.

вание и прекращение (в большинстве случаев) происходит независимо от воли самого управомоченного лица. И тем не менее гражданское право не может не охватывать своим воздействием указанные события, поскольку как рождение человека, так и его смерть (в целом ряде случаев) происходят по волеизъявлению тех или иных лиц. Так, человек принимает решение о рождении новой жизни, о продолжении своего рода в потомках.

Статья 55 Закона об охране здоровья граждан формулирует условия применения вспомогательных репродуктивных технологий, благодаря которым отдельные или все этапы зачатия и раннего развития эмбрионов осуществляются вне материнского организма. В ст. 56 названного Закона говорится о праве женщины на искусственное прерывание беременности¹.

Окончание жизни в силу объективных естественных причин (старости, болезни и т.п.) происходит помимо воли человека, а поэтому выходит за пределы гражданско-правового регулирования. Однако определенная часть отношений, которая возникает в связи с обсуждающейся в юридической литературе проблемой эвтаназии, допускаемой в ряде стран², может быть охвачена правовой сферой, поскольку в этих случаях окончание жизни человека происходит по воле самого лица при действии (бездействии) медицинских работников. В силу ст. 45 Закона об охране здоровья граждан медицинским работникам запрещается осуществление эвтаназии, т.е. ускорение по просьбе пациента его смерти какими-либо действиями (бездействием) или средствами, в том числе прекращение искусственных мероприятий по поддержанию жизни пациента. Таким образом, **право на жизнь в объективном смысле слова — это совокупность гражданско-правовых норм по охране жизни человека, устанавливающих недопустимость произвольного лишения жизни, запрет активной эвтаназии, дозволенность вспомогательных репродуктивных технологий для продолжения своего рода, а также самостоятельного решения женщиной вопроса о материнстве (в том числе об искусственном прерывании беременности).**

Применительно к случаям нарушения права на жизнь сложилась значительная по количеству дел практика ЕСПЧ, который, установив нарушение ст. 2 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (в материальном и процессуальном аспектах), при-

¹ Из практики ЕСПЧ см. постановления от 10 апреля 2007 г. по делу «Эванс против Соединенного Королевства»; от 5 сентября 2002 г. по делу «Босо против Италии».

² Например, при соблюдении определенных условий разрешена эвтаназия в Швейцарии, Нидерландах, Бельгии, Люксембурге, в некоторых штатах США, Канаде, Германии.

суждает весьма значительные суммы в счет компенсации морального вреда, причиненного страданиями в связи с лишением жизни членов семьи заявителей¹. В практике судов Российской Федерации также признается нуждающимся в максимально возможной компенсации моральный вред, причиненный родным в случае гибели близкого человека и невозполнимостью этой утраты².

2. С учетом многоотраслевого характера регулирования данных отношений можно вести речь о **праве на здоровье** в широком смысле слова. Оно представляет собой установленную государством совокупность юридических норм, призванных обеспечить нормальную жизнедеятельность человека, его физическое и психическое благополучие. В более узком смысле право на здоровье включает в себя систему установленных государством регулятивных и охранительных гражданско-правовых норм, регулирующих отношения, складывающиеся по поводу личного неимущественного блага — здоровья гражданина. На сегодня можно выделить следующие основные элементы, входящие в содержание этого права:

1) **право на медицинскую помощь**. Медицинская помощь оказывается медицинскими организациями и включает в себя первичную, специализированную (в том числе высокотехнологичную), скорую и паллиативную помощь;

2) **право на донорство и трансплантацию**, которое регламентируется Законом о трансплантации, а также Законом о донорстве крови. При трансплантации возникает правовая связь между медицинским учреждением и гражданином, нуждающимся в пересадке ему органа или ткани. Отношения по донорству складываются между медицинским учреждением и гражданином, согласившимся на отторжение у него органа или ткани;

3) **право на участие в клинической апробации** предусмотрено ст. 36.1 Закона об охране здоровья граждан. Клиническая апробация представляет собой применение ранее не применявшихся методов профилактики, диагностики, лечения и реабилитации при оказании медицинской

¹ Подробнее см. постановления ЕСПЧ от 24 февраля 2005 г. по делу «Хашиев и Акаева против Российской Федерации»; от 15 ноября 2007 г. по делу «Кукаев против Российской Федерации»; от 15 ноября 2007 г. по делу «Хамила Исаева против Российской Федерации»; от 2 декабря 2010 г. по делу «Абуева и другие против Российской Федерации»; от 15 октября 2015 г. по делу «Абакарова против Российской Федерации».

² См., например, определения Ростовского областного суда от 7 сентября 2015 г.; Московского городского суда от 26 августа 2015 г.; Хабаровского краевого суда от 26 августа 2015 г. и др.

помощи для подтверждения доказательств их эффективности. Предварительно должно быть получено заключение этического комитета и экспертного совета уполномоченного федерального органа исполнительной власти;

4) в содержание права на здоровье входит также *право на своевременную лекарственную помощь, на квалифицированное и своевременное протезирование, лечебно-косметологическое лечение*, которые реализуются посредством заключения соответствующих гражданско-правовых договоров.

3. Право на благоприятную окружающую среду закреплено на высшем законодательном уровне. В соответствии со ст. 42 Конституции «каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением».

В настоящее время существует ряд нормативных актов, которые входят в единую систему комплексного правового воздействия различных отраслей права (экологического, административного, трудового, уголовного, гражданского) на общественные отношения, возникающие в связи с охраной окружающей среды. Среди них Закон о санитарно-эпидемиологическом благополучии, Закон об охране окружающей среды, Закон о запрете курения и др. Однако ядром права на благоприятную окружающую среду являются не охранительные меры воздействия¹, а его позитивное содержание. Это право означает обеспеченную законом возможность пользоваться здоровой и благоприятной для жизни природной средой (дышать чистым атмосферным воздухом, употреблять чистую питьевую воду, ходить по незагрязненной земле, плавать в чистых водоемах и т.д.), а также возможность находиться в благоприятной для жизни и здоровья среде обитания (включая места проживания, быта, отдыха, воспитания и обучения, питания, потребляемую или используемую продукцию).

4. Право на свободу и личную неприкосновенность также закреплено в Конституции. В ст. 22 говорится о праве каждого на свободу и личную неприкосновенность. Аналогичная норма содержится в ст. 5 Европейской конвенции по правам человека. При этом предполагается, что свобода отражает не только состояние того, кто не находится в заключении, в неволе, но и известную личную независимость,

¹ Из практики ЕСПЧ см. постановления от 19 февраля 1998 г. по делу «Гуэрра и другие против Италии»; от 30 ноября 2004 г. по делу «Онерылдыз против Турции»; от 9 июня 1998 г. по делу «Л.С.Б. против Соединенного Королевства».

отсутствие произвольных стеснений и ограничений человека в самых разнообразных сферах его жизнедеятельности.

Право на личную свободу означает соответствующую **меру возможного и юридически дозволенного поведения** гражданина распоряжаться собой, своими поступками и временем. Как и любое иное субъективное право, оно не существует вне каких-либо ограничений. Однако последние могут устанавливаться только законом и в порядке, им же предусмотренном.

Право на личную неприкосновенность в **объективном смысле** — это совокупность гражданско-правовых норм, предусматривающих недопустимость всякого посягательства на личность со стороны кого-либо, за исключением случаев, предусмотренных законом. Личная (физическая, телесная) неприкосновенность выступает в качестве объекта самостоятельной правовой охраны, так как ее нарушение может быть не сопряжено с причинением вреда жизни или здоровью. Так, незаконный обыск, незаконное освидетельствование, получение образцов для сравнительного исследования¹ не причиняют какого-либо ущерба здоровью (а тем более не содержат угрозу жизни лица), но нарушают его личную неприкосновенность.

Любые незаконные действия государственных органов, должностных лиц или отдельных граждан, ограничивающие свободу и личную неприкосновенность человека, влекут определенные юридические последствия, в том числе гражданско-правовые.

В настоящее время уже накопилась значительная практика по делам, рассмотренным ЕСПЧ, в том числе против Российской Федерации, когда имело место нарушение ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. ЕСПЧ в целом ряде постановлений отмечал основополагающую важность предусмотренных Конвенцией гарантий для защиты прав индивидуальных лиц от произвольного задержания. В отдельных случаях незаконное задержание признавалось судом полным отрицанием конвенционных гарантий и самым тяжелым нарушением ст. 5 Конвенции или особенно тяжелым нарушением права на свободу и безопасность². В тех случаях, когда незаконное содержание под стражей сопровождалось жестоким обращением с заявителем, ЕСПЧ устанавливал нарушение ст. 3 Конвенции, согласно которой

¹ Подробнее см.: *Петрухин И.Л.* Неприкосновенность личности и принуждение в уголовном процессе. М., 1989.

² См., например, постановления ЕСПЧ от 15 ноября 2007 г. по делу «Хамила Исаева против Российской Федерации»; от 9 ноября 2006 г. по делу «Имакаева против Российской Федерации».

никто не должен подвергаться ни пыткам, ни бесчеловечному или унижающему достоинство обращению или наказанию.

В деле «Раззаков против Российской Федерации»¹ суд учел, что жалоба заявителя была рассмотрена во внутригосударственном гражданском разбирательстве и что ему была присуждена компенсация за ущерб, причиненный его незаконным содержанием под стражей. В связи с этим ЕСПЧ лишил заявителя статуса жертвы² нарушения п. 1 ст. 5 Конвенции, поскольку власти признали допущенное нарушение и предоставили целесообразное и достаточное возмещение в связи с ним³.

§ 3. ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА, ОБЕСПЕЧИВАЮЩИЕ СОЦИАЛЬНОЕ СУЩЕСТВОВАНИЕ ГРАЖДАНИНА

1. Право на имя закреплено в ст. 19 ГК. Оно призвано юридически обеспечить возможность гражданина иметь определенное имя, требовать от других лиц обращения к нему в соответствии с этим именем, а также переменить (изменить) его в установленном порядке.

Объект данного права весьма специфичен. Под ним понимают собственно имя вместе с отчеством и фамилией (родовым именем). Имя относится к числу личных благ, которые персонифицируют своего носителя, выступают средством формальной индивидуализации личности.

Данное право обладает особым содержанием, в составе которого могут быть выделены следующие важнейшие элементы:

- 1) право гражданина требовать от других лиц обращения в соответствии с его фамилией, именем и отчеством;**
- 2) право на изменение и перемену имени, фамилии, отчества;**
- 3) право требовать прекращения неправомерного использования имени⁴.**

2. Право на частную жизнь в своих наиболее существенных чертах может быть охарактеризовано как личное неимущественное право лица на свободу определять свое поведение в индивидуальной жизнедеятельности, исключаящую какое-либо вмешательство со стороны других лиц, кроме случаев, прямо предусмотренных законом. Данное право состоит из двух групп взаимосвязанных правомочий. Первая из них

¹ См. постановление ЕСПЧ от 5 февраля 2015 г. по делу «Раззаков против Российской Федерации».

² См. постановление ЕСПЧ от 17 сентября 2013 г. по делу «Сергей Васильев против Российской Федерации».

³ Впрочем, в деле «Раззаков против Российской Федерации» ЕСПЧ сохранил за заявителем статус жертвы нарушения ст. 3 Конвенции в части жестокого обращения и определил соразмерную сумму в качестве компенсации морального вреда.

⁴ О праве на имя см. также гл. 4 настоящего учебника.

призвана обеспечить неприкосновенность частной жизни, вторая — сохранение тайны этой жизни.

К числу правомочий, связанных с обеспечением неприкосновенности частной жизни, относятся следующие.

2.1. Право на неприкосновенность жилища нашло юридическое закрепление в ст. 25 Конституции, которая установила, что никто не может проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом или на основании судебного решения. Этому положению Конституции корреспондирует ст. 8 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, согласно которой каждый имеет право на уважение его жилища. Говоря об этом праве, законодатель имеет в виду не физическую неприкосновенность жилища как такового, а неприкосновенность одного из элементов частной жизни, юридические границы которого определяются фактически имеющимся у гражданина жилищем¹. В соответствии с этим субъективным правом лицо может поступать в своем жилище по своему усмотрению и отклонять какие-либо попытки незаконного вторжения в него.

Все предусмотренные законом случаи, в которых допускается проникновение в жилище помимо воли управомоченных лиц, могут быть дифференцированы на три группы. **Первая** характеризуется наличием **чрезвычайной** (экстраординарной) **ситуации**, вызванной пожаром, взрывом газа в помещении и т.п. **Вторую** группу образуют случаи, когда проникновение в жилище также диктуется **фактической необходимостью** — осуществление предупредительных и иных профилактических мер (осмотр газового и иного оборудования и т.п.). **Третья** группа случаев базируется на **юридической необходимости** совершения строго определенных процессуальных действий, которые регламентируются нормами УПК, а также Законом об оперативно-розыскной деятельности, Законом о войсках национальной гвардии РФ и др.

2.2. Право на неприкосновенность средств личного общения граждан охватывает собой такие основные средства связи, как почтовая пе-

¹ В конкретных делах ЕСПЧ исходит из весьма широкого понимания «жилища» и считает, что оно охватывает загородные дома, вторые дома, гостиницы, предоставляющие комнаты на длительный срок, социальное жилье, нетрадиционные места проживания (такие, как фургоны) и т.д. (см. постановления ЕСПЧ от 18 ноября 2004 г. по делу «Прокопович против Российской Федерации»; от 16 декабря 1992 г. по делу «Нимитц против Германии»; от 31 июля 2003 г. по делу «Демадес против Турции»; от 25 августа 1996 г. по делу «Бакли против Соединенного Королевства»; от 18 января 2001 г. по делу «Чепмен против Соединенного Королевства» и др.

реписки, телеграфные и иные сообщения, телефонные переговоры. Европейская конвенция по правам человека признает право каждого на уважение его корреспонденции (ст. 8), а ЕСПЧ в своих решениях подчеркивает, что право на неприкосновенность личной корреспонденции нацелено на защиту конфиденциальности частных сообщений и толкуется как гарантия прав на непрерываемое и не подвергающееся цензуре общение с другими¹. При этом перлюстрации даже одного письма достаточно для подтверждения нарушения данного права².

Право на тайну переписки закрепляется в ч. 2 ст. 23 Конституции. Конкретизация данного положения содержится в Законе о связи, а также в Законе о почтовой связи и др.

Существо этого права заключается в том, что никто не может знакомиться с личными письмами, телефонными переговорами, телеграфными и иными сообщениями гражданина, передаваемыми по сетям электросвязи и сетям почтовой связи без его личного (в каждом случае) согласия. Сведения о передаваемых по сетям электросвязи и сетям почтовой связи сообщениях, о почтовых отправлениях, а также сами эти сообщения, почтовые отправления могут выдаваться только отправителям и получателям (или их представителям), если иное не предусмотрено законом.

Осмотр почтовых отправлений, их вскрытие, осмотр вложений, ознакомление с информацией и документальной корреспонденцией, передаваемой по сетям электросвязи и сетям почтовой связи, осуществляются только на основании решения суда, за исключением случаев, установленных федеральными законами (ст. 63 Закона о связи, ст. 15 Закона о почтовой связи).

2.3. Право на неприкосновенность внешнего облика. Нарушение такой неприкосновенности не связано с каким-либо непосредственным физическим, психическим или юридическим воздействием на личность как таковую. Здесь речь идет о том, что посредством незаконного *воспроизведения* внешнего облика и последующего рассмотрения материальных носителей изобразительной информации нарушается частная жизнь гражданина³. Нарушение будет заключаться уже в том, что внешний облик личности воспроизводится (за пределами случаев, оговоренных в самом законе) *без согласия* лица, внешность которого

¹ См. постановление ЕСПЧ от 18 декабря 1996 г. по делу «Лоизиду против Турции».

² См. постановление ЕСПЧ от 1 июня 2004 г. по делу «Наринен против Финляндии».

³ Другое мнение см.: Гражданское право: Учебник / Под ред. Е.А. Суханова. 2-е изд. Т. 1. М., 2011. С. 902.

(а при динамических способах воспроизведения — и поступки) отражена в соответствующем носителе.

В соответствии со ст. 152.1 ГК, специально посвященной охране изображения гражданина, суть права на неприкосновенность внешнего облика заключается в том, что обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина допускаются только с его согласия (после смерти гражданина — с согласия его детей и пережившего супруга, а при их отсутствии — с согласия родителей).

Статья 152.1 ГК регулирует те отношения, в которых участвуют граждане, не являющиеся артистами-исполнителями, т.е. актерами, музыкантами, певцами или танцорами, которые играют роль, читают стихи, поют или иным образом осуществляют свою творческую деятельность и в отношении которых действуют специальные правила ГК о защите авторских и смежных прав. Запечатленным может оказаться лицо, которое не играет роль, а идет по улице, отдыхает на пляже, обедает в ресторане и т.д. Подсмотренные объективом сцены из жизни могут демонстрироваться только после получения согласия их участников, так как в противном случае произойдет нарушение не прав исполнителя, а права на неприкосновенность внешнего облика гражданина, являющегося важным элементом его права на частную жизнь.

Гражданский кодекс предусматривает возможность охраны изображения гражданина, если оно помимо его воли оказалось запечатленным на фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства и указывает на три случая, когда получение такого согласия не требуется.

Во-первых, если использование изображения осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах. Непосредственно в тексте закона не раскрыто, что следует понимать под «публичными» интересами (государственными или общественными). Как уже ранее отмечалось в юридической литературе, это должны быть действия, совершаемые специально в целях информации об изображенном лице¹. При этом объектом публичного интереса, как правило, становятся широко известные государственные и общественные деятели, играющие определенную роль в области политики, экономики, искусства и т.п.², именуемые в практике ЕСПЧ «публичными фигурами». Примечательно в этом плане дело от 24 июня

¹ См.: Научно-практический комментарий к ГК РСФСР. М., 1966. С. 586; Комментарий к ГК РСФСР. М., 1970. С. 753.

² См. подробнее: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, ч. I / Под ред. А.П. Сергеева. М., 2010. С. 420.

2004 г. «Фон Ганновер (Принцесса Ганноверская) против Германии», в котором было признано нарушением права на частную жизнь распространение во многих журналах в Германии фотографий принцессы Каролины (члена правящей семьи Монако), сделанных не на официальных мероприятиях, а во время ее повседневной жизни (занятий спортом, прогулки, выхода из ресторана, отдыха на пляже и т.п.). Речь шла не о распространении идей, а изображений, содержащих очень личную информацию о лице, а сами снимки были сделаны без его ведома и согласия, в условиях преследования журналистами, которому подвергаются многие публичные лица в своей повседневной жизни. ЕСПЧ призвал Германию провести четкое различие между «значимыми фигурами истории» и «относительно» публичными лицами, чтобы и те и другие имели возможность точно знать, где и когда они защищены, а где и когда, напротив, должны ждать вмешательства со стороны других лиц, особенно бульварной прессы¹.

Не вызывает сомнения, что использование изображения в государственных и общественных интересах без получения согласия осуществляется в тех случаях, когда фотографии, словесные портреты лиц доводятся до всеобщего сведения в целях розыска лиц, в частности, в связи с уголовным расследованием и в других подобных случаях.

Во-вторых, в соответствии со ст. 152.1 ГК не требуется получения согласия, если изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях (собраниях, съездах, конференциях, концертах, представлениях, спортивных соревнованиях и подобных мероприятиях), за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования.

В-третьих, не требуется получения согласия, если гражданин позировал за плату.

Гражданин, право которого на неприкосновенность внешнего облика было нарушено путем распространения, введения в гражданский оборот тех или иных материальных носителей, содержащих его изображение

¹ Спустя почти 10 лет ЕСПЧ отказал в защите принцессе Каролине фон Ганновер (дочери покойного князя Монако Ренье III) и ее мужу после публикации фотографий, на которых заявители изображались во время зимнего отдыха, в сопровождении статьи, сообщавшей о неудовлетворительном состоянии здоровья князя Ренье. ЕСПЧ установил, что информация о здоровье князя имеет отношение к дискуссии, представляющей общий интерес, а в отношении заявителей, которые пользовались неоспоримой известностью, нельзя утверждать, что они были простыми частными лицами. Их следовало рассматривать как публичные фигуры (см. подробнее постановление ЕСПЧ от 7 февраля 2012 г. по делу «Фон Ганновер против Германии (№ 2)»).

(журналов, газет, фотографий, книг, дисков и т.п.), вправе требовать в судебном порядке изъятия их из оборота и уничтожения без какой-либо компенсации. Аналогичное требование может быть заявлено, если такие объекты были изготовлены с целью их дальнейшего введения в гражданский оборот (т.е. для продажи или иного отчуждения).

Если изображение гражданина, полученное с нарушением его права на неприкосновенность внешнего облика, было распространено в сети «Интернет», он вправе требовать удаления этого изображения, а также пресечения или запрещения дальнейшего его распространения (п. 3 ст. 152.1 ГК).

2.4. Право на неприкосновенность частной документации заключается в том, что опубликование писем, дневников, записок, заметок допускается лишь с согласия их автора, а писем — и с согласия адресата. В случае смерти кого-либо из них указанные документы могут публиковаться с согласия пережившего супруга и детей умершего. Данное право прямо не закреплено в гражданском законодательстве Российской Федерации, однако нуждается в самостоятельной правовой охране, так как оно не тождественно субъективному авторскому праву на произведения науки, литературы и искусства.

Право на неприкосновенность частной документации включает в себя следующие правомочия:

- право авторской принадлежности, которое юридически выражает факт создания конкретного личного документа именно данным лицом. В случае перехода права собственности от автора к другому лицу это правомочие все равно остается за автором;
- правомочия по использованию и распоряжению материальным объектом рассматриваемого права. При этом в реализации указанных правомочий имеется специфика, поскольку личный документ — это не только вещь, но и носитель информации. В силу этого использование личной документации (и распоряжение ею) может состоять в передаче не столько самого объекта, сколько указанной информации;
- диспозитивные правомочия, которые, с одной стороны, дают автору полную свободу создавать, вести и накапливать личные документы, а с другой — негативируют (не допускают) какие бы то ни было вторжения в эту сферу.

Следовательно, право на неприкосновенность частной документации — это такое субъективное право, в силу которого гражданин обладает свободой создавать, вести, использовать и распоряжаться своей частной документацией по своему усмотрению, исключаяющей какое-либо вмешательство в указанную документацию со стороны

третьих лиц помимо его воли, за исключением случаев, предусмотренных законом.

3. Гражданско-правовая охрана тайны частной жизни. Статья 150 ГК содержит общую норму о том, что личная и семейная тайна, подобно другим нематериальным благам, защищается гражданским законом. Помимо этой общей нормы существует целая совокупность специальных норм, функционирующих в различных сферах общественных отношений и регламентирующих отдельные виды тайн о частной жизни граждан. Так, в соответствии с Основами законодательства о нотариате нотариус обязан сохранять в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Семейный кодекс предусматривает тайну усыновления. Закон об охране здоровья граждан закрепляет правовой режим врачебной тайны. Однако независимо от того, содержится ли указание о том или ином отдельном виде профессиональной тайны в специальном акте, в силу ст. 150 ГК работники любых — медицинских, юридических и других государственных, муниципальных (банков, предприятий связи, загсов), общественных (партий, профессиональных союзов, средств массовой информации и др.), а равно частных (медицинских, юридических, в том числе охранных, сыскных и др.) организаций обязаны сохранять в тайне сведения о частной жизни лица, полученные при выполнении своих профессиональных обязанностей (общественных поручений).

Если информация о частной жизни стала известна в связи с возникновением (или исполнением) конкретного гражданско-правового обязательства (по оказанию тех или иных услуг, выполнению работ или даже просто уплате денег определенному лицу), в котором гражданин являлся стороной, то его контрагент не вправе разглашать полученную информацию ни о самом гражданине, ни о третьих лицах, участвовавших в данном обязательстве (например, в пользу которых оно было заключено) (п. 2 ст. 152.2 ГК).

Также неправомерным распространением информации о частной жизни считается ее использование при создании произведений науки, литературы и искусства, если такое использование нарушает интересы гражданина. Подобные ограничения, налагаемые на участников различных гражданских правоотношений, возникающих в сфере как чисто имущественных, так и творческих отношений, вытекают из прямого запрета, предусмотренного п. 1 ст. 152.2 ГК. Не допускается без согласия гражданина сбор, хранение, распространение и использование любой информации о его частной жизни, в том числе и не подпадающей в режим специально охраняемой тайны (в частности, о его происхождении,

о месте его пребывания или жительства, о роде занятий или о семейном положении), если иное прямо не предусмотрено законом.

Не является нарушением данного правила сбор, хранение, распространение указанной информации в государственных, общественных или иных публичных интересах, а также если информация о частной жизни гражданина ранее стала общедоступной либо была раскрыта самим гражданином или по его воле (п. 1 ст. 152.1 ГК). Последнее получило широкое распространение в сети «Интернет», где на личных страничках социальных сетей многие граждане по собственной инициативе распространяют разнообразную (порой весьма интимную) информацию о своей частной жизни.

В зависимости от характера и способа незаконного получения, сохранения или распространения информации о частной жизни судом по требованию гражданина определяется и конкретный способ защиты его нарушенного права. Так, если информация содержится в документах, видеозаписях или иных материальных носителях, гражданин вправе требовать не только удаления соответствующей информации, но и пресечения или запрещения ее дальнейшего распространения путем изъятия и уничтожения материальных носителей, если без этого удалить соответствующую информацию невозможно. Какая-либо компенсация за уничтоженные материальные носители (диски, видеозаписи, документы и проч.), изготовленные в целях их введения в гражданский оборот, не предусматривается.

В зависимости от конкретных обстоятельств гражданин может также прибегнуть и к тем способам защиты своей частной жизни, которые предусмотрены п. 2 ст. 150 ГК. В случае смерти гражданина данное право предоставлено его детям, родителям и пережившему супругу.

4. Право на свободу передвижения закреплено в ст. 27 Конституции, в соответствии с которой каждый, кто законно находится на территории РФ, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Этому конституционному положению корреспондирует ст. 2 Протокола № 4 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, в соответствии с которой каждый, кто на законных основаниях находится на территории какого-либо государства, имеет в пределах этой территории право на свободу передвижения и свободу выбора места жительства. Из этого исходит и ст. 150 ГК. Конкретизируется содержание данного права в Законе о свободе передвижения.

Существо этого права заключается в том, что только сам гражданин может решать, где, как долго он будет проживать, какие места посещать, где будет находиться его постоянное или временное место

жительства. Анализируемое право включает в себя ряд правомочий: 1) право свободно перемещаться в пределах своего государства; 2) право на выбор места пребывания; 3) право на выбор места жительства (постоянного или преимущественного); 4) право на свободный выезд за пределы Российской Федерации; 5) право на беспрепятственное возвращение в Российскую Федерацию. Этот перечень не является исчерпывающим, так как касается лишь основных возможных путей реализации свободы передвижения.

Длительное время право на свободу передвижения ограничивалось существовавшим в СССР разрешительным порядком прописки. В упомянутом выше Законе сам термин «прописка» вообще не употребляется, а речь идет о регистрационном учете граждан. Это означает, что гражданин не должен испрашивать согласия на проживание у представителей исполнительных, распорядительных или иных органов власти. Регистрационный учет предполагает лишь обязанность в установленный срок (семь дней) сообщить о месте своего нового постоянного проживания уполномоченным на то государственным органам (ст. 6 Закона). Последние в трехдневный срок со дня предъявления им документов должны осуществить регистрацию.

Ограничение права граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации допускается только на основании закона. В частности, такие ограничения могут быть установлены в пограничной зоне, в закрытых военных городках, в закрытых административно-территориальных образованиях, в зонах экологического бедствия, на отдельных территориях и в населенных пунктах, где в случае опасности распространения инфекционных, иных массовых заболеваний и отравлений людей введены особые условия и режимы проживания населения и хозяйственной деятельности; на территориях, где введено чрезвычайное или военное положение.

§ 4. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ЧЕСТИ, ДОСТОИНСТВА И ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ

1. Существо гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации состоит в том, что в соответствии со ст. 152 ГК гражданин (а равно юридическое лицо — в отношении деловой репутации) вправе требовать по суду опровержения порочащих честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

Термин «опровержение» в законе не раскрыт. Статья 152 ГК лишь косвенно указывает на функцию опровержения — обоснованное отри-

цание сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию определенного лица. В общенаучном смысле такое отрицание может исходить как от того лица, относительно которого распространяется порочащая информация, так и от того, кто ее распространил: понятно, что во втором случае опровержение становится более «достоверным» — источник порочащих сведений сам отрицает то, что утверждал ранее. Однако не каждый распространитель таких сведений стремится принести извинения и этически реабилитировать морально потерпевшего. Для этого закон наделяет участников данной конфликтной ситуации соответствующими правами и обязанностями.

Пострадавшее лицо (гражданин или организация) наделяется **правом требовать** по суду **опровержения**. В свою очередь на распространителя возлагается **обязанность опровергнуть** такие сведения, если он не докажет соответствия их действительности.

Из приведенного видно, что существо гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации сводится к возникновению и последующей (вплоть до принудительной — судебной) реализации охранительного правоотношения, в котором морально потерпевший наделяется правом требовать опровержения, а распространитель — обязанностью его дать.

Честь, достоинство и деловая репутация как объекты гражданско-правовой охраны относятся к числу важнейших духовных, нематериальных благ (моральных ценностей), принадлежащих каждому гражданину. Право на честь и достоинство, охрана этого права в действующем законодательстве применительно к гражданам возведены в ранг конституционного принципа. В ч. 1 ст. 23 Конституция устанавливает, что каждый имеет право на защиту «своей чести и доброго имени». В ст. 21 подчеркнуто, что достоинство личности охраняется государством и «ничто не может быть основанием для его умаления». Статьей 29 Конституции каждому гарантируется свобода мысли и слова, а также свобода массовой информации. Поскольку в силу ч. 4 ст. 15 Конституции общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы, то в сфере этих отношений применяется также ст. 10 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, которая закрепляет право каждого свободно выражать свое мнение.

Это право включает свободу придерживаться своего мнения и свободу получать и распространять информацию и идеи без какого-либо вмешательства со стороны публичных властей и независимо от госу-

дарственных границ. При этом ч. 2 ст. 10 Конвенции устанавливает, что осуществление этих свобод, налагающее обязанности и ответственность, может быть сопряжено с определенными формальностями, условиями, ограничениями или санкциями, которые предусмотрены законом и необходимы в демократическом обществе в интересах национальной безопасности, территориальной целостности или общественного порядка, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья и нравственности, защиты репутации или прав других лиц, предотвращения разглашения информации, полученной конфиденциально, или обеспечения авторитета и беспристрастности правосудия.

Поскольку предусмотренное ст. 23, 46 Конституции и ст. 152 ГК право каждого на защиту чести, достоинства и деловой репутации от распространенных не соответствующих действительности сведений является необходимым ограничением свободы слова и массовой информации, то при разрешении соответствующих споров требуется обеспечение равновесия между правом на защиту чести и достоинства и иными, гарантированными Конституцией, правами — свободой мысли, слова, массовой информации, правом свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любыми законными способами (ст. 29, 33 Конституции).

Реализация приведенных выше положений Конституции осуществляется различными отраслями права, в том числе и гражданским. В правильном понимании норм закона о защите чести, достоинства и деловой репутации граждан (и юридических лиц) существенную роль играет Постановление Пленума ВС РФ № 3.

2. Статья 152 ГК устанавливает единое правило для защиты чести, достоинства и деловой репутации. К настоящему времени в науке гражданского права сложилось достаточно единое мнение, в соответствии с которым **под честью понимается определенная социальная оценка лица**, что же касается **достоинства**, то это известная **самооценка личности своими моральными, деловыми и иными социальными качествами**¹. Данная самооценка базируется на оценке общественной. Расхождение между ними служит

¹ Категории «честь» и «достоинство» получили всестороннее освещение в целом ряде монографий и научных статей (см.: *Флейшиц Е.А.* Личные права в гражданском праве Союза ССР и капиталистических стран. М., 1941; *Белявский А.В.* Судебная защита чести и достоинства граждан. М., 1966; *Суховерхий В.Л.* Личные неимущественные права граждан в советском гражданском праве: Автореф. дис. ... к.ю.н. Свердловск, 1970; *Придворов Н.А.* Достоинство личности и социалистическое право. М., 1977; *Малеин Н.С.* Гражданский закон и права личности в СССР. М., 1981; *Малеина М.Н.* Защита личных неимущественных прав советских граждан. М., 1991; *Красавчикова Л.О.* Гражданско-правовая защита чести и достоинства. Екатеринбург, 1993 и др.

причиной таких явлений, как гипертрофированное самомнение или, наоборот, унижение, и др. Тем не менее безотносительно к уровню совпадения субъективной и объективной оценок ст. 152 ГК защищает морально потерпевшего от наветов в пределах той информации, которая не соответствует действительности. То, что действительности соответствует, не может быть предметом судебного опровержения.

Введение категории «**деловая репутация**» является вполне обоснованным и логичным шагом законодателя в условиях рыночной экономики, когда каждый товаропроизводитель, предприниматель, иной участник имущественных отношений заинтересован в поддержании и упрочении своего имиджа надежного партнера, добросовестного контрагента и т.д. Для юридических лиц — это одно из условий их успешной как экономической, так и любой другой осуществляемой ими деятельности.

Категория «**репутация**» близка по содержанию к категории «честь», однако не совпадает с последней. Репутация означает создавшееся общее мнение о достоинствах или недостатках кого-либо, чего-либо; приобретенную общественную оценку¹.

Однако в п. 1 ст. 152 ГК речь идет не о репутации вообще, а только о деловой репутации². Следовательно, во-первых, имеется в виду общественное мнение, сложившееся лишь о профессиональной, производственной, торговой, коммерческой, посреднической, служебной и т.п. деятельности гражданина или юридического лица. Во-вторых, защищать в порядке, предусмотренном ст. 152 ГК, потребуется не всякую деловую репутацию (последняя включает мнение как о достоинствах, так и о недостатках), а только положительную, которая ущемляется в случае распространения порочащих, не соответствующих действительности сведений.

Говоря о праве на честь, достоинство, деловую репутацию, не следует представлять себе, что законодатель регулирует тем самым указанные духовные блага. Закон регулирует те общественные отношения, которые складываются в связи с обладанием этими благами, и те социальные связи, которые возникают при их нарушении (умалении), используя прежде всего средства охранительного воздействия.

¹ См.: Словарь иностранных слов. 19-е изд., стереотип. М., 1990. С. 441; *Ожегов С.И.* Словарь русского языка. М., 1982. С. 603.

² В юридической литературе предлагалось рассматривать репутацию в качестве категории, отражающей всестороннее восприятие человека другими людьми. Защита репутации, соответственно, должна охватывать целый ряд правовых средств, включая невмешательство в частную жизнь, должную персонификацию и неприкосновенность внешнего облика гражданина (см.: *Сергеев А.П.* Право на защиту репутации. Л., 1989. С. 7; Комментарий к ГК РФ, ч. 1. М., 2010. С. 411). Однако ст. 152 ГК не исходит из столь широкого понимания репутации.

Право на честь, достоинство и деловую репутацию означает, что гражданин (юридическое лицо) имеет обеспеченную законом возможность требовать от других лиц, чтобы оценка его личности, дел и поступков опиралась на реальные обстоятельства и не искажалась порочащими сведениями, не соответствующими действительности.

3. Возникающее охранительное правоотношение обладает рядом особенностей, которые заслуживают самостоятельного рассмотрения.

Субъект права требовать опровержения. В суде в качестве истцов по данной категории дел могут выступать граждане¹ и организации, пользующиеся правами юридического лица. В тех случаях, когда требуется защита деловой репутации в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности, споры рассматриваются арбитражным судом, независимо от того, являются ли участниками правоотношений юридические лица, индивидуальные предприниматели или граждане (ст. 27 АПК).

Соответственно, в иных ситуациях, не относящихся к указанной сфере, дела рассматриваются (в том числе с участием юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) в судах общей юрисдикции.

Применительно к неполностью дееспособным, недееспособным, малолетним (несовершеннолетним, не достигшим возраста 14 лет) гражданам действует общее процессуальное правило — их права, свободы и законные интересы защищают законные представители — родители, усыновители, опекуны или иные лица, которым это право предоставлено законом. Однако суд обязан привлекать к участию в таких делах и самих несовершеннолетних (если они в возрасте от 14 до 18 лет) или граждан, признанных ограниченно дееспособными (ст. 37 ГПК).

Если порочащие сведения были распространены в отношении умершего, то иск в соответствии с п. 1 ст. 152 ГК вправе предъявить всякое заинтересованное лицо, например, его родственники, наследники (п. 2 Постановления Пленума ВС РФ № 3).

Субъект обязанности дать опровержение — это то лицо, которое распространило указанную информацию. В настоящее время в судебной практике и гражданско-правовой науке существует некое единство

¹ На практике суды обоснованно отказывают в исках о защите чести, достоинства или деловой репутации лицам, действующим в защиту других — граждан, юридических лиц, должностных лиц или государственных органов, если отсутствуют надлежаще оформленные полномочия на ведение дела (ст. 49 ГПК). См., например, об отказе в принятии искового заявления гражданина в защиту чести, достоинства и авторитета Президента РФ ввиду отсутствия у заявителя каких-либо полномочий на ведение данного дела в определении Липецкого областного суда от 17 июня 2015 г.

взглядов относительно определения обязанного лица. Здесь применяются следующие правила:

1) если предъявлен иск об опровержении сведений, опубликованных в средствах массовой информации, в качестве ответчиков привлекаются автор и редакция. Когда редакция не является юридическим лицом, к участию в деле должен быть привлечен учредитель данного средства массовой информации;

2) если порочащие сведения опубликованы под условным именем или без обозначения имени автора (например, в редакционной статье) и его имя редакцией (издательством) не названо, то ответчиком по иску является только редакция;

3) если порочащие сведения изложены в служебной характеристике от имени организации ее работником в связи с осуществлением соответствующей профессиональной деятельности, то ответчиком является юридическое лицо, работником которого были распространены такие сведения (п. 5 Постановления Пленума ВС РФ № 3).

В силу ст. 152 ГК бремя доказывания соответствия распространенных сведений действительности возлагается *на ответчика*. Истец может, но не обязан представлять доказательства, подтверждающие их ложность.

В соответствии со ст. 152 ГК обязанность опровергнуть распространенные сведения может быть возложена на ответчика независимо от наличия или отсутствия в его действиях вины (т.е. независимо от того, считает лицо эти сведения ложными или нет).

4. Юридикто-фактическое основание возникновения охранительного правоотношения по защите чести, достоинства или деловой репутации. Таким основанием (как и для любого иного гражданского правоотношения) служат соответствующие юридические факты. Учитывая, что функцию данного правоотношения составляет ликвидация морального вреда, причиненного распространением ложной информации, не соответствующих действительности сведений, которые порочат честь и достоинство гражданина (или организации), можно сделать вывод, что искомым юридическим фактом является именно ее распространение (как противоправное действие). При этом единый акт причинения морального вреда — противоправное действие причинителя — расчленяют на составные элементы. Такие элементы в практике применения ст. 152 ГК и в науке называют условиями¹ гражданско-правовой защиты

¹ См.: Придворов Н.А. Общая и специальная гражданско-правовая защита чести и достоинства граждан: Автореф. дис. ... к.ю.н. Харьков, 1967. С. 9; Рафиева Л.К. Граж-

честь, достоинства и деловой репутации. К ним относятся: 1) распространение указанных в данной статье сведений; 2) порочащий характер этих сведений; 3) несоответствие их действительности. Совокупность перечисленных условий составляет общее основание возникновения охранительного правоотношения по защите чести, достоинства или деловой репутации. Рассмотрим названные условия подробнее.

1. Понятие распространения. В настоящее время судебная практика и наука под распространением порочащих сведений понимают «опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети «Интернет», а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу» (п. 7 Постановления Пленума ВС РФ № 3).

Закон не содержит специальных требований, касающихся формы распространения. Вместе с тем следует учитывать, что не является распространением сообщение такой информации непосредственно только тому лицу, которого они касаются. Так, если один гражданин в письме к другому обвинит его в неблагоприятном поступке, то распространения порочащих сведений нет. Если то же самое письмо отправлено по месту работы или учебы и благодаря этому сведения стали известны другим лицам, то факт распространения налицо.

В тех случаях, когда гражданин направляет письма или заявления в государственный орган или орган местного самоуправления и сообщает определенные сведения (например, правоохранительным органам — о совершенном, с его точки зрения, преступлении), но информация в ходе проверки не подтверждается, то это само по себе не предполагает возможности «подозреваемому» прибегнуть к средствам гражданско-правовой защиты, содержащимся в ст. 152 ГК. В таких случаях имеет место реализация конституционного права на обращение в органы, на которые законом возложена обязанность проверять поступившую информацию, а не распространение не соответствующих действительности порочащих сведений¹.

данско-правовая защита чести и достоинства личности в СССР: Автореф. дис. ... к.ю.н. Л., 1966. С. 14; Чернышева С.А. Защита чести и достоинства граждан. М., 1974. С. 18; Малеин Н.С. Охрана прав личности советским законодательством. М., 1985. С. 32 и др.

¹ См., например, определение Ростовского областного суда от 1 сентября 2015 г. № 33-13127/2015.

Однако подобные требования удовлетворяются, если при рассмотрении дела суд установит, что обращение в правоохранительные органы не имеет под собой никаких оснований и было продиктовано намерением не защитить права и охраняемые законом интересы, а исключительно причинить вред другому, злоупотребляя своим правом (п. 1 и 2 ст. 10 ГК)¹.

2. Порочащие сведения — это информация о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина либо юридического лица (п. 7 Постановления Пленума ВС РФ № 3).

Для содержания порочащих сведений характерны следующие признаки.

Во-первых, заключенная в них информация должна касаться конкретных фактов поведения определенного лица, тех или иных обстоятельств его жизни. Так, в сети «Интернет» был размещен видеоролик (позже показанный на одном из центральных телеканалов), в котором сообщалось о продаже и отправке из Санкт-Петербурга в Москву четырехмесячного львенка, о жестоком обращении цирковых артистов с ним, а также указывалось на принадлежность лиц, продавших львенка, к цирковой группе известных дрессировщиков. Каких-либо доказательств незаконной продажи животного и жестокого обращения с ним ответчиком в суд представлено не было, а распространенные сведения вполне обоснованно были признаны судом порочащими, поскольку они формировали четкий негативный образ истцов, подрывали их деловую репутацию, умаляли их честь и достоинство².

Во-вторых, порочащие сведения могут включать в себя определенную общую оценку поведения лица, его характеристику, основанную на тех или иных фактах его жизни или профессиональной деятельности. Известен случай, когда гражданин оспаривал выданную ему служебную характеристику, где было указано, что он является «недисциплинированным» сотрудником. В суде работодатель пояснил,

¹ См. определение Санкт-Петербургского городского суда от 3 сентября 2015 г. № 33-13222/2015.

² См. определение Московского городского суда от 28 мая 2015 г. № 33-18401/2015.

что в отношении этого гражданина имели место дисциплинарные взыскания за неоднократные опоздания, устные выговоры, которые (хотя и считаются погашенными) были приняты во внимание при составлении характеристики.

В другом деле заявительница полагала порочащей оценку своей ответственности как «содержанки» и «иждивенки» в силу того, что последней был заключен гражданско-правовой договор пожизненного содержания с иждивением. Суд не согласился с подобной оценкой и посчитал, что отсутствуют порочащие сведения, которые требуется опровергать.

В-третьих, распространяемая информация может касаться любой сферы жизнедеятельности гражданина (организации). Закон не устанавливает никаких ограничений по этому поводу. Следовательно, порочащие сведения могут относиться и к трудовой (профессиональной и иной аналогичной) деятельности гражданина, и затрагивать обстоятельства частной жизни. Практике известно дело, возбужденное в связи с тем, что в отношении одной гражданки были распространены сведения, что ее якобы видели на работе в интимной обстановке с мужчиной.

3. Несоответствие распространенных порочащих сведений действительности означает, что содержащаяся в них информация либо относится к обстоятельствам, которых не существует вообще или которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения, либо отражает обстоятельства не такими и не так, какими и как они были на самом деле. Например, в отношении одного гражданина его сосед по дому писал письма в различные общественные организации и государственные органы, указывая, что тот является «уголовником со стажем». В судебном заседании была представлена справка из правоохранительных органов о том, что истец к уголовной ответственности никогда не привлекался, а распространенные сведения не соответствовали действительности.

В судебной практике Российской Федерации с учетом Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод сформировался подход, согласно которому следует различать имеющие место **утверждения о фактах**, соответствие действительности которых можно проверить, и **оценочные мнения**, суждения, убеждения, которые, являясь выражением субъективного мнения и взглядов, не могут быть проверены на предмет их соответствия действительности.

Кроме того, согласно Декларации о свободе политической дискуссии в средствах массовой информации, принятой Комитетом министров Совета Европы 12 февраля 2004 г., политические деятели, стремящиеся заручиться общественным доверием, тем самым соглашаются

стать объектом общественной политической дискуссии и критики в СМИ, а государственные должностные лица могут быть подвергнуты критике в отношении того, как они исполняют свои обязанности, поскольку это необходимо для обеспечения гласного и ответственного исполнения ими своих полномочий.

Как указывалось в решениях ЕСПЧ, свобода выражения мнения представляет одну из несущих основ демократического общества, а свобода слова охватывает и такую «информацию» и «идеи», которые оскорбляют, шокируют или внушают беспокойство. В отношении государственных служащих, действующих в официальном качестве, как и в отношении политиков, рамки допустимой критики шире, чем в отношении частных лиц¹.

Именно такими критериями руководствовался суд, определяя судьбу иска губернатора одной из областей к депутату Государственной Думы РФ о защите деловой репутации (как гражданина и губернатора) от многочисленных критических высказываний, сделанных во время публичного выступления на заседании Думы². Проявившийся в этом деле конфликт между правом на свободу выражения мнения и защитой репутации был решен в пользу первого, поскольку для оправдания ограничений дебатов по вопросам всеобщего интереса требуются очень веские основания. ЕСПЧ применительно к допустимости вмешательства в свободу слова исходит из «конвенционного стандарта» (ст. 10 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод), позволяющего установить, было ли вмешательство «необходимым в демократическом обществе», было ли оно соразмерно преследуемой законной цели и были ли мотивы относимыми и достаточными³.

Исходя из этого стандарта ЕСПЧ по ряду конкретных дел против Российской Федерации устанавливал нарушение ст. 10 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, поскольку защита репутации была поставлена выше права на свободу выражения мнения⁴.

¹ См. постановления ЕСПЧ от 11 февраля 2010 г. по делу «Федченко против Российской Федерации»; от 23 октября 2008 г. по делу «Годлевский против Российской Федерации»; от 22 февраля 2007 г. по делу «Красуля против Российской Федерации»; от 14 октября 2008 г. по делу «Дюндин против Российской Федерации».

² См. Определение ВС РФ от 10 декабря 2013 г. № 10-КГ13-2.

³ См. постановления Большой палаты ЕСПЧ от 22 октября 2007 г. по делу «Лендон, Очаковски-Лоран и Жюли против Франции»; ЕСПЧ от 26 февраля 2002 г. по делу «Диханд против Австрии».

⁴ См. постановления ЕСПЧ от 21 декабря 2010 г. по делу «Новая газета в Воронеже» против Российской Федерации; от 21 октября 2010 г. по делу «Салиев против Российской Федерации»; от 8 октября 2015 г. по делу «Харламов против Российской Федерации».

Если распространены хотя и порочащие, но признанные судом соответствующими действительности сведения, то в их опровержении должно быть отказано. В подобной ситуации честь, достоинство или деловую репутацию умаляет не их распространение, а собственное поведение лица, отраженное в этих сведениях.

5. Способ опровержения порочащих сведений. Непосредственно в тексте ст. 152 ГК оговорены только **три способа**. **Первый** из них относится к случаям, когда порочащие сведения распространены в СМИ. В таких ситуациях и опровержение должно быть опубликовано в том же СМИ.

В Законе о СМИ достаточно детально регламентируются конкретные процедуры опровержения, которые должны применяться в этих случаях. Так, если гражданин (организация) представил текст опровержения, то публикуется этот текст (при условии его соответствия требованиям Закона). Редакция радио- или телепрограммы, обязанная распространить опровержение, может предоставить гражданину возможность зачитать собственный текст или передать его в записи. Если текст опровержения составляется редакцией, то в нем должно быть указано, какие сведения не соответствуют действительности, когда и как они были распространены (ст. 44 Закона).

Второй способ опровержения предусмотрен ГК для тех случаев, когда порочащие сведения содержались в документе, исходящем от организации (в характеристике, выписке из протокола, справке, направлении, отчете). Такой документ подлежит замене или отзыву (п. 2 ст. 152 ГК).

Третий способ опровержения указан в п. 5 ст. 152 ГК применительно к сведениям, которые оказались после их распространения доступными в сети «Интернет». В этих случаях у гражданина (юридического лица) имеются две возможности. **Во-первых**, он вправе требовать удаления соответствующей информации (с определенного сайта, интернет-страницы и т.п.)¹. **Во-вторых**, гражданин вправе требовать опровержения указанных сведений способом, обеспечивающим доведение опровержения до пользователей сети «Интернет» (имеется в виду использование возможностей конкретных социальных сетей или при технически осуществимой возможности — в глобальной сети).

Наряду с требованием об опровержении гражданин имеет право потребовать также опубликования своего ответа в том же средстве массовой информации (п. 2 ст. 152 ГК).

¹ Конституционно-правовое толкование п. 1, 5 и 6 ст. 152 ГК относительно случаев распространения сведений на сайте в сети «Интернет», не зарегистрированном в качестве СМИ, см. Постановление Конституционного Суда РФ от 9 июля 2013 г. № 18-П.

Специальный способ защиты чести, достоинства и деловой репутации предусмотрен ГК для тех случаев, когда порочащие сведения стали широко известными. Это может произойти вследствие многочисленных публикаций в СМИ, в телевизионных передачах по многим каналам (в новостных сообщениях, в специальных репортажах), трансляциях по радио, в записях на дисках и т.п., а также в отдельно изданных книгах, брошюрах, листовках, плакатах и т.д., т.е. имеется в виду максимально широкий круг неопределенных лиц.

В связи с таким распространением сведений становится, как правило, практически невозможно довести опровержение до всеобщего сведения. С учетом этого ГК предоставил гражданину право требовать удаления соответствующей информации. Кроме того, впервые ГК указал на ранее не предусматривавшуюся возможность пресечения или запрещения дальнейшего распространения порочащих сведений путем изъятия и уничтожения без какой бы то ни было компенсации *материальных носителей сведений*, если будет установлено, что без их уничтожения (изъятия) удаление распространенной информации невозможно.

Во всех остальных случаях вопрос о способе и порядке опровержения решается судом в зависимости от **конкретных обстоятельств дела**. **Общее правило** таково: способ опровержения порочащих сведений определяется исходя из способа их распространения. Так, если порочащие сведения сообщались в письме, направленном в организацию, то на ответчика возлагается обязанность направить письменное опровержение в ту же организацию. Если порочащие сведения были сообщены на собрании, то опровергаться они должны на собрании того же коллектива. Известен случай, когда одна соседка рассказывала о плохом поведении (пьянках, скандалах) другой жильцам своего подъезда. Суд в этом случае обязал ответчицу сделать опровержение и принести извинения на общем собрании жильцов подъезда.

Для обеспечения исполнения судебного решения об опровержении, опубликовании ответа, о замене или об отзыве документа, удалении недостоверной информации или о пресечении (запрещении) дальнейшего распространения порочащих сведений предусмотрены специальные правила в Законе об исполнительном производстве, касающиеся исполнения требований неимущественного характера, содержащихся в исполнительных документах.

Суд при принятии решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, указывает в резолютивной части лицо, которое должно совершить соответствующее действие (например, опубликовать опровержение, ответ, удалить порочащую информацию, заменить

документ и т.п.), а также каким образом и в какой срок они должны быть совершены. В случае неисполнения должником требований, содержащихся в исполнительном документе, в срок, установленный для добровольного исполнения, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о взыскании исполнительского сбора (ст. 112 Закона об исполнительном производстве) и устанавливает должнику новый срок для исполнения. Если должник вновь не исполнит требований, содержащихся в исполнительном документе, без уважительных причин, то в отношении него в соответствии с КоАП составляется протокол об административном правонарушении и устанавливается новый срок для исполнения. Если должник после вынесения постановления о взыскании исполнительского сбора не исполняет в установленный срок предписанные ему судом действия, то это влечет административную ответственность в соответствии со ст. 17.15 КоАП.

При этом, согласно п. 7 ст. 152 ГК, применение к нарушителю мер ответственности за неисполнение судебного решения не освобождает его от обязанности совершить предусмотренное решением суда действие.

В соответствии с п. 9 ст. 152 ГК гражданин, в отношении которого распространены порочащие сведения, наряду с опровержением таких сведений или опубликованием своего ответа вправе требовать возмещения убытков и компенсации морального вреда, причиненных распространением порочащих сведений. В отношении юридических лиц право требовать компенсации морального вреда ГК не предусмотрено.

6. Защита чести, достоинства или деловой репутации при распространении сведений, не носящих порочащего характера. Гражданский кодекс предусмотрел такую возможность в п. 10 ст. 152, закрепив право гражданина (юридического лица) использовать способы защиты, предусмотренные для устранения порочащих, не соответствующих действительности сведений, но с отдельными исключениями, вытекающими из особенностей возникшего отношения.

Во-первых, в данном случае распространенные сведения могут носить по своему содержанию любой характер, т.е. содержать положительную, нейтральную и любую иную информацию. Так, в судебной практике до появления указанной выше нормы ГК отказывали в защите чести и достоинства, деловой репутации ввиду отсутствия порочащих сведений, например, юридическому лицу — общественной организации, когда было сообщено, что оно является фирмой (коммерческой структурой); когда в отношении работника, привлеченного для разового выполнения услуг, было указано, что тот девять месяцев работает по трудовому договору. Не смог защитить свои права изобретатель,

которому публично заявили, что срок действия его патента истек, а изобретение перешло в общественное достояние.

Сама по себе «нейтральная» информация (о возрасте, семейном положении, об образовании) или «позитивная» (о достижениях, об успехах и о наградах, которых не было), являясь недостоверной, искаженной, ошибочной или просто лживой, задевает честь и достоинство гражданина, деловую репутацию юридического лица и может быть опровергнута по их требованию.

Во-вторых, для возникновения права требовать защиты от таких сведений гражданин (юридическое лицо) должен доказать несоответствие распространенных сведений действительности (в отличие от общего правила, возлагающего бремя доказывания соответствия действительности порочащих сведений на ответчика, их распространившего).

В-третьих, если указанные недостоверные сведения были распространены в средствах массовой информации, то срок исковой давности составляет один год со дня опубликования сведений в соответствующих СМИ.

В-четвертых, для защиты от недостоверной информации гражданин (юридическое лицо) может прибегнуть ко всем указанным в ст. 152 (п. 1–9) ГК способам, кроме компенсации морального вреда¹.

7. Защита чести, достоинства или деловой репутации в особом производстве. В соответствии с п. 8 ст. 152 ГК, если установить, кто распространил сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию, невозможно, например, при направлении анонимных писем в адрес граждан и организаций, то пострадавший вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности. Данное правило имеет целый ряд особенностей.

Во-первых, поскольку распространитель неизвестен, то невозможно и предъявить иск. Следовательно, заявление должно быть подано в порядке, предусмотренном особым (а не общеисковым) производством.

Во-вторых, суд в соответствии с подразд. IV ГПК устанавливает факты, имеющие юридическое значение. Таковым будет установление факта распространения порочащих честь, достоинство или деловую репутацию сведений, не соответствующих действительности.

¹ Впрочем, требование о компенсации морального вреда вполне допустимо, если вследствие распространения не соответствующих действительности сведений пострадали иные нематериальные блага, принадлежащие гражданину (например, его частная жизнь).

В-третьих, по общему правилу п. 1 ст. 152 ГК истец освобождается от обязанности доказывать несоответствие сведений действительности. Применительно же к п. 8 ст. 152 ГК заявитель вправе доказывать данные обстоятельства с использованием всех допустимых средств. В противном случае суд далеко не всегда будет в состоянии установить истину по делу. Однако сказанное не означает, что суд в такого рода ситуациях может отступить от общей презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений, закрепленной в п. 5 ст. 10 ГК.

В-четвертых, решение суда по просьбе заявителя может быть направлено по месту его работы, жительства и т.д. для восстановления его доброго имени. Вынося решение, суд должен в каждом конкретном случае определить способ опровержения порочащих сведений. При необходимости суд может воспользоваться правилами ст. 35 Закона о СМИ, обязав указанную в судебном решении редакцию его опубликовать.

8. Отличие гражданско-правовой защиты чести и достоинства от уголовно-правовой. Действующий УК (ст. 128.1) предусматривает ответственность за совершение такого преступления, как **клевета**, — это распространение заведомо ложных, порочащих другое лицо сведений. Основания для уголовной ответственности имеют свою специфику, позволяющую отграничить их от случаев гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации.

Во-первых, для привлечения к уголовной ответственности необходимо наличие умышленной формы вины распространителя сведений, которому заведомо известно о несоответствии действительности (ложности) порочащих сведений. Применительно к обязанности сделать опровержение в порядке ст. 152 ГК вина и ее формы юридического значения не имеют: опровержение должно быть осуществлено независимо от того, считал ли распространивший сведения достоверными или был в курсе их расхождения с действительностью.

Во-вторых, возбуждение уголовного дела возможно только в отношении гражданина. Обязанность опровергнуть распространенные сведения на основе ст. 152 ГК может быть возложена как на гражданина, так и на организацию — юридическое лицо.

Ни отказ в возбуждении уголовного дела, ни его прекращение за отсутствием состава преступления, ни вынесение приговора не препятствуют предъявлению иска на основе ст. 152 ГК в порядке гражданского судопроизводства.

Глава 10

СДЕЛКИ. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ СДЕЛОК. РЕШЕНИЯ СОБРАНИЙ

§ 1. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ СДЕЛОК

1. Легальное определение сделок дано в ст. 153 ГК: **сделки — это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.** В п. 50 Постановления Пленума ВС РФ № 25 содержатся следующие разъяснения: по смыслу ст. 153 ГК при решении вопроса о правовой квалификации действий участника (участников) гражданского оборота в качестве сделки для целей применения правил о недействительности сделок следует учитывать, что сделкой является волеизъявление, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (например, гражданско-правовой договор, выдача доверенности, признание долга, заявление о зачете, односторонний отказ от исполнения обязательства, согласие физического или юридического лица на совершение сделки).

Из данных определений следует, что сделки являются разновидностью **юридического факта** — конкретного жизненного обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей¹. В связи с этим целесообразно рассмотреть сделку в системе юридических фактов с точки зрения их классификации по волевому признаку.

2. Сделка является **действием**, т.е. подконтрольна воле лица, ее совершающего, и совершается лишь постольку, поскольку имеется воля и волеизъявление этого лица на совершение такой сделки. Следовательно, сделка всегда носит *волевой характер* и, соответственно, для совершения сделки необходимо, чтобы субъект понимал значение

¹ Наиболее обстоятельное исследование о юридических фактах предпринято О.А. Красавчиковым (*Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве // Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005*).

своих действий и мог ими руководить, поскольку только в этом случае у него может быть воля как внутренне осознанное намерение достичь того или иного правового результата, а его волеизъявлению придается юридическое значение. Кроме того, воля и волеизъявление должны соответствовать друг другу и не должны быть опорочены (лицо совершает сделку не под влиянием обмана или угрозы или иных факторов, влияющих на волеизъявление, четко представляя себе предмет, природу сделки и иные юридически значимые обстоятельства).

Сделка как действие должна иметь *юридический характер*, т.е. порождать правовые последствия (возникновение права пользования вещью у арендатора в договоре аренды, обязанность выполнить работу у подрядчика в договоре подряда и т.п.). В связи с этим не являются сделками соглашения лиц, не имеющие правового характера (договоренность сходить в картинную галерею, покататься на коньках и т.п.)

3. Сделки — это правомерные действия, т.е. они должны соответствовать закону и иным правовым актам. По данному признаку сделки отличаются от правонарушений, представляющих собой волевые юридические, но не соответствующие закону и иным правовым актам действия. Если сделка не соответствует закону или иному правовому акту, она может быть признана недействительной либо является ничтожной, либо законом могут предусматриваться иные последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

4. Сделка относится к индивидуальным юридическим актам, которые необходимо отграничивать от юридических поступков. Будучи индивидуальным юридическим актом, сделка характеризуется **особой направленностью на достижение определенного правового результата**, тогда как правовые последствия юридического поступка наступают независимо от направленности воли субъекта на их создание. У лица, обнаружившего потерянную вещь, возникают обязанности, предусмотренные ст. 227 ГК, и права, предусмотренные ст. 228, 229 ГК, хотя оно к этому, вероятнее всего, не стремилось. Автор романа стремится создать в первую очередь не юридические последствия, а реализовать свои творческие потребности, поделиться своими идеями, однако авторские права возникают в силу самого факта создания литературного произведения независимо от того, желает ли этого автор. Такие юридические действия относятся к юридическим поступкам.

Совершая сделку, стороны стремятся создать именно те правовые последствия, которые присущи данной сделке, например, продавец намерен передать право собственности на вещь покупателю, получив за это деньги, так же как и покупатель, передавая деньги, желает сделать

приобретаемую вещь своей собственностью. Такой типичный правовой результат, ради которого совершается сделка, присущая данному виду сделок правовая цель называется **каузой (основанием) сделки**.

5. Сделки необходимо отличать от таких видов индивидуальных юридических актов, как **административные акты и судебные решения**, которые также характеризуются направленностью на достижение конкретных правовых последствий. Данные акты исходят от органов власти, которые, принимая их, реализуют свою компетенцию и в качестве таковых не становятся субъектами возникших правоотношений, что характерно для сделок: лица, совершившие сделку, всегда являются участниками возникшего в результате гражданского правоотношения. Будучи субъектами публичного права, органы власти в результате своей деятельности, в том числе посредством принятия индивидуальных актов, порождают прежде всего публично-правовые, административные правоотношения, основанные на власти и подчинении, но параллельно могут вызвать и гражданско-правовые отношения. Так, принятие государственным органом решения о выкупе земельного участка (ст. 279 ГК) создает ряд обязанностей административного характера, однако условия выкупа определяются соглашением с собственником участка и отношения, связанные с заключением соглашения и прекращением права собственности на земельный участок, относятся к числу гражданско-правовых.

§ 2. ВИДЫ СДЕЛОК

Сделки могут быть классифицированы по различным основаниям.

1. По количеству сторон и направленности их воли сделки подразделяются на **односторонние, двусторонние и многосторонние**. **Односторонней** признается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (ст. 154 ГК). К односторонним сделкам относятся, в частности, выдача доверенности, завещание, принятие наследства, отказ от наследства, выдача независимой гарантии. По общему правилу односторонняя сделка создает обязанности только для лица, совершившего сделку (например, лицо, публично обещавшее награду, принимает на себя обязанность выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие). Возложить обязанность на другого субъекта посредством собственного одностороннего волеизъявления недопустимо, за исключением случаев, предусмотренных законом либо соглашением с этим субъектом (например, ст. 1137 ГК допускает возложение на наследника

исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ)).

Двусторонние сделки — это сделки, для заключения которых необходимо выражение согласованной воли двух сторон. Двусторонние и многосторонние сделки называются **договорами**, это соглашения двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 ГК).

Двусторонние сделки отличаются от многосторонних направленностью воли сторон. **Двусторонняя** сделка может состояться лишь в том случае, если у двух сторон воли и волеизъявления противоположны по направленности и встречные по содержанию. Так, одно лицо желает продать автомобиль, другое — купить его (если оба субъекта будут намерены продать свои автомобили, то договор купли-продажи между ними не будет заключен). Встречность содержания означает волю обеих сторон заключить договор на согласованных взаимно приемлемых условиях (если продавец желает получить оплату в полном объеме при заключении договора, а покупатель настаивает на рассрочке платежа, то договор купли-продажи также не состоится).

В **многосторонней** сделке воли и волеизъявления сторон не имеют противоположной направленности, а характеризуются единой направленностью на достижение общей цели. Так, в договоре простого товарищества (ст. 1041 ГК) стороны объединяют свои вклады, для того чтобы совместными усилиями достичь какой-то общий интересующий всех результат (например, построить здание). Субъекты, желающие зарегистрировать полное товарищество в качестве юридического лица (ст. 69, 70 ГК), заключают учредительный договор в целях создания товарищества, определения порядка совместной деятельности по его созданию. Общие положения об обязательствах и о договорах применяются и к односторонним сделкам, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу сделки.

2. По моменту, с которого сделка считается заключенной, сделки делятся на реальные и консенсуальные.

Достижение соглашения необходимо для совершения любой сделки, в которой участвуют две и более стороны, однако для некоторых сделок этого достаточно, чтобы считать сделку совершенной, для других — требуется помимо соглашения передача вещи. **Консенсуальные сделки** — это сделки, которые считаются заключенными с момента достижения соглашения в требуемой законом форме. Большинство сделок являются

консенсуальными (договор купли-продажи, аренды, подряда, оказания услуг, поручения, комиссии). Консенсуальная сделка порождает между сторонами обязательственное правоотношение, и все дальнейшие действия сторон, даже если они совершаются в тот же самый момент, представляют собой исполнение заключенной сделки. Так, в договоре розничной купли-продажи моменты заключения и исполнения сделки, как правило, совпадают, однако передача вещи покупателю и уплата им денег — это действия по исполнению договора купли-продажи, заключенного в данном случае в устной форме. Передача вещи в аренду есть исполнение договора аренды со стороны арендодателя.

Реальные сделки — это сделки, которые считаются заключенными с момента передачи вещи. К их числу относятся, в частности, договор займа, договор перевозки грузов, договор банковского вклада, договор доверительного управления имуществом. В данных сделках передача вещи есть не исполнение, а *заключение договора*. Это означает, что до тех пор, пока вещь не передана, договор не считается заключенным. Соответственно, подписанный обеими сторонами договор займа, оформленный в виде единого документа, не порождает ни права заемщика требовать выдачи суммы займа, ни обязанности займодавца ее передать. Обязательственное правоотношение между сторонами возникнет лишь тогда, когда деньги будут переданы заемщику.

Некоторые виды договоров могут иметь конструкцию как реального, так и консенсуального договора. Например, договор дарения по общему правилу является реальным, однако при соблюдении предусмотренных законом условий обещание дарения имеет юридическое значение (п. 2 ст. 572, 574 ГК); договор хранения в бытовой сфере является реальным, однако если хранителем выступает специализированная организация, может быть консенсуальным (ст. 886 ГК); договор безвозмездного пользования (ссуды) может быть как реальным, так и консенсуальным (ст. 689 ГК).

3. По наличию (отсутствию) встречного предоставления сделки подразделяются на *возмездные* и *безвозмездные*.

Возмездная сделка — это сделка, в которой сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей. Подавляющее число сделок являются возмездными: за передаваемую вещь в договоре купли-продажи покупатель уплачивает деньги; за полученную в собственность вещь в договоре аренды арендатель платит арендную плату; за выполненную работу подрядчик получает деньги или иное денежное предоставление. Необходимо обратить внимание, что ГК устанавливает презумпцию возмездности

договора (п. 3 ст. 423 ГК), а следовательно, даже если непосредственно в договоре не оговорено встречное удовлетворение, это не означает, что договор является безвозмездным. В этом случае размер встречного предоставления определяется исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (п. 3 ст. 424 ГК).

Безвозмездная сделка — это сделка, в которой одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления. Безвозмездные отношения нетипичны для гражданского права, и таких сделок немного (договор дарения, безвозмездного пользования (ссуды), договор поручения (по общему правилу)).

4. В зависимости от того, обусловлена ли действительность сделки наличием (отсутствием) ее основания (каузы), сделки могут быть **каузальными** и **абстрактными**.

Каузальная сделка — это сделка, из содержания которой видна ее правовая цель и реализация этой цели является необходимым условием действительности сделки. Перенесение на покупателя права собственности в договоре купли-продажи, передача денег в собственность в договоре займа образуют каузу договора купли-продажи и договора займа соответственно. Если продавец не имеет намерения передать вещь в собственность покупателю, а покупатель уплатить за нее деньги, то договор купли-продажи является мнимой сделкой (п. 1 ст. 170 ГК), что означает его ничтожность. Если деньги по договору займа не были переданы, то договор не заключен, что исключает обязанность заемщика по их возврату. Большинство сделок являются каузальными.

Абстрактная сделка — это сделка, правовая цель которой из ее содержания не видна и ее осуществление (неосуществление) не влияет на действительность сделки. Сделка называется абстрактной, потому что она отвлечена от своего основания. Безусловно, это основание у каждой сделки есть (вексель выдается не просто так, а потому что между сторонами состоялось заемное обязательство либо покупатель передал его в качестве средства расчета по договору купли-продажи и т.п.). Однако эти отношения не важны для решения вопроса о том, обязан ли векселедатель платить по векселю. Вексель — это **ничем не обусловленное обязательство** векселедателя **уплатить** указанную в нем сумму, поэтому если он отвечает всем установленным законом требованиям к форме и содержанию, этого достаточно для обязания векселедателя заплатить векселедержателю независимо от того, в связи с какими отношениями этот вексель был выдан. Даже если договор

купли-продажи, по которому покупатель передал в качестве оплаты вексель, будет признан недействительным, это не влечет недействительности векселя и не освобождает векселедателя от обязанности произвести платеж.

Абстрактные сделки немногочисленны (помимо выдачи векселя к ним можно отнести выдачу независимой гарантии).

5. По наличию (отсутствию) в сделке условия как юридического факта, с которым стороны связали возникновение (прекращение) прав и обязанностей по сделке, сделки могут быть обычными и условными.

В обычных сделках права и обязанности сторон возникают либо с момента их заключения, либо в сроки, установленные законом или договором, а прекращаются в момент исполнения сделки либо иной момент, также определяемый законом или договором.

Условная сделка — это сделка, в которой возникновение или прекращение прав и обязанностей поставлено сторонами в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

Условие как юридический факт, с которым стороны связывают правовые последствия сделки, должно отвечать определенным требованиям:

1) принадлежность будущему: обстоятельство на момент заключения сделки не наступило;

2) осуществимость: имеется реальная возможность фактического наступления такого условия (нельзя, например, в настоящее время включить в сделку условие «если удастся долететь до Плутона»);

3) законность — соответствие требованиям закона и иных правовых актов, в том числе основам правопорядка и нравственности (недопустимо включение в сделку условия «если продавец уклонится от налогов», «если удастся вступить в брак с двумя женщинами»);

4) отсутствие неизбежности наступления: сторонам неизвестно, наступит это обстоятельство или не наступит. В связи с этим **не может** рассматриваться в качестве условия календарная дата, событие, относительно которого точно известно, что оно наступит, но неизвестен лишь момент его наступления (например, выпадение снега в г. Екатеринбурге). Если стороны поставили правовые последствия сделки в зависимость от обстоятельства, которое неизбежно наступит, то сделка является не условной, а срочной, поскольку исходя из ст. 190 ГК таким событием может устанавливаться срок.

Условия могут быть **отлагательными** и **отменительными**.

Сделка под отлагательным условием — это сделка, в которой стороны поставили *возникновение* прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Права и обязанности сторон возникнут лишь в момент наступления условия. В связи с этим в литературе представлены различные точки зрения относительно правового положения сторон до наступления условия. Одни авторы считают, что с момента заключения сделки до наступления условия никаких прав и обязанностей не возникает¹, другие полагают, что с момента заключения сделки у сторон возникает правовая связанность и произвольное отступление от соглашения и совершение условно обязанным лицом действий, создающих невозможность наступления условия, не допускается².

Сделка под отменительным условием — это сделка, в которой стороны поставили *прекращение* прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, права и обязанности нанимателя прекращаются, если к наймодателю вернется сестра из Севастополя). В этом случае права и обязанности возникают в момент заключения сделки и прекращаются при наступлении условия.

Законом предусмотрены негативные последствия для стороны, которая своим поведением в целях личной выгоды препятствовала или содействовала наступлению условия. Так, если наступлению условия **недобросовестно** воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим. Если наступлению условия **недобросовестно** содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим.

6. В зависимости от того, насколько при заключении сделки известны объем, уровень и соотношение встречного удовлетворения, сделки делятся на коммутативные и алеаторные (рисковые).

Коммутативные сделки — сделки, в которых объем и соотношение взаимных обязательств сторон конкретно определены и известны сторонам в момент заключения сделки (за продаваемую вещь продавец получает цену, установленную договором; арендодатель получает ежемесячные платежи в размере, определенном договором).

Алеаторные (рисковые) сделки — сделки, в которых объем и соотношение взаимных исполнений не вполне известны сторонам и не могут

¹ Советское гражданское право. Т. 1. М., 1985. С. 221.

² Гражданское право: Учебник. В 4 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1: Общая часть. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2008. С. 457.

быть четко определены в момент заключения сделки. Невозможность их определения обусловлена сущностью и характером сделок, поскольку размер взаимных предоставлений зависит от событий, относительно которых сторонам неизвестно, наступят они или нет, либо неизвестен момент их наступления. Например, к числу алеаторных сделок относится договор страхования, поскольку при его заключении страховщик получает страховую премию, но встречное предоставление с его стороны может последовать или не последовать в зависимости от того, наступит ли в течение срока действия договора страховой случай. Рисковый характер проявляется в том, что в зависимости от наступления (ненаступления) страхового случая страховщик либо получает выгоду без какого-либо встречного предоставления с его стороны, либо, наоборот, размер страховой выплаты заведомо превышает полученную им при заключении договора страховую премию. Алеаторный характер имеет договор пожизненной ренты, поскольку, получив имущество в собственность, плательщик ренты может выплачивать ренту столь длительное время, что ее объем превысит стоимость полученного им имущества. Может сложиться ситуация, когда, напротив, получатель ренты умер вскоре после заключения договора и тогда объем предоставления плательщика ренты окажется несопоставим со стоимостью полученного им имущества.

7. В доктрине гражданского права выделяют такой вид сделок, как **фидуциарные сделки** — основанные на особых лично доверительных отношениях сторон. Специфика таких сделок отражается прежде всего в основаниях прекращения порождаемых ими отношений: во-первых, смерть стороны и какие-либо существенные изменения в ее статусе (признание недееспособным, ограничение дееспособности, признание безвестно отсутствующим) обычно влечет прекращение правоотношения; во-вторых, предусмотрен упрощенный порядок прекращения правоотношений по воле сторон, поскольку отношения могут измениться и в случае утраты доверительного характера у сторон должна быть возможность прекратить соответствующее правоотношение. К числу фидуциарных сделок относятся договор поручения, договор простого товарищества, договор пожизненного содержания с иждивением.

§ 3. УСЛОВИЯ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ СДЕЛОК

Для того чтобы сделка порождала тот правовой результат, на который она направлена, необходимо, чтобы она соответствовала определенным требованиям, которые относятся к субъектам, ее совершающим, их воле и волеизъявлению, содержанию сделки и ее форме.

1. Условия, относящиеся к субъектам. Сделки могут совершаться физическими лицами, юридическими лицами, публично-правовыми образованиями. Поскольку сделка является осознанным волевым действием, постольку применительно к субъектам — физическим лицам требуется, чтобы они обладали определенным уровнем сознания и воли. В полном объеме таким уровнем обладают только полностью дееспособные граждане, которые могут совершать любые сделки. Лица, не достигшие 14 лет, могут быть субъектами сделок, определенных п. 2 ст. 28 ГК. Лица от 14 до 18 лет могут быть субъектами любых сделок, но при условии получения письменного согласия своих законных представителей. Лица, ограниченные в дееспособности, могут совершать сделки при соблюдении условий, установленных ст. 30 ГК. Лица, признанные недееспособными, не могут выступать субъектами никаких сделок.

Соответственно, совершение сделок с нарушением этих правил лицом, не обладающим дееспособностью в объеме, достаточном для совершения сделки, влечет либо ничтожность сделки (сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным, — ст. 171 ГК; сделка, совершенная несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, — ст. 172 ГК), либо ее оспоримость (сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет без согласия законных представителей, — ст. 175 ГК; сделка, совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности, — ст. 176 ГК).

Применительно к юридическим лицам необходимо обладание правоспособностью, которая может быть общей или специальной. Следовательно, юридические лица, обладающие общей правоспособностью, могут совершать любые не противоречащие закону сделки, тогда как юридические лица, наделенные специальной правоспособностью, вправе совершать лишь сделки, соответствующие целям, предусмотренным в их учредительных документах. В связи с этим сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями его деятельности, определенными в учредительных документах, может быть признана недействительной (ст. 173 ГК).

2. Условия, относящиеся к воле и волеизъявлению. Требование, характеризующее данное условие, можно кратко обозначить как единство воли и волеизъявления. Это означает, что действительная воля стороны и ее волеизъявление должны соответствовать друг другу. Пороки воли и волеизъявления могут состоять в следующем:

- волеизъявление не соответствует воле — сделка совершена под влиянием обмана, насилия, угрозы, на крайне невыгодных условиях, чем

другая сторона воспользовалась, вследствие стечения **тяжелых обстоятельств** (кабальная сделка) (ст. 179 ГК); сделка совершена лишь для вида, без намерения создать правовые последствия либо с целью прикрыть другую сделку (ст. 170 ГК);

- волеизъявление соответствует воле, но воля была сформирована под воздействием внешних факторов, неблагоприятно повлиявших на ее формирование, — сделка, совершенная под влиянием существенного заблуждения (ст. 178 ГК);

- волеизъявление было сделано в состоянии, когда гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, т.е. воли на совершение сделки не было (ст. 177 ГК).

Все указанные сделки являются оспоримыми, за исключением мнимых и притворных (ст. 170 ГК), которые являются ничтожными.

3. Условия, относящиеся к содержанию. *Содержание сделки* — это совокупность условий, на которых она заключена. Содержание сделки должно соответствовать требованиям закона, иных правовых актов, а также принципам общественной, политической и экономической организации общества и нравственным устоям общества.

В случае нарушения этих требований сделка может быть оспорена на основании п. 1 ст. 168 ГК либо является ничтожной в силу положений п. 2 ст. 168 или ст. 169 ГК.

4. Условия, относящиеся к форме. Волеизъявление субъектов должно быть облечено в надлежащую форму. Однако далеко не во всех случаях несоблюдение формы, установленной законом, влечет недействительность сделки. Так, несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее ничтожность, тогда как несоблюдение простой письменной формы по общему правилу влечет иные последствия.

§ 4. ФОРМА СДЕЛОК

1. Форма сделки — способ выражения воли субъекта внешне и фиксации его волеизъявления. Существует две формы сделки: устная и письменная, которая подразделяется на простую письменную и нотариальную форму. **Молчание** только в **исключительных**, предусмотренных законом случаях может свидетельствовать о воле совершить сделку (например, п. 4 ст. 486 ГК).

2. Простая письменная форма требуется в следующих случаях:

- 1) для сделок юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) для сделок граждан между собой на сумму, превышающую 10 тыс. руб., а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки.

Простая письменная форма соблюдена, если:

1) составлен документ, выражающий содержание сделки, подписанный лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, допускается использование факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи. Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин, при этом его подпись должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно;

2) произведен обмен сторонами договора документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору;

3) письменное предложение заключить договор принято другой стороной посредством **конклюдентных действий** — фактических действий, свидетельствующих о намерении заключить договор (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.).

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований.

По общему правилу несоблюдение простой письменной формы сделки не влечет ее недействительности. Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки установлены ст. 162 ГК и состоят в том, что стороны лишаются права *в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания*, но они могут приводить письменные и другие доказательства. Таким образом, несоблюдение простой письменной формы влечет лишь ограничения в процессуальной плоскости: сторонам будет затруднительно доказать сам факт совершения сделки и ее условия, но если сторона это докажет без свидетельских показаний, то, значит, сделка совершена и подлежит исполнению на оговоренных условиях. Только в случаях, прямо

указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность (например, несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ст. 331 ГК), договора поручительства (ст. 362 ГК), договора продажи недвижимости (ст. 550 ГК) и т.д.).

3. Нотариальная форма требуется:

1) **в случаях, указанных в законе** (доверенность, выданная в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК), договор ренты (ст. 584 ГК), завещание (ст. 1124 ГК), брачный договор (п. 2 ст. 41 СК), сделка, направленная на отчуждение доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (п. 11 ст. 21 Закона об обществах с ограниченной ответственностью);

2) **в случаях, предусмотренных соглашением сторон**, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требуется.

Нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном Основами законодательства РФ о нотариате.

В указанных случаях **несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее ничтожность** (п. 3 ст. 163 ГК). Вместе с тем ст. 165 ГК предусматривает возможность защиты интересов добросовестной стороны в случае, когда другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения сделки при следующих условиях в совокупности:

1) одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения;

2) другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения сделки;

3) сторона, исполнившая сделку, обратилась в суд с иском о признании сделки действительной.

При наличии всех этих условий признание сделки действительной является **правом**, а не обязанностью суда, поэтому с учетом конкретных обстоятельств дела суд может и не признать сделку действительной.

Срок исковой давности по требованию о признании сделки действительной составляет один год и применяется к требованиям, основания для которых возникли после 1 сентября 2013 г. (поскольку норма о сроке исковой давности введена Федеральным законом от 7 мая 2013 г. № 100-ФЗ, вступившим в силу с этой даты).

В случае признания судом сделки действительной ее последующее нотариальное удостоверение не требуется. Если необоснованным

уклонением от нотариального удостоверения сделки стороне причинены убытки, сторона, уклонявшаяся от удостоверения, должна их возместить.

4. Устная форма сделок допустима в следующих случаях:

1) если для сделки законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма;

2) если сделка исполняется при самом ее совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность. В данном случае не важно, кто является стороной сделки и какова ее цена, — важно лишь, чтобы закон не предусматривал для сделки данного вида нотариальную форму или в качестве последствия несоблюдения простой письменной формы ее недействительность. Так, независимо от стоимости товара может быть заключен устно договор розничной купли-продажи как между гражданами, так и между юридическими лицами;

3) если сделка совершается во исполнение договора, заключенного в письменной форме, и это не противоречит закону, иным правовым актам и договору. Например, между сторонами заключен договор поставки в письменной форме, которым предусмотрена поставка товара в соответствии с заявками покупателя: если им прямо не установлено, что заявки должны быть письменные, допустимо, чтобы они были сделаны в устной форме.

Особым способом совершения сделок в устной форме являются конклюдентные действия (например, покупка кофе в автомате, заключение договора хранения вещей в автоматической камере хранения посредством опускания жетона).

5. Законом может быть предусмотрено требование о государственной регистрации сделок, заключенных в письменной форме. Следует отметить, что данное требование не относится к форме сделок и не является какой-либо особой формой сделки или разновидностью письменной формы. Однако в некоторых случаях для наступления правовых последствий сделки требуется, помимо придания письменной формы, государственная регистрация, поэтому данный вопрос рассматривается в рамках вопроса о форме сделок.

По общему правилу регистрации подлежит не сама сделка, а лишь переход права на соответствующий объект недвижимости. Для отдельных видов сделок с недвижимостью в виде исключения сохраняются требования о государственной регистрации (в частности, подлежат государственной регистрации договор долевого участия в строительстве

(ст. 4 Закона об участии в долевом строительстве), договор аренды недвижимого имущества на срок более года (п. 2 ст. 609, п. 2 ст. 651 ГК).

Регистрацию сделок с недвижимостью, подлежащих государственной регистрации, осуществляет Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр).

На основании положений закона и учитывая подходы судебной практики можно прийти к следующим выводам:

1) при наличии в отдельных законах прямого указания на то, что несоблюдение требования о государственной регистрации влечет недействительность договора данного вида, следует исходить из того, что он является недействительным;

2) в остальных случаях, исходя из ст. 164 ГК с учетом толкования, данного Верховным Судом (п. 3 Постановления Пленума ВС РФ № 25), правовые последствия сделки, подлежащей государственной регистрации, но незарегистрированной, если она фактически исполнялась сторонами, наступают для сторон, но не могут быть противопоставлены третьим лицам.

Если одна из сторон уклоняется от государственной регистрации сделки, то, как и в случае уклонения от нотариального удостоверения, существует способ защиты, применимый при следующих условиях:

1) сделка совершена в надлежащей форме (например, договор аренды помещения сроком на два года оформлен виде единого документа);

2) одна из сторон уклоняется от государственной регистрации сделки;

3) другая сторона обратилась в суд с иском о государственной регистрации сделки. Принятие решения о регистрации сделки является *правом суда*, которое реализуется в зависимости от оценки судом фактических обстоятельств конкретного дела. Срок исковой давности по требованию о регистрации сделки составляет один год и применяется к требованиям, основания для которых возникли после 1 сентября 2013 г. В случае принятия такого решения сделка регистрируется в соответствии с решением суда. Если необоснованным уклонением от государственной регистрации сделки стороне причинены убытки, сторона, уклонявшаяся от регистрации, должна их возместить.

§ 5. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ СДЕЛОК

1. Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в качестве сделки, не создает тех правовых последствий, которые при-
сущи данному виду сделок, а влечет лишь предусмотренные законом последствия, связанные с ее недействительностью. Недействительность

сделки наступает в случае, если нарушено какое-либо из условий ее действительности: **имеются пороки субъектного состава, воли или волеизъявления, содержания**, а в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, — **формы**.

Закон выделяет два вида недействительных сделок: **оспоримые** — недействительные по основаниям, установленным законом, *в силу признания их таковыми судом* и **ничтожные** — недействительные в силу закона *независимо от признания их таковыми судом*.

Таким образом, ничтожная сделка недействительна с момента ее совершения и никогда не порождает правовых последствий; оспоримая сделка с момента ее совершения порождает правовые последствия, т.е. является действительной, но может быть признана судом недействительной и только тогда считается, что она недействительна с момента совершения и не повлекла правовых последствий (решению суда как бы придается обратная сила). Если же иск о признании оспоримой сделки недействительной не предъявлялся либо судом в его удовлетворении было отказано, оспоримая сделка действительна и создает все присущие ей последствия в полном объеме.

Оспоримая сделка может быть признана недействительной, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку, в том числе повлекла неблагоприятные для него последствия. Суд не вправе самостоятельно оценить оспоримую сделку как недействительную без соответствующего требования истца. Правом оспаривания обладают стороны сделки либо лица, прямо указанные в законе.

Применительно **к ничтожным сделкам** сторона сделки, а в предусмотренных законом случаях также иное лицо вправе предъявить в суд требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки, при этом предъявление требования о признании недействительной ничтожной сделки по общему правилу возможно только вместе с требованием о применении последствий (п. 3 ст. 166 ГК). Возражение ответчика о том, что требование истца основано на ничтожной сделке, оценивается судом по существу независимо от истечения срока исковой давности для признания этой сделки недействительной (п. 71 Пленума ВС РФ № 25). Таким образом, суд вправе, рассматривая требование истца, основанное на договоре, без соответствующего иска оценить этот договор как ничтожную сделку (например, при рассмотрении иска о взыскании оплаты по договору купли-продажи оценить договор купли-продажи как ничтожный, тогда как в случае оспоримости договора это невозможно без соответствующего встреч-

ного иска либо признания этого договора недействительным в рамках самостоятельного спора).

Очень важны нормы, направленные на реализацию принципа **добросовестности** и предусматривающие защиту прав добросовестной стороны. Во-первых, это положение абз. 4 п. 2 ст. 166 ГК о том, что сторона, из поведения которой явствует ее воля сохранить силу сделки, не вправе оспаривать сделку по основанию, о котором эта сторона знала или должна была знать при проявлении ее воли. Во-вторых, введен так называемый *принцип эстоппель* (п. 5 ст. 166 ГК): заявление о недействительности сделки не имеет правового значения, если ссылающееся на недействительность сделки лицо действует недобросовестно, в частности если его поведение после заключения сделки давало основание другим лицам полагаться на действительность сделки.

2. Оспоримые сделки. В п. 1 ст. 168 ГК закреплена **презумпция оспоримости** сделки, нарушающей требования закона или иного правового акта. Следовательно, по общему правилу, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки, сделка с пороками содержания является оспоримой.

К числу оспоримых сделок, названных непосредственно в § 2 гл. 9 ГК, относятся также следующие виды.

2.1. Сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах (ст. 173 ГК). Для признания сделки недействительной необходимо наличие следующих условий:

- 1) учредительными документами юридического лица четко определены его цели деятельности (например, сдача имущества в аренду);
- 2) это юридическое лицо совершило сделку, не соответствующую указанной цели (например, заключило договор оказания юридических услуг);
- 3) другая сторона сделки знала или должна была знать об ограничении, установленном в учредительных документах контрагента.

Истцами могут быть: само юридическое лицо, его учредитель (участник) или иное лицо, в интересах которого установлено ограничение.

2.2. Сделка, совершенная без согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления, необходимость получения которого предусмотрена законом (ст. 173.1 ГК). Условия для признания сделки недействительной:

- 1) **получение согласия** третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления на ее совершение **необходимо в силу указания закона**. Не может быть

признана недействительной по этому основанию сделка, получение согласия на которую необходимо в силу предписания нормативного правового акта, не являющегося законом;

2) другая сторона сделки знала или должна была знать об отсутствии на момент совершения сделки необходимого согласия такого лица или такого органа.

Истцами могут быть лицо, чье согласие не получено, или иные лица, указанные в законе.

При наличии этих условий сделка может быть признана недействительной только в том случае, если законом не предусмотрены иные последствия отсутствия согласия (например, что сделка является ничтожной или не влечет последствий для лица, уполномоченного давать согласие, либо в случае, когда это допускается законом, иные последствия определены соглашением с лицом, согласие которого необходимо (возмещение убытков лицу, без согласия которого совершена сделка)). Пример иных последствий, предусмотренных законом: участник полного товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества. При нарушении этого правила товарищество вправе по своему выбору потребовать от такого участника возмещения причиненных товариществу убытков либо передачи товариществу всей приобретенной по таким сделкам выгоды (п. 3 ст. 73 ГК). Соответственно, в этом случае совершенная товарищем сделка в отсутствие согласия не может быть признана недействительной на основании ст. 173.1 ГК, поскольку законом предусмотрены иные последствия.

Данная статья не применяется к сделкам, совершенным лицами от 14 до 18 лет и ограниченно дееспособными лицами без согласия родителей (попечителей), поскольку эти правоотношения урегулированы специальными нормами (ст. 175, 176 ГК).

2.3. Сделка, совершенная с нарушением представителем или органом юридического лица условий осуществления полномочий либо интересов представляемого или интересов юридического лица (ст. 174 ГК).

Статья 174 ГК объединяет в себе два состава оспоримых сделок: сделка, совершенная с выходом за пределы полномочий (п. 1), и сделка, совершенная в ущерб интересам представляемого (п. 2).

Условия для признания сделки недействительной на основании п. 1:

1) полномочия лица на совершение сделки ограничены учредительным документом (иными корпоративными документами) или договором с представителем по сравнению с тем, как они определены

в доверенности, законе либо как они могут считаться очевидными из обстановки.

Таким образом, имеется в виду ситуация, когда в действительности полномочия гражданина или органа юридического лица уже, чем они выражены вовне (в доверенности, законе, вытекают из обстановки). Например, доверенность выдана на приобретение оборудования, но не указано, по какой цене, а в договоре поручения определена максимальная цена, по которой представитель может приобрести;

- 2) представитель вышел за пределы этих ограничений;
- 3) другая сторона сделки знала или должна была знать об указанных ограничениях.

При оценке последнего условия необходимо принимать во внимание разъяснения, содержащиеся в п. 22 Постановления Пленума ВС РФ № 25: ссылка в договоре, заключенном от имени организации, на то, что лицо, заключающее сделку, действует на основании устава данного юридического лица, должна оцениваться судом с учетом конкретных обстоятельств заключения договора и в совокупности с другими доказательствами по делу. Такое доказательство, как и любое другое, не может иметь для суда заранее установленной силы и свидетельствовать о том, что другая сторона сделки знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях.

Истец — лицо, в интересах которого установлены ограничения (если в учредительных документах, то само юридическое лицо).

В п. 2 ст. 174 ГК регулируются отношения, когда сделка совершается в пределах полномочий, но в ущерб представляемому. Подробные разъяснения по применению данного пункта даны Верховным Судом РФ в п. 93 Постановления Пленума № 25.

Условия для признания сделки недействительной на основании п. 2.

Пунктом 2 ст. 174 ГК предусмотрены два основания недействительности сделки, совершенной представителем или действующим от имени юридического лица без доверенности органом юридического лица (далее в этом пункте — представитель).

По первому основанию сделка может быть признана недействительной, когда вне зависимости от наличия обстоятельств, свидетельствующих о сговоре либо об иных совместных действиях представителя и другой стороны сделки, представителем совершена сделка, причинившая представляемому явный ущерб, о чем другая сторона сделки знала или должна была знать.

О наличии явного ущерба свидетельствует совершение сделки на заведомо и значительно невыгодных условиях, например, если предо-

ставление, полученное по сделке, в несколько раз ниже стоимости предоставления, совершенного в пользу контрагента. При этом следует исходить из того, что другая сторона должна была знать о наличии явного ущерба в том случае, если это было бы очевидно для любого участника сделки в момент ее заключения.

По этому основанию сделка не может быть признана недействительной, если имели место обстоятельства, позволяющие считать ее экономически оправданной (например, совершение сделки было способом предотвращения еще больших убытков для юридического лица или представляемого; сделка хотя и являлась сама по себе убыточной, но была частью взаимосвязанных сделок, объединенных общей хозяйственной целью, в результате которых юридическое лицо или представляемый получили выгоду; невыгодные условия сделки были результатом взаимных равноценных уступок в отношениях с контрагентом, в том числе по другим сделкам).

По второму основанию сделка может быть признана недействительной, если установлено наличие обстоятельств, которые свидетельствовали о сговоре либо об иных совместных действиях представителя и другой стороны сделки в ущерб интересам представляемого, который может заключаться как в любых материальных потерях, так и в нарушении иных охраняемых законом интересов (например, утрате корпоративного контроля, умалении деловой репутации).

Наличие решения общего собрания участников (акционеров) хозяйственного общества об одобрении сделки в порядке, установленном для одобрения крупных сделок и сделок с заинтересованностью, не препятствует признанию соответствующей сделки общества, совершенной в ущерб его интересам, недействительной, если будут доказаны обстоятельства, указанные в п. 2 ст. 174 ГК.

Истцами могут быть представляемый, юридическое лицо, а в случаях, предусмотренных законом, — иное лицо или орган, действующие в их интересах.

2.4. Сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК). Объем дееспособности таких несовершеннолетних определен ст. 26 ГК, соответственно, сделки, не относящиеся к тем, которые они вправе совершать самостоятельно, и совершенные без согласия его родителей, усыновителей или попечителя, могут быть признаны судом недействительными **по иску родителей, усыновителей или попечителя**.

Данные правила не распространяются на сделки несовершеннолетних, ставших полностью дееспособными.

2.5. Сделка, совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК). Объем дееспособности таких граждан определен ст. 30 ГК, соответственно, сделки по распоряжению имуществом, не относящиеся к тем, которые они вправе совершать самостоятельно, и совершенные без согласия попечителя могут быть признаны судом недействительными **по иску попечителя**.

2.6. Сделка, совершенная гражданином в состоянии недееспособности¹, т.е. гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК). Статья 177 объединяет в себе **три состава** недействительных сделок.

Основанием для признания сделки недействительной по п. 1 ст. 177 является особое состояние гражданина, в котором он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими. Причины этого состояния правового значения не имеют: алкогольное или наркотическое опьянение, болезнь, психотравмирующая ситуация, гипноз — важно лишь то, что под воздействием этих факторов гражданин *в момент совершения сделки не осознавал своих действий или не мог ими руководить*. Эти способности могли быть утрачены временно либо человек постоянно находится в таком состоянии (например, страдает психическим расстройством), но в последнем случае необходимо отличать данную ситуацию от сделки, совершенной недееспособным гражданином. Статья 177 ГК применяется, в частности, в том случае, если гражданин вследствие психического расстройства не понимает значение своих действий или не может ими руководить, но он не признан недееспособным. Если же такой гражданин признан недееспособным, то совершенные им сделки квалифицируются по ст. 171 ГК.

Истцами могут быть сам гражданин либо иные лица, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате совершения сделки.

На основании п. 2 ст. 177 ГК могут быть признаны недействительными сделки гражданина, **впоследствии признанного недееспособным**, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, т.е. на момент совершения сделки гражданин не был признан недееспособным, но фактически имелись основания для признания его недееспособным уже в момент совершения сделки. **Истцом** может быть опекун.

¹ Так именовал эти сделки О.А. Красавчиков (см.: Советское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. О.А. Красавчикова. 3-е изд., испр. и доп. Т. 1. М., 1985. С. 250—253).

Третьим основанием для признания сделки недействительной является ограничение гражданина в дееспособности вследствие психического расстройства (п. 2 ст. 30 ГК). Сделка может быть признана недействительной при наличии двух условий в совокупности:

1) в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими;

2) другая сторона сделки знала или должна была знать об этом.

Истцом может быть попечитель.

2.7. Сделка, совершенная под влиянием существенного заблуждения (ст. 178 ГК). **Заблуждение** — не соответствующее действительности представление субъекта об обстоятельствах, имеющих значение для конкретной сделки. Причинами заблуждения могут быть любые факторы (внешние обстоятельства, действия третьих лиц или недостаточно внимательное отношение самих сторон), однако в случае, если заблуждение сформировалось вследствие умышленных действий другой стороны, сделка **может быть** квалифицирована по ст. 179 ГК (как совершенная под влиянием обмана).

Правовое значение имеет только **существенное заблуждение**, т.е. такое искаженное представление стороны о действительном положении дел, что если бы она о нем знала, то разумно и объективно оценивая ситуацию, не совершила бы сделку. В п. 2 ст. 178 ГК приведен примерный перечень условий, при которых заблуждение предполагается существенным:

1) сторона допустила очевидные оговорку, опisku, опечатку и т.п.;

2) сторона заблуждается в отношении предмета сделки, в частности таких его качеств, которые в обороте рассматриваются как существенные;

3) сторона заблуждается в отношении природы сделки;

4) сторона заблуждается в отношении лица, с которым она вступает в сделку, или лица, связанного со сделкой;

5) сторона заблуждается в отношении обстоятельства, которое она упоминает в своем волеизъявлении или из наличия которого она с очевидностью для другой стороны исходит, совершая сделку.

Не является существенным заблуждение относительно мотивов сделки, сроков или места ее исполнения и т.п.

Истцом может быть сторона, действовавшая под влиянием заблуждения.

Даже в том случае, если заблуждение является существенным, суд отказывает в признании сделки недействительной, если:

1) другая сторона выразит согласие на сохранение силы сделки на тех условиях, из представления о которых исходила сторона, действовавшая под влиянием заблуждения. В таком случае суд, отказывая

в признании сделки недействительной, указывает в своем решении эти условия сделки;

2) заблуждение, под влиянием которого действовала сторона сделки, было таким, что его не могло бы распознать лицо, действующее с обычной осмотрительностью и с учетом содержания сделки, сопутствующих обстоятельств и особенностей сторон. Отказ по данному основанию является правом суда, т.е. в зависимости от конкретных обстоятельств дела суд может признать сделку недействительной или отказать в иске.

2.8. Сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы или неблагоприятных обстоятельств (ст. 179 ГК). Речь идет о сделках, где объединено, по сути, несколько оснований для оспаривания сделки по одному признаку — **противоправность** и **виновность** поведения одной из сторон, причем имеется **вина в форме умысла**.

Насилие — противоправное воздействие на волю лица посредством причинения физических или психических страданий ему самому или его близким с целью побудить к совершению сделки, исходящее от контрагента или третьих лиц, действующих в его интересах.

Угроза — психическое воздействие, неосуществленное в действительности намерение причинить вред. Признаки, которым должна отвечать угроза: 1) *реальность* — возможность ее приведения в исполнение, практическая осуществимость; 2) **существенность** — способность вызвать у субъекта представление о грозящей ему опасности. Правовое значение имеет угроза как неправомерным действием, так и правомерным (например, сообщение в милицию о том, что лицо не платит налоги). Существенность оценивается с учетом конкретных обстоятельств дела (индивидуальных особенностей обеих сторон).

С учетом разъяснений, содержащихся в п. 98 Постановления Пленума ВС РФ № 25, для применения ст. 179 ГК угроза, как и насилие, может исходить от третьих лиц, но при этом сторона сделки должна знать, что к другой стороне применялось насилие или угроза. Угроза причинения личного или имущественного вреда близким лицам контрагента по сделке также является основанием для признания сделки недействительной.

Обман — сообщение информации, не соответствующей действительности, а также намеренное умолчание об обстоятельствах, о которых лицо должно было сообщить при той добросовестности, какая от него требовалась по условиям оборота (п. 99 Постановления Пленума ВС РФ № 25). Сделка, совершенная под влиянием обмана, может быть признана недействительной, только если обстоятельства, относительно которых потерпевший был обманут, находятся в причинной связи с его

решением о заключении сделки. При этом подлежит установлению умысел лица, совершившего обман.

Сделка, совершенная под влиянием обмана потерпевшего третьим лицом, может быть признана недействительной по иску потерпевшего при условии, что другая сторона либо лицо, к которому обращена односторонняя сделка, знали или должны были знать об обмане. Считается, в частности, что сторона знала об обмане, если виновное в обмане третье лицо являлось ее представителем или работником либо содействовало ей в совершении сделки.

Кабальная сделка — это сделка, которая характеризуется тремя признаками в совокупности:

1) крайняя невыгодность условий — явная неравноценность получаемых по сделке благ и встречного удовлетворения за них или явная обременительность условий для потерпевшей стороны (например, чрезвычайно высокий размер процентов); 2) стечение тяжелых обстоятельств — отсутствие денежных средств для обеспечения важнейших жизненных потребностей (лекарств для лечения близкого человека, потеря кормильца при отсутствии иных доходов у потерпевшего); исключительная нуждаемость в определенных видах продукции или товаров, производимых или поставляемых монополистами (в противном случае возможна остановка производства); 3) умысел контрагента — другая сторона сделки знала обо всех этих обстоятельствах и воспользовалась ими.

Истцом по всем указанным основаниям может быть потерпевший — сторона, в отношении которой применялись насилие, угроза, обман либо вынужденная совершить кабальную сделку.

Следует отметить, что, помимо ГК, **основания для оспаривания** сделок предусматриваются в ряде специальных законов (например, ст. 45 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, ст. 84 Закона об акционерных обществах устанавливают особый порядок совершения сделок с заинтересованностью, при нарушении которого они могут быть признаны недействительными; ст. 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, ст. 79 Закона об акционерных обществах — порядок совершения крупных сделок, нарушение которого также влечет их оспоримость).

3. Ничтожные сделки. Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки (п. 2 ст. 168 ГК).

Таким образом, сделка с пороками содержания является ничтожной, если она посягает на публичные интересы или права и охраняемые законом интересы третьих лиц. Под *публичными интересами*, в частности, следует понимать интересы неопределенного круга лиц, обеспечение безопасности жизни и здоровья граждан, а также обороны и безопасности государства, охраны окружающей природной среды. Сделка, при совершении которой был нарушен явно выраженный запрет, установленный законом, является ничтожной как посягающая на публичные интересы, например, сделки о залоге или уступке требований, неразрывно связанных с личностью кредитора (п. 1 ст. 336, ст. 383 ГК), сделки о страховании противоправных интересов (ст. 928 ГК). Само по себе несоответствие сделки законодательству или нарушение ею прав публично-правового образования не свидетельствует о том, что имеет место нарушение публичных интересов (п. 75 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

Ничтожными являются условия сделки, заключенной с потребителем, не соответствующие актам, содержащим нормы гражданского права, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (ст. 3, п. 4 и 5 ст. 426 ГК), а также условия сделки, при совершении которой был нарушен явно выраженный законодательный запрет ограничения прав потребителей (например, п. 2 ст. 16 Закона о защите прав потребителей, ст. 29 Закона о банках и банковской деятельности).

Договор, условия которого противоречат существу законодательного регулирования соответствующего вида обязательства, может быть квалифицирован как ничтожный полностью или в соответствующей части, даже если в законе не содержится прямого указания на его ничтожность. Например, ничтожно условие договора доверительного управления имуществом, устанавливающее, что по истечении срока договора переданное имущество переходит в собственность доверительного управляющего (п. 74 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

3.1. Сделка, совершенная с целью, противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК). В литературе данные сделки получили название *антисоциальных*¹.

Верховный Суд РФ в п. 85 Постановления Пленума № 25 разъяснил, что в качестве сделок, совершенных с указанной целью, могут

¹ Такое название предложил О.А. Красавчиков (см.: Советское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. О.А. Красавчикова. Т. 1. С. 241–244).

быть квалифицированы сделки, которые нарушают **основополагающие начала** российского **правопорядка**, **принципы** общественной, политической и экономической организации общества, его **нравственные устои**. К названным сделкам могут быть отнесены, в частности, сделки, направленные на производство и отчуждение объектов, ограниченных в гражданском обороте (соответствующие виды оружия, боеприпасов, наркотических средств, другой продукции, обладающей свойствами, опасными для жизни и здоровья граждан, и т.п.); сделки, направленные на изготовление, распространение литературы и иной продукции, пропагандирующей войну, национальную, расовую или религиозную вражду; сделки, направленные на изготовление или сбыт поддельных документов и ценных бумаг; сделки, нарушающие основы отношений между родителями и детьми.

Нарушение стороной сделки закона или иного правового акта, в частности уклонение от уплаты налога, само по себе не означает, что сделка совершена с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности.

Условия для признания сделки недействительной:

1) **цель сделки**, а также права и обязанности, которые стороны стремились установить при ее совершении, либо желаемое изменение или прекращение существующих прав и обязанностей заведомо противоречили основам правопорядка или нравственности;

2) хотя бы одна из сторон сделки действовала **умышленно**.

3.2. Мнимая сделка — это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (ст. 170 ГК). Мнимая сделка характеризуется тем, что субъекты не стремятся достичь правового результата, присущего данному виду сделки, а совершают ее, например, с целью уклонения от обращения взыскания на имущество, уменьшения налогооблагаемой базы и т.д.

Следует учитывать, что стороны такой сделки могут также осуществить для вида ее формальное исполнение, например, во избежание обращения взыскания на движимое имущество должника заключить договоры купли-продажи или доверительного управления и составить акты о передаче данного имущества, при этом сохранив контроль управления за ним соответственно продавца или учредителя.

Равным образом осуществление сторонами мнимой сделки для вида государственной регистрации перехода права собственности на недвижимое имущество не препятствует квалификации такой сделки как ничтожной на основании п. 1 ст. 170 ГК (п. 86 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

3.3. Притворная сделка — это сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях (ст. 170 ГК). В данном случае притворная сделка совершается также без намерения создать присущие ей правовые последствия, однако ее целью является сокрытие другой сделки, направленной на создание правовых последствий. Таким образом, имеется **две сделки**: прикрывающая (**притворная**), которая является ничтожной, и **прикрываемая** — сделка, которую стороны действительно имели в виду, и к ней с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

Притворной сделкой считается также та, которая совершена на иных условиях. Например, при установлении того факта, что стороны с целью прикрыть сделку на крупную сумму совершили сделку на меньшую сумму, суд признает заключенную между сторонами сделку как совершенную на крупную сумму, т.е. применяет относящиеся к прикрываемой сделке правила.

Прикрываемая сделка может быть также признана недействительной по основаниям, установленным специальными законами (п. 87 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

Для прикрытия сделки может быть совершена не только одна, но и несколько сделок. В таком случае прикрывающие сделки являются ничтожными, а к сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом ее существа и содержания применяются относящиеся к ней правила. Например, если судом будет установлено, что участник общества с ограниченной ответственностью заключил договор дарения части принадлежащей ему доли в уставном капитале общества третьему лицу с целью дальнейшей продажи оставшейся части доли в обход правил о преимущественном праве других участников на покупку доли, договор дарения и последующая купля-продажа части доли могут быть квалифицированы как единый договор купли-продажи, совершенный с нарушением названных правил. Соответственно, иной участник общества вправе потребовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (п. 2 ст. 93 ГК, п. 18 ст. 21 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

В связи с притворностью недействительной может быть признана лишь та сделка, которая направлена на достижение других правовых последствий и прикрывает *иную волю всех участников сделки*. Намерения одного участника совершить притворную сделку для применения указанной нормы недостаточно.

3.4. Сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным.

Поскольку лицо, признанное недееспособным, не вправе совершать никаких юридических действий, все совершенные им сделки ничтожны. Однако в интересах гражданина, признанного недееспособным вследствие психического расстройства, совершенная им сделка может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина (ст. 171 ГК).

3.5. Сделка, совершенная несовершеннолетним, не достигшим 14 лет.

Малолетние вправе совершать самостоятельно мелкие бытовые и другие сделки в соответствии со ст. 28 ГК, соответственно все остальные сделки малолетних являются **ничтожными**. Тем не менее в интересах малолетнего совершенная им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего (ст. 172 ГК).

3.6. Сделка, совершенная с нарушением запрета или ограничения распоряжения имуществом. Ничтожной является сделка, совершенная с нарушением запрета или ограничения распоряжения имуществом, *вытекающих из закона*, в частности из законодательства о несостоятельности (банкротстве) в части, в какой она предусматривает распоряжение таким имуществом (п. 1 ст. 174.1 ГК). Например, п. 2 ст. 222 ГК предусмотрено, что лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности и не вправе распоряжаться постройкой — продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки. Соответственно, в случае продажи самовольной постройки договор купли-продажи будет ничтожной сделкой.

При применении данной нормы следует учитывать положения ст. 180 ГК относительно условий, при которых возможно признание сделки недействительной в части: если сделка не была бы совершена без части, касающейся распоряжения имуществом, то она ничтожна полностью.

Пункт 2 ст. 174.1 ГК посвящен сделкам, совершенным с нарушением запрета, наложенного в судебном порядке. Разъяснения по применению данной нормы содержатся в п. 95—97 Постановления Пленума ВС РФ № 25. В случае распоряжения имуществом должника с нарушением наложенного запрета права кредитора или иного управомоченного лица, чьи интересы обеспечивались арестом, могут быть реализованы только в том случае, если будет доказано, что приобретатель имущества знал или должен был знать о запрете на распоряжение имуществом должника, в том числе принял все разумные меры для выяснения правомочий должника на отчуждение имущества.

Если речь идет о недвижимости, то с момента внесения в соответствующий государственный реестр прав сведений об аресте имущества признается, что приобретатель должен был знать о наложенном запрете (ст. 8.1 ГК).

Осведомленность должника об аресте отчужденного имущества не является обстоятельством, которое имеет значение для решения вопроса об истребовании имущества у приобретателя. Само по себе размещение судебного акта в сети «Интернет» и т.п. не означает, что приобретатель является недобросовестным.

В случае отчуждения арестованного имущества лицу, которое не знало и не должно было знать об аресте этого имущества (добросовестному приобретателю), возникает основание для освобождения имущества от ареста независимо от того, совершена такая сделка до или после вступления в силу решения суда, которым удовлетворены требования кредитора или иного управомоченного лица, обеспечиваемые арестом (п. 2 ст. 174.1, п. 5 ст. 334, абз. 2 п. 1 ст. 352 ГК).

Положения п. 2 ст. 174.1 ГК не распространяются на случаи наложения ареста по требованиям, предполагающим возврат в натуре имущества, в отношении которого наложен арест, в частности об истребовании имущества из чужого незаконного владения (ст. 301 ГК), о возврате индивидуально-определенного имущества, переданного по недействительной сделке (ст. 167 ГК), об отобрании индивидуально-определенной вещи у должника (ст. 398 ГК), о возвращении имущества, составляющего неосновательное обогащение приобретателя (ст. 1104 ГК).

3.7. Помимо сделок, прямо названных в гл. 9 ГК, к **ничтожным сделкам** относятся также соглашение об устранении или ограничении ответственности лица, указанного в п. 3 ст. 53.1 ГК (п. 5 ст. 53.1 ГК); соглашение участников товарищества об ограничении или устранении ответственности, предусмотренной в ст. 75 ГК (п. 3 ст. 75 ГК); соглашение о переводе должником своего долга на другое лицо при отсутствии согласия кредитора (п. 2 ст. 391 ГК); заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства (п. 4 ст. 401 ГК); договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя (п. 3 ст. 572 ГК); договор, устанавливающий пожизненную ренту в пользу гражданина, который умер к моменту его заключения (п. 3 ст. 596 ГК); кредитный договор или договор банковского вклада, заключенный с нарушением требования о его письменной форме (ст. 820, п. 2 ст. 836 ГК).

§ 6. ПОСЛЕДСТВИЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ СДЕЛОК

1. В случае если недействительная сделка исполнялась сторонами, возникает вопрос о судьбе имущественных предоставлений, полученных сторонами в результате ее исполнения, а также в случае возникновения каких-либо потерь (расходов и т.п.) в связи с исполнением недействительной сделки о том, на кого они должны быть возложены.

Имущественные **последствия** недействительных сделок в литературе принято подразделять на **основные** и **дополнительные**.

2. Единственным основным последствием недействительности сделок необходимо признать **двустороннюю реституцию** — восстановление сторон в первоначальное положение: 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 (п. 2 ст. 167 ГК). Она применяется всегда, независимо от оснований недействительности сделки и указания на такое последствие в соответствующей статье. Исключение предусмотрено ст. 169 ГК, которой суду предоставлено право в случаях, предусмотренных законом, взыскать в доход Российской Федерации все полученное по сделке, совершенной с целью, противной основам правопорядка или нравственности, сторонами, действовавшими умышленно (конфискация), или применить иные последствия, установленные законом.

Суд вправе не применять последствия недействительности сделки лишь в том случае, если их применение будет противоречить основам правопорядка или нравственности (п. 4 ст. 167 ГК).

3. **Дополнительные последствия недействительности сделок** состоят в обязанности **возместить убытки**, причиненные в связи с совершением и исполнением недействительной сделки в случаях, предусмотренных законом. Такая обязанность возлагается:

1) на дееспособную сторону, если она знала или должна была знать о пороках субъектного состава (ст. 171, 172, 175—177 ГК); возмещению подлежит **реальный ущерб**;

2) на сторону, действовавшую умышленно и недобросовестно (ст. 179 ГК): убытки, причиненные потерпевшему, возмещаются ему в полном объеме; риск случайной гибели предмета сделки несет эта же недобросовестная сторона.

Специфические правила предусмотрены п. 6 ст. 178 ГК. В качестве общего правила установлено, что обязанность возместить другой стороне реальный ущерб возлагается на сторону, по иску которой сделка призна-

на недействительной, т.е. **на заблуждавшуюся сторону**. Вместе с тем если другая сторона знала или должна была знать о наличии заблуждения, в том числе если заблуждение возникло вследствие зависящих от нее обстоятельств, то реальный ущерб ей не возмещается.

Более того, заблуждавшаяся сторона вправе требовать от другой стороны возмещения причиненных ей убытков (т.е. в том числе и упущенной выгоды), если докажет, что заблуждение возникло вследствие обстоятельств, за которые отвечает другая сторона.

§ 7. СРОКИ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ ПО НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМ СДЕЛКАМ

Срок исковой давности по требованиям о применении последствий недействительности *ничтожной сделки* и о признании такой сделки недействительной составляет три года, однако момент начала его течения зависит от того, кем предъявлен иск — стороной сделки или иным лицом, не являющимся стороной.

Для требований *сторон ничтожной сделки* о применении последствий ее недействительности и о признании такой сделки недействительной трехлетний срок исковой давности исчисляется со дня, когда началось исполнение ничтожной сделки, т.е. одна из сторон приступила к фактическому исполнению сделки, а другая — к принятию такого исполнения.

Течение срока исковой давности по названным требованиям, предъявленным *лицом, не являющимся стороной сделки*, начинается со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о начале ее исполнения. При этом **срок исковой давности для лица, не являющегося стороной сделки, во всяком случае не может превышать 10 лет со дня начала ее исполнения**.

По смыслу п. 1 ст. 181 ГК, если ничтожная сделка не исполнялась, срок исковой давности по требованию о признании ее недействительной не течет.

Если сделка признана недействительной в части, то срок исковой давности исчисляется с момента начала исполнения этой части (п. 101 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

Срок исковой давности по требованию о признании *оспоримой сделки* недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год и исчисляется со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена такая сделка (п. 1 ст. 179 ГК), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

§ 8. РЕШЕНИЯ СОБРАНИЙ КАК ОСНОВАНИЕ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ

1. Согласно ст. 8 ГК гражданские права и обязанности могут возникать из решений собраний в случаях, предусмотренных законом.

Легального определения решения собраний в законе не содержится. Постановление Пленума ВС РФ № 25 (п. 103) характеризует **решение собрания как решение гражданско-правового сообщества, т.е. определенной группы лиц, наделенной полномочиями принимать на собраниях решения, с которыми закон связывает гражданско-правовые последствия, обязательные для всех лиц, имевших право участвовать в таком собрании, а также для иных лиц, если это установлено законом или вытекает из существа отношений**. В частности, к решениям собраний относятся решения коллегиальных органов управления юридического лица (собраний участников, советов директоров и т.д.), решения собраний кредиторов при банкротстве, решения долевых собственников и многие другие.

Юридическая природа решений собраний является предметом дискуссии. Большинство авторов рассматривают решение собрания как локальный нормативный акт¹. Существует также мнение, что решение собрания является разновидностью сделки², однако **законодатель явно разграничивает эти категории**: в ст. 8 ГК решения собраний и сделки указаны в качестве отдельных самостоятельных оснований возникновения гражданских прав и обязанностей.

2. Согласно ГК (п. 1 ст. 181.1) **правила гл. 9.1 «Решения собраний» Кодекса применяются постольку, поскольку иное не установлено специальными законами**. Специальные законы содержат, как правило, более детальную регламентацию отношений, связанных с проведением собраний. Так, Закон о банкротстве регламентирует порядок проведения собраний кредиторов должника-банкрота, Закон об обществах с ограниченной ответственностью — порядок проведения общего собрания участников общества, ЖК — порядок проведения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме и общего собрания членов товарищества собственников жилья.

Решение собрания порождает правовые последствия для всех лиц, имевших право участвовать в данном собрании (даже если они не принимали участия в голосовании или голосовали против того или иного

¹ См., например: Корпоративное право: Учебник для студентов вузов / Отв. ред. И.С. Шиткина. М., 2008. С. 45–48 (автор главы — И.С. Шиткина).

² См., например: *Труханов К.И.* Решения собраний — новая категория в Гражданском кодексе РФ // Закон. 2013. № 10. С. 126–129.

решения), а также для иных лиц, если это установлено законом или вытекает из существа отношений (например, решение общего собрания акционеров может порождать права и обязанности для других органов данного юридического лица)¹.

§ 9. ПОРЯДОК ПРИНЯТИЯ РЕШЕНИЯ СОБРАНИЯ

1. В п. 1 ст. 181.2 ГК предусматриваются два условия для того, чтобы решение собрания считалось принятым:

1) **наличие кворума**: в собрании должны принимать участие не менее 50% от общего числа участников соответствующего гражданско-правового сообщества. Специальным законодательством может быть установлен иной кворум. Например, повторное общее собрание акционеров имеет кворум, если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 30% голосов. Уставом общества с числом акционеров более 500 тыс. может быть предусмотрен меньший кворум для проведения повторного общего собрания акционеров (п. 3 ст. 58 Закона об акционерных обществах);

2) **за положительное решение проголосовали более 50% участников собрания** (так называемое *простое большинство*). В некоторых случаях для принятия решения требуется *квалифицированное большинство голосов*. Так, для принятия решения о реконструкции жилого дома требуется $\frac{2}{3}$ голосов от общего числа голосов собственников помещений в многоквартирном доме (ч. 1 ст. 46 ЖК). Иногда для принятия решения требуется *единогласное* голосование. Например, право участника общества с ограниченной ответственностью на выход из общества может быть предусмотрено при внесении соответствующих изменений в его устав по единогласному решению общего собрания участников (п. 1 ст. 26 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

Решения собраний могут проводиться посредством очного или заочного голосования. При **очном голосовании** участники совместно присутствуют на собрании и голосуют непосредственно в ходе его проведения. При **заочном голосовании** участники собрания не собираются вместе. Вместо этого им раздаются бюллетени, которые заполняются и передаются по установленному адресу в течение определенного срока. Допустим и промежуточный вариант **очно-заочного (смешанного) голосования**, при котором для участника допускается как

¹ Данное обстоятельство, кстати, является одним из аргументов против той точки зрения, что решение собрания является сделкой, так как для сделок подобная черта нехарактерна (см.: Ломакин Д.В. Общее собрание акционеров // Законодательство. 2005. № 3. С. 29).

очное обсуждение вопросов повестки дня и принятие решений, так и передача бюллетеня в установленный срок по указанному адресу. Если иное не установлено специальным законодательством, а также самими участниками голосования, голосование может производиться в любой из этих форм (п. 105 Постановления Пленума ВС РФ № 25). Впрочем, основной формой проведения собраний следует считать все же очное голосование¹.

Собрание проводится по заранее утвержденной повестке дня. **Под повесткой дня следует понимать «план собрания, содержащий перечень вопросов, которые выносятся на рассмотрение»².** Специальное законодательство, как правило, содержит указание на необходимость заранее ознакомить участников собрания с повесткой дня (например, п. 3 ст. 13 Закона о банкротстве). Делается это для того, чтобы участник, ознакомившись с повесткой дня собрания, смог заранее оценить, насколько важно для него принять или не принять участие в нем. По каждому вопросу повестки дня голосование производится отдельно, если участники собрания единогласно не оговорили иное (п. 2 ст. 181.2 ГК).

По итогам проведения собрания и подсчета голосов составляется письменный **протокол**, который подписывают **председательствующий** на собрании и **секретарь** собрания. **В протоколе о результатах очного голосования** должны быть указаны:

- 1) дата, время и место проведения собрания;
- 2) сведения о лицах, принявших участие в собрании;
- 3) результаты голосования по каждому вопросу повестки дня;
- 4) сведения о лицах, проводивших подсчет голосов;
- 5) сведения о лицах, голосовавших против принятия решения собрания и потребовавших внести запись об этом в протокол.

В протоколе о результатах заочного голосования должны быть указаны:

- 1) дата, до которой принимались документы, содержащие сведения о голосовании членов гражданско-правового сообщества;
- 2) сведения о лицах, принявших участие в голосовании;
- 3) результаты голосования по каждому вопросу повестки дня;
- 4) сведения о лицах, проводивших подсчет голосов;
- 5) сведения о лицах, подписавших протокол.

¹ См.: Гражданский кодекс Российской Федерации. Сделки. Решения собраний. Представительство и доверенность. Сроки. Исковая давность: Постатейный комментарий к главам 9–12 / Б.М. Гонгало, А.В. Демкина, М.Я. Кириллова и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2013. С. 146 (автор комментария – И.Б. Миронов).

² См. там же. С. 147 (автор комментария – И.Б. Миронов).

§ 10. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ РЕШЕНИЙ СОБРАНИЙ

1. Общие положения о недействительности решений собраний. Признание решений собраний недействительными является одним из способов защиты гражданских прав (ст. 12 ГК).

Недействительные решения собраний делятся на **ничтожные** (недействительны безотносительно признания их таковыми судом) и **оспоримые** (недействительными считаются только по факту признания их таковыми судом). Важнейший практический аспект такого разграничения состоит в том, что ничтожное решение собраний изначально не порождает юридических последствий, кроме как связанных с его недействительностью, а оспоримое решение собрания действительно, а значит, и обязательно к исполнению до тех пор, пока его не признает недействительным суд. Однако оспоримое решение собрания, признанное судом недействительным, считается недействительным с момента его принятия (п. 7 ст. 181.4 ГК). Недействительное решение собрания по умолчанию оспоримо, если закон не устанавливает, что оно ничтожно.

Подобно сделке, решение собрания по нескольким вопросам повестки дня может быть признано недействительным в части, если установлено, что оно было бы принято и без включения в него недействительной части (п. 110 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

Гражданский кодекс содержит правило о том, что если решение собрания опубликовано, то сообщение о признании судом решения собрания недействительным должно быть опубликовано в том же издании за счет лица, на которое в соответствии с процессуальным законодательством возлагаются судебные расходы. Если сведения о решении собрания внесены в реестр, сведения о судебном акте, которым решение собрания признано недействительным, также должны быть внесены в соответствующий реестр (п. 2 ст. 181.3).

2. Оспоримые решения собраний. Согласно п. 1 ст. 184.1 ГК решение собрания является *оспоримым*, если при его принятии было допущено нарушение закона, в том числе если:

1) допущено существенное нарушение порядка созыва, подготовки и проведения собрания, влияющее на волеизъявление участников собрания. Примером может служить неизвещение или несвоевременное извещение участника о месте и времени собрания;

2) у лица, выступавшего от имени участника собрания, отсутствовали соответствующие полномочия;

3) допущено нарушение равенства прав участников собрания при его проведении (например, если определенным участникам на собрании не дают слова);

4) допущено существенное нарушение правил составления протокола, в том числе правила о письменной форме протокола.

Закон, однако, предоставляет возможность вплоть до принятия судом решения о признании оспоримого решения недействительным в связи с нарушением порядка его принятия *подтвердить* данное решение решением последующего собрания, принятым в установленном порядке. В таком случае суд отказывает в признании решения недействительным. Подтверждение ранее принятого решения может быть выражено прямым указанием на это («подтверждается решение такое-то») или же в форме дублирования его текста (п. 108 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

Гражданский кодекс ограничивает круг лиц, обладающих правом на **оспаривание решения**. Таким правом обладает участник **гражданско-правового сообщества**, не принимавший в нем участия или голосовавший против принятия оспариваемого решения, а также участник, голосовавший за принятие решения или воздержавшийся от голосования, если его волеизъявление при голосовании было нарушено (например, от имени участника голосовало неуполномоченное лицо).

Во избежание многочисленных исков об оспаривании решений собраний, где были допущены лишь незначительные нарушения, ГК закрепляет (п. 4 ст. 181.4.), что суд отказывает в признании решения недействительным при наличии следующих обстоятельств в совокупности:

1) голосование лица, права которого затрагиваются оспариваемым решением, не могло повлиять на его принятие (у данного участника слишком мало голосов, чтобы повлиять на итоговое решение);

2) решение собрания не влечет существенные неблагоприятные последствия для этого лица. К числу таких существенных неблагоприятных последствий можно отнести, в частности, ограничение или лишение участника права принимать управленческие решения в будущем, лишение возможности получать доход от использования имущества соответствующего гражданско-правового сообщества и др. (п. 109 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

Срок на оспаривание решения составляет **шесть месяцев** со дня, когда лицо, права которого нарушены принятием решения, узнало или должно было узнать об этом, но не позднее чем в течение двух лет со дня, когда сведения о принятом решении стали общедоступными для участников соответствующего гражданско-правового сообщества (размещение в СМИ, сети «Интернет», указание на решение в корреспонденции, направляемой участникам гражданско-правового сообщества, и т.п.).

На лицо, оспаривающее решение собрания, возлагается обязанность заблаговременно письменно уведомить участников соответствующего гражданско-правового сообщества о намерении обратиться с таким иском в суд и предоставить им иную информацию, имеющую отношение к делу. Эти участники могут присоединиться к такому иску (в том числе оспаривая решение по иным основаниям), а в противном случае они теряют в будущем право оспорить такое решение. Исключение составляют случаи, когда суд признает причины повторного обращения в суд уважительными¹.

3. Ничтожные решения собраний. В соответствии со ст. 181.5 ГК, если иное не предусмотрено законом, решение собрания ничтожно в следующих случаях:

- 1) принято по вопросу, не включенному в повестку дня, за исключением случая, если в собрании приняли участие все участники соответствующего гражданско-правового сообщества;
- 2) принято при отсутствии необходимого кворума;
- 3) принято по вопросу, не относящемуся к компетенции собрания;
- 4) противоречит основам правопорядка или нравственности, например если решение направлено на распространение запрещенных в обороте объектов гражданских прав.

Специальным законом могут быть предусмотрены и иные основания для признания решений собраний ничтожными. Например, ничтожны решения, ограничивающие права участников общества с ограниченной ответственностью присутствовать на общем собрании участников, принимать участие в обсуждении вопросов повестки дня и голосовать при принятии решений (п. 1 ст. 32 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

¹ Например, если суд установит наличие согласованных действий истца и ответчика в рамках первого процесса, сводящиеся к фиктивному оспариванию решения (см. пояснительную записку «К проекту Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации»»).

Глава 11

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО И ДОВЕРЕННОСТЬ

§ 1. ПОНЯТИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

Обычно для достижения своей цели следует проявить активность, самому совершить необходимые действия. Но в силу разных обстоятельств (фактического или юридического характера) это получается не всегда. Например, гражданин может быть недостаточно компетентен в каком-то вопросе, либо ему одновременно надо участвовать в заключении двух сделок, а переговоры запланированы в разных городах и т.д. Причиной юридического характера может быть неполный объем дееспособности гражданина. В подобных случаях можно воспользоваться нормами института представительства, суть которого состоит в том, что **потребности одного лица удовлетворяются с помощью действий другого субъекта.**

Представительство — это такое гражданское правоотношение, в силу которого правомерные в пределах данных полномочий юридические действия одного лица (представителя) от имени другого лица (представляемого) влекут за собой возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей непосредственно для представляемого¹.

При представительстве действия одного лица влекут правовые последствия не для него самого, а для другого субъекта (представляемого). Возникающая при этом правовая связь носит сложный характер и складывается постепенно. Сначала, например, на этапе заключения договора поручения возникает правоотношение между представляемым и представителем. Затем представитель, выполняя данное ему поручение, вступает в отношение с третьим лицом — заключает с ним порученную ему представляемым сделку (к примеру, покупает что-либо для представляемого). При этом покупателем по договору выступает не представитель, а представляемый. При таком развитии событий можно говорить о двух уровнях отношений: **внутреннем** (между представ-

¹ Советское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. О.А. Красавчикова. 3-е изд., испр. и доп. Т. 1. М., 1985. С. 262.

ляемым и представителем) и **внешнем** (между представителем и третьим лицом). В результате возникает правовая связь между представляемым и третьим лицом (это и было целью представляемого), именно у них появляются договорные (как в приведенном примере) права и обязанности. Представитель, находясь между этими лицами, своими действиями способствует формированию правоотношения между ними.

Итак, при представительстве действия представителя, совершаемые от имени и в интересах представляемого, влекут правовые последствия не для того, кто эти действия совершает (представителя), а для представляемого. Именно у последнего возникают, изменяются или прекращаются гражданские права и обязанности.

По юридической природе **отношения представительства** являются **организационными** в отличие от преобладающих в гражданском праве имущественных правоотношений, что не исключает оплату услуг представителя.

§ 2. СУБЪЕКТЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

Для представительства всегда характерно наличие трех участников: представляемого, представителя и третьего лица.

1. Представляемый (доверитель) — это лицо, которое, желая или нуждаясь в помощи другого лица, наделяет его полномочием на совершение от своего (доверителя) имени определенных юридических действий. Им может быть любой субъект гражданского права (как физическое, так и юридическое лицо). Ему достаточно обладать правоспособностью, объем его дееспособности не имеет значения (кроме случаев договорного представительства).

Это может быть полностью недееспособный гражданин, от имени которого и *за* него все сделки совершает назначенный ему **опекун** (ст. 29 ГК). То же касается малолетних (детей в возрасте от 6 до 14 лет), которые самостоятельно могут совершать только три вида сделок (ст. 28 ГК). При совершении всех остальных сделок малолетние нуждаются в помощи и представлении их интересов со стороны взрослых. Именно **родители, усыновители, опекуны, приемные родители** совершают сделки *за* малолетних, выступая от их имени, тем самым защищая интересы детей. Примером таких сделок может быть выдача опекунами доверенностей от имени недееспособных и малолетних (п. 2 ст. 185 ГК).

Представляемым может быть и **юридическое лицо**, от имени которого в гражданском обороте выступает другая организация либо гражданин. Например, по доверенности могут вести дела от имени товарищества на вере его участники-вкладчики (п. 2 ст. 84 ГК).

2. Представитель — лицо, действующее от имени и по поручению представляемого. В ст. 1 ГК, где сформулированы принципы гражданского права, сказано, что субъекты гражданских правоотношений участвуют в них (приобретают и осуществляют свои гражданские права) **своей волей и в своем интересе**. Из этого следует, что обычно граждане или организации в первую очередь руководствуются своими собственными интересами. И это совершенно нормально с точки зрения современного права. В этом смысле отношения представительства «выбиваются из общего строя», так как поверенный должен действовать в чужих интересах (доверителя). Следовательно, для представителя, пока он выступает в таком качестве, на первом месте должны быть не собственные интересы, а интересы другого лица — представляемого. Сказанное не означает, что представитель должен полностью абстрагироваться от своих стремлений. У него тоже есть свои побудительные мотивы, ради которых он вступает в отношение представительства (например, желание помочь представляемому, проявить свой профессионализм и т.д.). Его целью может быть и получение вознаграждения за свой труд.

Если лицо действует в чужих интересах, но все же от собственно-го имени, оно не является представителем. Например, по договору комиссии (ст. 990 ГК) комиссионер обязуется совершить одну или несколько сделок от своего имени, а поверенный по договору поручения (ст. 971 ГК) обязуется совершить определенные юридические действия от имени доверителя. Следовательно, поверенный — это представитель, а комиссионер не может им быть, так как он действует от собственного имени. Не является представителем и доверительный управляющий, так как сделки с имуществом учредителя управления он совершает от своего имени (п. 3 ст. 1012 ГК).

Представителей **следует отличать** от лиц, которые содействуют заключению или исполнению сделок. Так, не являются представителями те, кто только передает чью-то волю. Это всего лишь посыльные, они не совершают действий, влекущих правовые последствия. То же самое можно сказать и о посредниках, которые способствуют заключению сделки, но сами ее не заключают. Например, ими могут быть лица, ведущие переговоры о возможности заключения сделок в будущем, оказывающие лишь техническую помощь, и др.

Не является представителем и **рукоприкладчик**, который помогает только оформить сделку (п. 3 ст. 160 ГК), тогда как представитель сам ее совершает.

Лицо, дающее согласие на совершение сделки, также **не выполняет функции представителя**. Так, несовершеннолетние в возрасте от 14

до 18 лет и граждане, ограниченные судом в дееспособности, все-таки сами совершают сделки, выходящие за рамки разрешенных им самостоятельных действий. Попечитель, давая (либо не давая) свое согласие, контролирует их поведение и содействует в осуществлении ими их неполной дееспособности, а не совершает сделки за них.

Необходимостью действовать не от своего (представителя), а от чужого имени объясняется и установленный **законом запрет для представителя совершать сделки в отношении себя лично** (п. 3 ст. 182 ГК). Дело в том, что обычно, вступая в сделку, стороны преследуют не просто разные, а порой противоположные цели (продавец — продать дороже, а покупатель — купить подешевле). Поэтому при встречной направленности воли, будучи одной стороной сделки и преследуя свой интерес, невозможно одновременно (уже в качестве представителя второй стороны) успешно представлять другой интерес и пытаться достичь противоположную цель.

Второй запрет — **двойное представительство**. Нельзя одновременно быть представителем обеих сторон в сделке по указанным ранее причинам. Но из этого общего правила законом могут быть предусмотрены исключения. Одно из них содержится прямо в гл. 10 ГК — коммерческое представительство. Ситуация, когда одно лицо выступает одновременно от имени разных сторон в сделке, допущена законом, но при соблюдении ряда условий:

1) это возможно только **в сфере предпринимательской деятельности**. Следовательно, участниками этого вида представительства могут быть только предприниматели: коллективные (в виде коммерческих юридических лиц) или индивидуальные (физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя). При коммерческом представительстве предпринимателем является не только сам коммерческий представитель (лицо, постоянно и самостоятельно осуществляющее такую деятельность), но также представляемый и третье лицо (п. 1 ст. 184 ГК);

2) должно быть получено **согласие сторон сделки**. При заключении сделки на организованных торгах (ст. 447–449.1 ГК) наличие такого согласия предполагается, пока не доказано обратное (действует презумпция согласия представляемых).

Закон ничего не говорит о форме такого согласия, но, учитывая правило ст. 161 ГК о необходимости простой письменной формы для сделок с участием юридических лиц, а также положения п. 3 ст. 23 ГК, распространяющего на деятельность индивидуальных предпринимателей нормы о коммерческих юридических лицах, как для самой сделки

любых предпринимателей, так и для согласия на участие коммерческого представителя обязательна письменная форма;

3) **возмездный характер** отношений, так как предпринимательская деятельность предполагает систематическое получение прибыли.

Представителем может быть только полностью право- и дееспособный субъект. Им может быть как гражданин, так и юридическое лицо. Например, в силу прямого указания п. 1 ст. 64 СК родители являются законными представителями своих детей. Если же ребенок помещается в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в соответствии с п. 2 ст. 155.2 СК обязанности по защите его прав и законных интересов возлагаются на эти организации, они выступают в качестве представителей детей, находящихся в данных учреждениях.

3. В качестве **третьего лица** в отношениях представительства могут выступать любые субъекты гражданского права. Это должны быть право- и дееспособные лица. По крайней мере их дееспособности должно быть достаточно для совершения определенного юридического действия.

§ 3. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ОТНОШЕНИЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

1. В зависимости от вида представительства это могут быть *сделки* (выдача и принятие доверенности, договор поручения, один из вариантов агентского договора, договор о приемной, патронатной семье и др.). Иногда основанием является *административный акт*, например акт органа опеки и попечительства о назначении опекуна (попечителя). Это может быть *решение суда* об усыновлении, в результате чего усыновитель становится представителем усыновленного им ребенка.

2. Порой для возникновения правоотношения представительства **требуется** не один юридический факт, а их совокупность (**юридический состав**). Например, представительство из договора поручения требует совершения двух сделок: заключение самого договора и выдача доверителем доверенности поверенному (ст. 975 ГК). Иногда о наличии представительских отношений свидетельствует сама обстановка, в которой действует представитель (например, гардероб), и конклюдентные действия лиц: посетители сдают верхнюю одежду, а работник, действующий от имени организации (театра), принимает ее на хранение. Представительство в данном случае очевидно для посетителей, поэтому в проверке полномочий работника нет необходимости.

§ 4. ВИДЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

С учетом оснований возникновения представительство делят на добровольное и обязательное.

1. Добровольное представительство иногда называют договорным, что не совсем точно, так как основанием его возникновения могут служить и односторонние сделки (выдача и принятие доверенности). Добровольное представительство возникает по воле представляемого, который определяет личность представителя, объем его полномочий. При этом воля представителя также имеет значение: без его согласия на заключение, например, агентского договора правоотношение представительства не возникнет.

На основании доверенности, выданной юридическим лицом, действуют руководители филиалов и представительств этой организации. Им (руководителям) может быть предоставлено и право заключения договоров, но не иначе как от имени и по доверенности от организации. При этом если при подписании договора директор филиала не сделал ссылку на доверенность, но такие полномочия указаны в положении о филиале и в выданной директору доверенности, сделка считается совершенной от имени юридического лица¹.

2. Обязательное представительство (оно иногда именуется законным) устанавливается прямым предписанием закона, т.е. независимо от воли представляемого. В частности, в Законе об опеке и попечительстве четко указано, что при установлении опеки над малолетними и гражданами, признанными судом недееспособными, возникают отношения представительства.

§ 5. СОДЕРЖАНИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

1. Представитель может действовать от имени доверителя, если у него есть полномочия, которыми его наделяет представляемый либо они появляются в силу указания закона. **Полномочие** — это субъективное право представителя (его возможность) совершать с третьими лицами определенные юридические действия, порождающие правовые последствия для доверителя. По сути, это право выступать от чужого имени.

Помимо прав (полномочий) на представителя возлагается обязанность действовать **в пределах** предоставленных ему возможностей. Выход за их рамки и тем более отсутствие полномочий грозит неблагоприятными последствиями для представителя: сделка в этом случае считается заключенной от имени и в интересах не представляемого,

¹ Пункт 20 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 6/8.

а того, кто ее совершил, — представителя (ст. 183 ГК). А это, в частности, означает, что представитель, став стороной по заключенному им контракту, сам должен исполнять договорные обязанности. Например, уплатив покупную цену, он не сможет затем взыскать ее с представляемого. Правда, у представляемого есть право в дальнейшем **одобрить такую сделку**. Способы одобрения могут быть различными (документ, конклюдентные действия, однозначно свидетельствующие о положительной реакции представляемого)¹. Причем такое одобрение, поступившее уже после совершения сделки, действует с обратной силой: правовые последствия будут считаться наступившими у представляемого с момента заключения сделки. В таком случае представительство возникает не из договора, а из последующего одобрения. До его получения третье лицо может в одностороннем порядке отказаться от заключенной с ним сделки. Если же представляемый ее не одобрит или его ответ не поступит в разумный срок, контрагент представителя может либо принудить представителя исполнить сделку, либо не только отказаться от ее исполнения, но и взыскать с него убытки.

§ 6. ДОВЕРЕННОСТЬ

1. Чаще всего полномочия представителя указываются в доверенности.

Доверенность — это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (лицами) другому лицу (лицам) для представительства перед третьими лицами. Доверенность может быть выдана не только одним лицом другому, но и совместно несколькими лицами (**множественность лиц на стороне представляемого**) либо нескольким лицам (**множественность на стороне представителя**). В последнем случае по общему правилу каждый представитель наделяется всем объемом полномочий, указанных в доверенности. Возможен и иной вариант: в доверенности прямо указывается, что представители совместно осуществляют переданные им полномочия.

Представляемый может передать доверенность непосредственно третьему лицу, с которым будет контактировать представитель. Например, доверенность на получение средств в банке или почтовой корреспонденции может быть представлена банку или организации связи.

2. По юридической сути **выдача доверенности — односторонняя сделка**, в результате совершения которой у лица, на чье имя она выдана, появ-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий к главам 9–12 / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2013. С. 172, 173 (автор комментария к ст. 183 — В.Ф. Попондопуло).

ляется право (но не обязанность) принять доверенность либо не делать этого. **Принятие доверенности** — также **односторонняя сделка** (уже вторая по счету). Ее правовым результатом становится появление у лица, принявшего доверенность, указанных в ней полномочий и обязанности выполнить поручение доверителя, действуя в предоставленных ему пределах. С этого момента возникает правоотношение между представителем и представляемым.

3. Форма доверенности — только письменная (устных доверенностей быть не может). Это может быть и квалифицированная письменная (нотариальная) форма. Она обязательна для доверенностей:

1) на совершение сделок, требующих обязательного нотариального удостоверения;

2) на подачу заявления о государственной регистрации прав и сделок;

3) на распоряжение правами, зарегистрированными в государственных реестрах (ст. 185.1 ГК);

4) выдаваемых в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК), кроме случаев, когда такие доверенности выдаются юридическими лицами либо руководителями их филиалов, представительств;

5) безотзывных (п. 2 ст. 188.1 ГК).

4. Упрощенный порядок удостоверения (по месту работы, учебы, прохождения стационарного лечения) установлен для доверенностей на получение платежей, перечисленных в п. 3 ст. 185.1 ГК, корреспонденции (кроме ценной). За такое удостоверение запрещено взимать плату. Для доверенностей, выдаваемых от имени организации, достаточно подписи ее руководителя или иного уполномоченного лица.

5. Содержание доверенности. В ней указываются **стороны** (представляемый и представитель), передаваемые **полномочия**, которые должны быть четко определены, иначе сложно будет установить их рамки.

Условие о сроке действия доверенности — несущественное, его можно и не указывать, но тогда доверенность сохранит силу в течение только одного года со дня ее совершения. Обязательно (под страхом ничтожности) должна быть указана дата выдачи доверенности, иначе не будет определена «точка отсчета» периода действия полномочий представителя. Подписывает доверенность тот, кто ее выдал (представляемый).

6. Виды доверенностей. По объему полномочий доверенность может быть:

1) **разовой** — выдается для совершения одного определенного действия (например, для получения заработной платы за определенный месяц);

2) **специальной** — для совершения нескольких, но однородных действий (такого рода доверенность выдается, например, юрисконсульту для ведения дел в суде);

3) **генеральной (общей)** — на совершение нескольких разнородных действий (примером является доверенность, выдаваемая руководителю филиала или представительства).

7. С 2013 г. введен еще один **вид доверенности — безотзывная**. Отношения, возникающие при добровольном представительстве, основаны на взаимном доверии, которое может исчезнуть в любой момент. Учитывая это, законодатель позволяет представляемому **во всякое время отменить доверенность** (отозвать ее), а представителю — **отказаться от принятых им полномочий** (п. 2 ст. 188 ГК). Исключение из этого общего правила — безотзывная доверенность: представляемый может (но не обязан) внести условие о принципиальной **невозможности ее отмены**, пока не закончится срок действия доверенности. Допустим и такой вариант: отмена все же может произойти, но лишь по основаниям, указанным в доверенности (следовательно, их установит сам представляемый). Таким образом, отмена даже безотзывной доверенности возможна, но она ограничена. Выдача таких доверенностей разрешена только в предпринимательских отношениях (ст. 188.1 ГК).

8. Передоверие. Представитель, указанный в доверенности, должен лично совершить те действия, на которые он уполномочен. Перепоручить свои функции он может в двух случаях: 1) такая возможность указана представляемым в тексте доверенности; 2) в силу сложившихся обстоятельств представитель вынужден пойти на это для охраны интересов представляемого. Но и после передоверия представитель не перестает быть участником правоотношения представительства, потому что по общему правилу он сохраняет свои полномочия, если иное не будет указано в доверенности или законе (п. 6 ст. 187 ГК).

Иногда **передоверие невозможно** в силу прямого предписания закона. Это однозначно недопустимо по доверенностям на получение платежей и корреспонденции (п. 5 ст. 187 ГК). Для безотзывных доверенностей данный запрет установлен в виде общего правила, но в самой доверенности (а значит, по воле представляемого) эта возможность все-таки может быть указана.

Передоверие оформляется выдачей еще одной доверенности, которую представитель выдает своему заместителю. Согласия представляемого на это не требуется, но представитель должен уведомить об этом представляемого и сообщить ему необходимые сведения

о своем заместителе¹, который теперь будет выполнять поручение представляемого вместо представителя. Иначе представитель будет отвечать за действия заместителя как за свои собственные. Такая доверенность обязательно должна быть **удостоверена нотариусом**.

Доверенность, выданная в порядке передоверия, носит производный характер. По ней нельзя передать полномочий больше, чем указано в первоначальной доверенности; срок ее действия не может превышать времени действия уполномочия, на основании которого она выдана. С прекращением доверенности теряет силу и передоверие.

§ 7. ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

Основанием прекращения правоотношения представительства могут стать различные юридические факты. Это может быть волеизъявление самих участников: отмена доверенности представляемым (если представляемых было несколько — достаточно отмены одним из них), отказ представителя от своих полномочий (следует заметить, что представители, ставшие таковыми в силу закона, не могут себе этого позволить). При отмене доверенности представляемый (а в случае его смерти или прекращения юридического лица — его правопреемники) должен известить об этом не только представителя, но и известных ему третьих лиц. А тот, кому доверенность была выдана, либо его правопреемники должны немедленно ее вернуть. Если представитель, полномочия которого прекращены, все же предъявит уже недействующую доверенность добросовестному третьему лицу (который не знал и не мог знать об отмене доверенности), правовые последствия совершенных действий возникнут у представляемого.

Основанием прекращения представительства могут послужить и обстоятельства, от сторон не зависящие: смерть (для юридического лица — прекращение деятельности) любого участника отношений, а для граждан еще и утрата дееспособности в полном объеме (при признании недееспособным) или частично (при ограничении дееспособности по суду) либо признание гражданина безвестно отсутствующим. Прекращает действие доверенности истечение ее срока, на который она выдана. Основанием прекращения доверенности также может стать банкротство представляемого или представителя.

¹ Необходимыми, видимо, следует считать сведения о профессиональных, человеческих качествах заместителя, зная которые представляемый сможет определиться, сохранять ли при таком развитии событий отношения представительства.

Глава 12

СРОКИ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ

§ 1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СРОКОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

1. Понятие «срок» в гражданском праве применяется в двух значениях: либо определенный период (отрезок), либо момент во времени. С наступлением срока связываются определенные правовые последствия. Таким образом, сроки выполняют регулятивную функцию норм гражданского права.

Значение: сроки упорядочивают гражданский оборот, создают определенность и устойчивость правовых связей, дисциплинируют их участников, способствуют соблюдению обязательств, обеспечивают своевременную защиту прав и интересов субъектов гражданских правоотношений.

В системе юридических фактов срок относится к событиям, поскольку наступает (истекает) так же независимо от воли людей, как и течение времени вообще.

2. Гражданское законодательство содержит ряд общих и специальных правил относительно сроков. Первые распространяются на все отношения, регулируемые гражданским правом, вторые — только на те, применительно к которым установлены соответствующие сроки. Первоначально необходимо рассмотреть общие правила, предусмотренные в ст. 190—194 ГК.

Гражданско-правовые сроки можно классифицировать по разным основаниям. **В зависимости от того, кем установлены сроки, различают три их вида:**

- во-первых, **нормативные** (например, ст. 21 ГК «Дееспособность гражданина», ст. 42 ГК «Признание гражданина безвестно отсутствующим», ст. 196 ГК «Общий срок исковой давности» и другие статьи Кодекса);
- во-вторых, **договорные** — определяются соглашением сторон (например, пятилетний срок в договоре коммерческого найма жилого помещения);
- в-третьих, **судебные** — предусматриваются решением суда.

3. Нормативные сроки в свою очередь могут быть императивными (например, сроки исковой давности, действия авторских прав, патента, приобретательной давности и др.) **и диспозитивными. Срок, установленный диспозитивной нормой, действует в случае, если стороны в договоре не определили иной.** Известны также нормы права, в которых предусмотрен максимальный срок, но в его пределах по соглашению сторон могут устанавливаться иные сроки. Так, согласно п. 2 ст. 1016 ГК договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет, но стороны вправе указать любой срок в пределах этого максимального.

Далее сроки различаются по их **назначению** и в связи с этим определяют:

- сроки, **порождающие** гражданские права;
- сроки осуществления гражданских прав;
- сроки **исполнения** обязанностей;
- сроки **защиты** прав.

В первом случае возникает, например, право собственности на имущество, которым лицо добросовестно, открыто и непрерывно владеет (ст. 234 ГК).

Во втором случае управомоченное лицо может само осуществить принадлежащее ему право или потребовать от обязанного совершить определенные действия по реализации своего права. Сюда относятся сроки существования субъективного права (например, право наследников на принятие открывшегося наследства), истечение которых прекращает само это право, такие сроки в науке гражданского права называют **пресекательными**, и **претензионные** сроки, так как в соответствии с нормами транспортных уставов клиент должен обратиться с претензией к транспортной организации по поводу требований, вытекающих из договора перевозки грузов, в пределах времени, указанного в транспортных нормативных актах. Претензионные сроки установлены для разрешения споров в досудебном порядке с той целью, чтобы удовлетворить возникшие требования, не обращаясь в суд. Если удовлетворение требований клиента (также в определенные сроки) не последовало, то обращение с иском в судебные органы обоснованно.

По действующему законодательству реализуемый продавцом товар должен соответствовать требованиям по качеству, предусмотренным законом или договором. Качество товара является одним из наиболее существенных показателей характеристики предмета договора купли-продажи. В законе (государственный стандарт, отраслевой стандарт и др.) или договоре предусматриваются сроки, в течение которых реализуемая

вещь (товар) должна безотказно служить своему прямому назначению, если после изготовления соблюдены все требования, предусмотренные в ГОСТах. Такие **сроки** называются **гарантийными**.

Главное назначение гарантийного срока — подтвердить соответствие товара всем тем требованиям, которые предусмотрены законом или договором, а следовательно, показать, что товар является качественным и в течение срока безотказно будет служить своему назначению.

Гарантийные сроки необходимо отличать от **срока службы** товара. В течение срока службы изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работы) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки. Эти сроки устанавливаются изготовителем товара и зависят от качества комплектующих изделий, качества материала, из которого изготовлена вещь.

Другую группу составляют **сроки годности** товаров. Их начало всегда определяется временем изготовления товара. Срок годности имеет обязательное применение ко всем лекарственным средствам, а также к продуктам питания. Срок годности устанавливается изготовителем и изменению не подлежит. Истечение срока годности влечет за собой обязанность продавца товара (лекарственного средства, продуктов питания) снять указанные товары с продажи.

Срок годности тесно связан с качеством товара, поэтому продавец не имеет права продлить этот срок. Продажа товара (продуктов питания, лекарственных средств) в таких случаях влечет за собой гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность. К этой же группе относятся сроки реализации скоропортящихся продуктов питания (например, торты, пирожные, молочные продукты и др.); на упаковке таких товаров обязательно должны указываться дата изготовления и срок реализации. Приобретая товар, покупатель должен знать указанные сроки и требовать предоставления товара с соблюдением указанных сроков. Нарушение указанных правил влечет за собой дисциплинарную, административную или уголовную ответственность, если продажа таких товаров привела к причинению вреда здоровью покупателя.

Все указанные сроки (гарантийные, годности, реализации) в науке гражданского права характеризуются как юридико-технические. Такая характеристика раскрывает их назначение для определения качества и правовые последствия правонарушений.

4. Сроки исполнения обязанностей устанавливаются соглашением сторон в договоре. Их соблюдение обязательно для лиц, в интересах

которых они предусмотрены. В то же время стороны вправе изменить их по обоюдному согласию. Сроки исполнения обязанностей могут быть предусмотрены и нормой права (так, срок оплаты за жилое помещение и коммунальные услуги установлен до 10-го числа месяца, следующего за прожитым). Обязательственные отношения, основанные на договорах между юридическими лицами в сфере производства, реализации товаров, выполнения работ, оказания услуг для эффективного достижения экономического результата, должны содержать одно из существенных условий — сроки исполнения обязанностей сторон. Сроки исполнения являются определяющим способом правового регулирования отношений гражданского оборота, так как неопределенность исполнения может привести к разрушению самих экономических связей. Поэтому в договорах сторонами определяются не только **общие сроки исполнения** (месяц, квартал, год и т.д.), но и **частные сроки** (декада, дни, часы). Нарушение последних влечет за собой имущественную ответственность в виде неустойки и убытков. Если в договоре конкретная дата исполнения не предусмотрена, то обязательство должно быть исполнено в течение семи дней со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не предусмотрена законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства (п. 2 ст. 314 ГК). Подобные условия о сроке исполнения чаще всего применяются в отношениях между гражданами.

5. Сроки защиты гражданских прав — это сроки исковой давности, предусмотренные гл. 12 ГК (ст. 195—208).

6. Способы определения сроков различны. Это может быть:

- **календарная дата;**
- **период времени, исчисляемый годами, месяцами, неделями, днями и часами;**
- **указание на событие, которое должно неизбежно наступить** (ст. 190 ГК).

Календарной датой определяется, что возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей связаны с данным моментом времени (например, 14 апреля 2017 г.) либо с конкретным числом каждого месяца, квартала (например, дата ежемесячных, ежеквартальных поставок). **Периодом** обозначается промежуток времени, в пределах которого права и обязанности должны возникнуть (например, год, квартал, месяц, полмесяца, сутки). При определении срока (периода времени) нужно установить начальный момент его течения (например, помесечно или поквартально со дня заключения договора).

Возможно определение срока указанием на **событие**, которое неизбежно должно наступить (например, начало навигации на реке и т.д.). Если в договоре возникновение или прекращение прав и обязанностей связывается с событием, о котором неизвестно, наступит оно или нет, то такое событие определяет не срок, а условие договора (ст. 157 ГК).

§ 2. ОПРЕДЕЛЕНИЕ НАЧАЛА ТЕЧЕНИЯ И ОКОНЧАНИЯ СРОКА

1. Определение начала течения срока имеет большое практическое значение, так как это ориентир и правильности его исчисления, и установки окончания, а значит, и тех юридических последствий, которые могут возникнуть.

Действующее гражданское законодательство устанавливает общее для всех сторон правило определения начала течения сроков (ст. 191 ГК). **Когда срок определен периодом времени, то течение начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало. Это означает, что календарная дата и день наступления события в расчет не принимаются.** Так, если будет объявлено, что навигационный период открыт 15 апреля, то он исчисляется с 16 апреля.

2. Порядок установления окончания срока, определяемого периодом времени, предусмотрен ст. 192 ГК. Известно, что различные месяцы и годы содержат в себе неодинаковое количество дней. Кроме того, существуют выходные и праздничные дни. В связи с этим установлено, что **срок, исчисляемый годами, истекает в месяц и число последнего года срока; исчисляемый месяцами — в соответствующее число последнего месяца.** Например, месячный срок начался 31 января — он истечет 28 февраля, но если год високосный, то 29 февраля. Когда срок определен в полгода, квартал, то применяются те же правила. Если срок определен в полмесяца, то он приравнивается к 15 дням. **При исчислении срока неделями он истекает в тот же по названию день последней недели срока.**

Если последний день приходится на нерабочий или праздничный день, то датой окончания срока считается следующий за ним рабочий день. Нерабочими являются общевыходные дни (суббота и воскресенье при пятидневной рабочей неделе и воскресенье — при шестидневной). В соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 2004 г. № 201-ФЗ «О внесении изменений в статью 112 Трудового кодекса Российской Федерации» нерабочими праздничными днями в Российской Федерации являются: 1, 2, 3, 4, 5, 6 и 8 января — Новогодние каникулы; 7 января — Рождество Христово; 23 февраля — День защитника Отечества; 8 марта — Международный женский день; 1 мая — Праздник Весны и Труда; 9 мая — День Победы; 12 июня — День России; 4 ноября — День

народного единства¹. При совпадении выходного и праздничного дней выходной переносится на следующий после праздничного рабочий день. Изложенные правила распространяются на выходные дни, установленные субъектами Российской Федерации² либо организациями, если они не совпадают с общевыходными. Если необходимые действия можно совершить только в данном субъекте Российской Федерации или в данной организации, то окончание срока наступает на следующий за выходным рабочий день.

Порядок совершения действий в последний день срока предусмотрен ст. 194 ГК. По общему правилу необходимое юридически значимое действие может быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. Отправление документов, пакетов и т.д. почтой или телеграфом приравнивается к своевременному исполнению, поскольку было совершено в последний день срока (о чем имеется отметка почты или телеграфа).

Так, в силу абз. 3 п. 1 ст. 142 Закона о банкротстве реестр подлежит закрытию по истечении двух месяцев с даты опубликования сведений о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Необходимо иметь в виду, что указанные сроки будут считаться соблюденными, в частности, если кредитор сдаст почтовое отправление, содержащее его требование, в организацию связи или отправит документы в электронном виде в установленном порядке в арбитражный суд до 24 часов последнего дня соответствующего срока (п. 21 Постановления Пленума ВАС РФ № 35).

Однако если то или иное действие должно быть совершено лично в организации или учреждении, то срок истекает в тот час, когда в них по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Так, если в банке счета клиентов обслуживаются с 12 до 16 часов, следовательно, срок истекает в 16 часов. Вместе с тем если клиент не был принят по вине работников, то считается, что выполнение действий не просрочено (см. п. 3 ст. 405 ГК), хотя они и были совершены на следующий рабочий день.

§ 3. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СРОКОВ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

1. Под исковой давностью понимается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК). При этом **сроки** исковой давности и порядок их исчисления **не могут быть изменены** соглашением сторон (ст. 198 ГК). Это же относится и к основаниям приостановления

¹ СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 27.

² Например, в Республике Башкортостан выходным днем является 11 ноября — День Республики.

и перерыва течения исковой давности, которые установлены нормами ГК и иными федеральными законами. Применение этих норм обязательно для судебных органов.

Исковая давность в объективном смысле — гражданско-правовой институт, т.е. система норм законодательства, регулирующих отношения, связанные со сроком защиты гражданских прав (сроки, возникновение и т.д.). Тогда как исковая давность в субъективном смысле — это права лица, чьи интересы нарушены, воспользоваться сроком для защиты нарушенных гражданских прав.

Значение института исковой давности в гражданском праве в том, что он имеет цель дисциплинировать участников оборота, стимулировать их к осуществлению принадлежащих им прав и исполнению обязанностей. Известно, что неопределенность в гражданско-правовых отношениях в целом противоречит их сущности. Поэтому **нормы** данного института носят **императивный характер**.

Исковая давность не может применяться к случаям оспаривания нормативного правового акта, если иное не предусмотрено законом.

2. Исковую давность следует отличать от сроков, которыми ограничивается существование материального права, т.е. от пресекательных сроков, истечение которых означает прекращение субъективного материального права лица.

Разграничение сроков исковой давности и пресекательных сроков должно проводиться по признаку их воздействия на материальное гражданское право. Если срок исковой давности может послужить препятствием к осуществлению материального права в принудительном порядке, то срок пресекательный прекращает существование самого материального гражданского права.

Кроме этого основного признака разграничения сроков исковой давности и пресекательных сроков следует иметь в виду и другие дополнительные важные признаки. Для сроков исковой давности установлено строгое правило о том, что изменение их, а также изменение порядка их исчисления соглашением сторон не допускается. Некоторые же сроки, относящиеся к пресекательным, могут быть по соглашению изменены в сторону или удлинения, или сокращения, иногда договорами могут даже устанавливаться сроки, если они не предусмотрены законом или иным нормативным актом. Однако подобное изменение или применение пресекательных сроков по соглашению сторон возможно лишь в случаях, когда это разрешено нормой права. Во многих же случаях предусмотренные законом пресекательные сроки не могут изменяться соглашением сторон, т.е. они императивны.

3. Гражданское законодательство выделяет общий и специальные сроки исковой давности. Общий срок исковой давности составляет три года (ст. 196 ГК) и применяется ко всем гражданским правоотношениям, если иное не предусмотрено законом. **Специальные сроки исковой давности устанавливаются для защиты отдельных указанных в федеральном законе прав.**

Как правило, специальные сроки больше или меньше трех лет. Однако, несмотря на трехлетний срок, к специальным следует отнести и срок исковой давности по ничтожным сделкам, поскольку начало течения срока исковой давности является отступлением от общего правила и устанавливается вне зависимости от того, узнало лицо или должно было узнать о нарушенном праве.

В соответствии со ст. 181 ГК срок исковой давности по требованию о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет **три года**. Течение срока исковой давности по указанным требованиям начинается со дня, когда началось **исполнение ничтожной сделки**, а в случае предъявления **иска лицом, не являющимся стороной сделки, со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о начале ее исполнения**. При этом срок исковой давности для лица, не являющегося стороной сделки, во всяком случае не может превышать 10 лет со дня начала исполнения сделки.

Срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет **один год**. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

Сокращенные сроки исковой давности установлены, например, для исков, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, выполненной по договору подряда (ст. 725 ГК), исков из договоров перевозки груза (ст. 797 ГК), исков по требованиям, связанным с имущественным страхованием (ст. 966 ГК).

§ 4. ПРИМЕНЕНИЕ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

1. Лицо, чьи права нарушены, вправе требовать защиты своих прав в любое время вне зависимости от того, истек срок исковой давности или нет. Данное положение вытекает из ст. 199 ГК, где указано, что **требование о защите права принимается судом независимо от истечения срока исковой давности. Другое дело, когда сторона в споре может заявить**

о применении этого срока. В таком случае суд обязан отказать в иске. Учитывая, что законодательством не предусмотрено каких-либо требований к форме заявления стороны в споре о пропуске срока исковой давности, оно может быть сделано как в письменной, так и в устной форме непосредственно в ходе судебного разбирательства. Как разъяснено в Постановлении ВС РФ № 43 (п. 10), заявление о применении исковой давности, сделанное одним из соответчиков, не распространяется на других соответчиков, в том числе и при солидарной обязанности (ответственности). Однако суд вправе отказать в удовлетворении иска при наличии заявления о применении исковой давности только от одного из соответчиков при условии, что в силу закона или договора либо исходя из характера спорного правоотношения требования истца не могут быть удовлетворены за счет других соответчиков (например, в случае предъявления иска об истребовании неделимой вещи).

Важно также установить, что конкретное право действительно нарушено, так как срок исполнения наступил или имело место ненадлежащее исполнение. И далее необходимо определить:

- **во-первых**, применяется ли к спорному правоотношению исковая давность;
- **во-вторых**, какой именно срок давности применим к данному правоотношению (общий или специальный);
- **в-третьих**, когда началось течение давностного срока.

2. Истечение срока исковой давности не является автоматическим прекращением возможности защитить права потерпевшей стороны. Ее применение носит заявительный характер. Важно также помнить, что указанным правом должник может воспользоваться до того, как вынесено решение, а также при рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции в случае, если суд апелляционной инстанции перешел к рассмотрению дела по правилам производства в суде первой инстанции.

3. Судебный орган не может по своей инициативе применять нормы права об исковой давности, т.е. требования истца должны быть удовлетворены. Судьи, рассматривающие конкретное дело, не должны предлагать ответчику воспользоваться правом ссылаться на исковую давность. Ответчик не вправе обжаловать решение суда, ссылаясь на то, что он допустил оплошность, не заявив о пропуске срока давности.

§ 5. НАЧАЛО ТЕЧЕНИЯ СРОКА ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

1. Определение начального момента течения срока исковой давности имеет важное теоретическое и практическое **значение**, так как

от этого зависит правильное исчисление срока, а следовательно, адекватная защита нарушенного права.

По общему правилу, изложенному в п. 1 ст. 200 ГК, течение срока исковой давности начинается, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права.

В Постановлении Пленума ВС РФ № 43 разъяснены особенности начала течения срока исковой давности для граждан, юридических лиц, публичных образований и органов государственной власти и местного самоуправления. В случае нарушения прав физических лиц, не обладающих полной дееспособностью (например, малолетних детей, недееспособных граждан), срок исковой давности по требованию, связанному с таким нарушением, начинается со дня, когда об обстоятельствах, указанных в п. 1 ст. 200 ГК, узнал или должен был узнать любой из их законных представителей, в том числе орган опеки и попечительства.

В исключительных случаях, когда пропуск срока исковой давности имел место, например, ввиду явно ненадлежащего исполнения законными представителями таких лиц возложенных на них законодательством полномочий, пропущенный срок исковой давности может быть восстановлен по заявлению представляемого или другого уполномоченного лица в его интересах (ст. 205 ГК). Если нарушение прав названных лиц совершено их законным представителем, срок исковой давности по требованиям к последнему, в том числе о взыскании убытков, исчисляется либо с момента, когда о таком нарушении узнал или должен был узнать иной законный представитель, действующий добросовестно, либо с момента, когда представляемому стало известно либо должно было стать известно о нарушении его прав и он стал способен осуществлять защиту нарушенного права в суде, т.е. с момента возникновения или восстановления полной дееспособности.

2. Течение исковой давности по требованиям юридического лица начинается со дня, когда лицо, обладающее правом самостоятельно или совместно с иными лицами действовать от имени юридического лица, узнало или должно было узнать о нарушении права юридического лица и о том, кто является надлежащим ответчиком (п. 1 ст. 200 ГК). Изменение состава органов юридического лица не влияет на определение начала течения срока исковой давности.

В силу п. 1 ст. 200 ГК срок исковой давности по требованиям публично-правовых образований в лице уполномоченных органов исчисляется со дня, когда публично-правовое образование в лице

таких органов узнало или должно было узнать о нарушении его прав, в частности о передаче имущества другому лицу, совершении действий, свидетельствующих об использовании другим лицом спорного имущества, например земельного участка, и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права.

3. Для обязательств с определенным сроком исполнения в соответствии с п. 2 ст. 200 ГК исковая давность течет с момента окончания срока (со следующего за датой исполнения дня).

В обязательственных правоотношениях, как правило, срок является существенным условием, и несоблюдение его означает ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательства, нарушающее субъективное материальное право кредитора. О таком нарушении кредитор становится обычно известно в момент истечения срока исполнения обязательства. С этого момента и определяется начальный срок исковой давности.

Возможны обязательственные правоотношения, в которых одним из условий соглашения является обязанность должника не совершать определенного действия. Тогда нарушением права кредитора будет совершение должником запрещенного действия. С этого момента возникает право на иск, а значит, и должно быть определено начало течения срока давности. Таково, например, условие авторского договора исключительной лицензии, по которому автор обязуется в течение срока действия договора не предоставлять другим лицам право использования своего произведения теми же способами, на той же территории и в те же сроки, которые указаны в договоре. Конечно, при рассмотрении вопроса о начале течения срока давности по таким спорам суды учитывают факт, когда лицензиату стало известно и должно было быть известно о нарушении автором своей обязанности не предоставлять права на произведение другому лицу.

4. Гражданским законодательством регулируется ряд отношений, для которых характерно исполнение обязанностей сторонами по частям. Таковы обязательства из договора поставки, подряда на капитальное строительство, обязательства, возникающие вследствие причинения вреда здоровью или жизни гражданина, и др. Договор поставки, например, заключается на один год и на более продолжительные сроки. В течение года, например, поставка может производиться поквартально, а в пределах квартала — ежемесячно разными партиями. Расчеты за поставляемую продукцию (товары) производятся непосредственно между отправителями и получателями за каждую полученную партию продукции (товара).

При таком исполнении обязанностей по частям право требования может возникать в связи с неисполнением обязанности в отдельные частные сроки договора. Соответственно этому и сроки исковой давности применяются и исчисляются по конкретным требованиям отдельно. Начало течения срока давности определяется истечением внутригодового поквартального или помесячного срока поставки, если поставщик оказывается неисправным и допускает просрочку в поставке или вообще не поставляет обусловленную продукцию (товар) в договорные сроки.

5. Другое правило действует для обязательств, **срок исполнения которых не определен** или **определен моментом востребования**. В таком случае течение исковой давности начинается с того момента, когда кредитор предъявит должнику требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется срок для исполнения такого требования, исчисление срока исковой давности начинается по окончании срока, предоставляемого для исполнения такого требования. При этом срок исковой давности во всяком случае **не может превышать 10 лет со дня возникновения обязательства**. По регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается со дня исполнения основного обязательства.

6. Обычно определить момент нарушения по искам о защите прав собственности и других абсолютных прав нетрудно. Конечно, если собственник не знал о нарушении своего права из-за небрежности, бесхозяйственности или других неуважительных причин, то начало течения давностного срока определяется с того момента, когда он должен был узнать о нарушении своего права. Проблемы могут возникнуть, когда личность нарушителя неизвестна. Например, в случае кражи имущества. Время, затраченное на обнаружение нарушителя, может «отодвинуть» начало течения срока исковой давности, **поскольку срок исчисляется со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права**.

7. Специальные правила определения точки отсчета давностного срока введены уставами и кодексами, регулирующими перевозку грузов транспортными организациями. Например, на автомобильном и городском наземном электрическом транспорте сроки исковой давности устанавливаются ст. 42 УАТ.

Так, по требованиям, вытекающим из договоров перевозок, договоров фрахтования, срок исковой давности составляет один год. Указанный срок исчисляется со дня наступления события, послужив-

шего основанием для предъявления претензии или иска, в том числе в отношении:

- возмещения ущерба, причиненного недостатками, повреждением (порчей) багажа, груза, со дня выдачи багажа, груза;
- возмещения ущерба, причиненного утратой багажа, со дня признания багажа утраченным;
- возмещения ущерба, причиненного утратой груза, со дня признания груза утраченным;
- просрочки доставки багажа, груза со дня выдачи багажа, груза.

До предъявления к перевозчикам исков, вытекающих из договоров перевозок грузов, к таким лицам в обязательном порядке предъявляются претензии. Претензии к перевозчикам, фрахтовщикам могут быть предъявлены в течение срока исковой давности.

8. По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства. Так, по требованиям к юридическому лицу или предпринимателю — изготовителю недоброкачественного товара торговое предприятие вправе предъявить иск после возврата ему гражданином — покупателем купленного товара.

9. Перемена лиц в обязательстве не изменяет срок исковой давности и порядок его исчисления. Правило ст. 201 ГК применимо к обоим вариантам перемены лиц: и к уступке права требования (переходу прав требования кредитора к другому лицу), и к переводу долга (замена субъектов на стороне должника). Так, если срок исковой давности начал течь по конкретному праву требования до реорганизации юридического лица или при жизни наследодателя, то для правопреемников он продолжается.

10. В п. 8 Постановления Пленума ВС РФ № 43 указано на то, что согласно п. 2 ст. 196 ГК срок исковой давности не может превышать 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен, за исключением случаев, предусмотренных Законом о противодействии терроризму.

Началом течения такого 10-летнего срока, за исключением случаев, предусмотренных п. 1 ст. 181 и абз. 2 п. 2 ст. 200 ГК, является день нарушения права.

Названный срок применяется судом по заявлению стороны в споре. Вместе с тем истцу не может быть отказано в защите права, если до истечения 10-летнего срока имело место обращение в суд в установленном порядке или обязанным лицом совершены действия, свидетельствующие о признании долга.

Десятилетний срок, установленный п. 2 ст. 196 ГК, не подлежит применению к требованиям, на которые в соответствии с законом исковая давность не распространяется.

Следует иметь в виду, что десятилетние сроки, предусмотренные п. 1 ст. 181, п. 2 ст. 96 и п. 2 ст. 200 ГК, начитают течь не ранее чем с 1 сентября 2013 г.

§ 6. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ТЕЧЕНИЯ СРОКА ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

1. Как в деятельности юридического лица, так и в жизни гражданина могут возникать **обстоятельства, препятствующие предъявлению иска** в защиту своих прав. Для таких случаев законодатель предусмотрел четыре основания приостановления срока исковой давности (ст. 202 ГК).

Во-первых, чрезвычайное и непреодолимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила).

Во-вторых, нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил России, переведенных на военное положение.

В-третьих, установленная Правительством РФ отсрочка исполнения обязательств (мораторий). Мораторий может применяться в стране в связи с различными объективными, чрезвычайными обстоятельствами, вызванными как природными явлениями, так и общественными событиями, международным положением и др.

В-четвертых, приостановление действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

В соответствии со ст. 198 ГК законом могут быть предусмотрены и другие основания. Так, по ст. 412 КТМ в случае, если исчисление суммы требования зависит от расчетов по общей аварии, течение срока исковой давности приостанавливается на время со дня вынесения диспашером постановления о наличии общей аварии и до дня получения диспаши заинтересованным лицом.

Течение срока исковой давности приостанавливается, если стороны прибегли к несудебной процедуре разрешения спора, обращение к которой предусмотрено законом, в том числе к обязательному претензионному порядку. В этих случаях течение исковой давности приостанавливается на срок, установленный законом для проведения этой процедуры, а при отсутствии такого срока — на шесть месяцев со дня начала соответствующей процедуры (п. 16 Постановления Пленума ВС РФ № 43).

2. Все указанные обстоятельства приобретают приостанавливающую силу лишь в том случае, когда они возникли или продолжают существовать в последние шесть месяцев срока давности.

Со дня прекращения действия указанных обстоятельств срок исковой давности продолжается, при этом оставшийся срок удлинится до шести месяцев. Если срок исковой давности был менее шести месяцев, то по прекращении действия, приостанавливающего обстоятельства, он удлинится до первоначального.

Таким образом, с учетом приостанавливающих обстоятельств законом гарантируется возможность предъявить иск в пределах шести месяцев или сокращенного срока, применяемого по конкретным видам требования.

§ 7. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ СРОКА ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ ПРИ ЗАЩИТЕ НАРУШЕННОГО ПРАВА В СУДЕБНОМ ПОРЯДКЕ

1. До 1 сентября 2013 г. предъявление иска в суд влекло перерыв в течении срока исковой давности в соответствии со ст. 203 ГК. С 1 сентября 2013 г. в соответствии со ст. 204 ГК со дня обращения в суд в установленном порядке за защитой нарушенного права срок исковой давности не течет на протяжении всего времени, пока осуществляется судебная защита нарушенного права, в том числе в случаях, когда суд счел подлежащими применению при разрешении спора иные нормы права, чем те, на которые ссылался истец в исковом заявлении, а также при изменении истцом избранного им способа защиты права или обстоятельств, на которых он основывает свои требования (ч. 1 ст. 39 ГПК и ч. 1 ст. 49 АПК) (п. 14 Постановления Пленума ВС РФ № 43).

Безусловно, при подаче искового заявления в суд необходимо соблюдать правила о подведомственности, о предварительном досудебном разрешении спора в претензионном порядке и т.д. Рассмотрение предъявленного иска заканчивается обычно вынесением решения об удовлетворении или об отказе в иске. В течение всего времени судопроизводства по делу (вплоть до вынесения решения и вступления его в законную силу) вопрос о сроке давности не встает, поскольку он лишен практического смысла.

По смыслу ст. 199, 200 ГК увеличение истцом размера исковых требований до принятия судом решения не изменяет наступивший в связи с предъявлением иска в установленном порядке момент, с которого исковая давность перестает течь.

Вместе с тем если судом принято заявление об увеличении иска в отношении задолженности за периоды, которые при обращении с первоначальным требованием не заявлялись, то срок исковой давности по измененным требованиям перестает течь с даты заявления таких требований, а не с даты предъявления первоначального иска.

2. Принятое к производству гражданское дело, однако, не всегда заканчивается разрешением спора. Закон предусматривает ряд обстоятельств, при наличии которых иск оставляется без рассмотрения (требование предъявлено недееспособным лицом, обращение суда в Конституционный Суд с запросом о соответствии закона и т.д.). В нормах процессуального законодательства предусматриваются обстоятельства, при наличии которых суд обязан приостановить начатое по делу производство, а также такие, по которым суд может это сделать по своей инициативе или по просьбе заинтересованных лиц (нахождение лица в больнице, розыск ответчика или ребенка, назначение судом экспертизы и т.п.).

Если после оставления иска без рассмотрения неистекшая часть срока исковой давности составляет менее шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев, за исключением случаев, если основанием оставления иска без рассмотрения послужили действия (бездействие) истца, а именно:

- истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории дел или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора;
- заявление подписано или подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание или предъявление иска;
- стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились в суд по вторичному вызову;
- истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу.

После устранения недостатков, послуживших основанием оставления иска без рассмотрения, истец может предъявить тот же иск в общем порядке.

Если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения.

§ 8. ПЕРЕРЫВ СРОКА ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

1. Статьей 203 ГК предусмотрено основание для перерыва срока исковой давности. **В отличие от приостановления перерыв исковой давности связан с волей должника при наличии предусмотренных в законе оснований. В таких случаях давностный срок прекращает свое течение, а после отпадения указанных оснований начинает течь снова. Другими**

словами, время, прошедшее до наступления прерывающего обстоятельства, не засчитывается. Этим перерыв существенно отличается от приостановления. Специфично и основание для перерыва срока исковой давности — признание долга.

Признание долга как основание перерыва срока исковой давности (ст. 203 ГК) применяется по спорным отношениям независимо от их субъектного состава (граждане или юридические лица). Действия, свидетельствующие о признании долга, весьма разнообразны.

2. К действиям, свидетельствующим о признании долга в целях перерыва течения срока исковой давности, в частности, могут относиться: признание претензии; изменение договора уполномоченным лицом, из которого следует, что должник признает наличие долга, равно как и просьба должника о таком изменении договора (например, об отсрочке или о рассрочке платежа); акт сверки взаимных расчетов, подписанный уполномоченным лицом. Ответ на претензию, не содержащий указания на признание долга, сам по себе не свидетельствует о признании долга.

Признание части долга, в том числе путем уплаты его части, не свидетельствует о признании долга в целом, если иное не оговорено должником.

Во всех таких случаях течение исковой давности возобновляется каждый раз на новый полный срок с момента совершения должником указанных действий. Если по истечении срока исковой давности должник или иное обязанное лицо признает в письменной форме свой долг, течение исковой давности начинается заново (п. 2 ст. 206 ГК).

§ 9. ВОССТАНОВЛЕНИЕ СРОКА ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

1. В соответствии со ст. 205 ГК 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 важно отметить, что само по себе восстановление срока исковой давности означает только возможность использования судебного процесса для того, чтобы получить защиту нарушенного права. Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев — в течение срока давности.

2. Допускается восстановление исковой давности только в том случае, когда нарушенное право принадлежит гражданину. Другие субъекты

гражданского права ни при каких обстоятельствах не могут требовать восстановления срока исковой давности.

3. Перечень оснований для восстановления **примерный**, поэтому разумно предположить, что для гражданина возможно возникновение и других обстоятельств, связанных с его деятельностью. Особо необходимо отметить обстоятельства, препятствующие защите прав несовершеннолетних и недееспособных граждан.

§ 10. ПОСЛЕДСТВИЯ ИСТЕЧЕНИЯ СРОКА ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ

1. Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, служит основанием к отказу в иске (п. 2 ст. 199 ГК).

С учетом указанного правила необходимо обратить внимание на два вопроса:

- прекращается ли субъективное право кредитора;
- какова юридическая судьба заданного имущества?

2. По первому вопросу с учетом норм о применении исковой давности (ст. 199 ГК), об исполнении обязанности за пределами давностного срока, о признании долга ответчиком за пределами срока исковой давности (ст. 206 ГК) можно сделать однозначный вывод, что субъективное **право** кредитора **не прекращается**, но возможность его защиты в принудительном порядке сильно ослаблена. Если должник не заявляет о необходимости применить давностный срок и иск удовлетворен, то тем самым нарушенное субъективное право защищено. То же самое имеет место и тогда, когда должник исполняет обязанность добровольно, хотя бы и не зная об истечении срока давности. Потребовать возврата исполненного он не имеет права. Если суд признает причины пропуска уважительными, то он вправе удовлетворить исковые требования гражданина и тем самым защитить его нарушенное право.

3. По вопросу о судьбе имущества, на истребование которого истекли сроки давности, установлены правила с учетом вида имущества (вещи или деньги), оснований, по которым оно выбыло из владения собственника или титульного владения.

Если предметом спора были денежные суммы и в иске отказано за пропуском давностного срока, то должник зачисляет спорные суммы в собственную прибыль. С этого момента право кредитора прекращается.

Если спорными являются индивидуально-определенные вещи, то право собственности у фактического владельца возникает на основании приобретательной давности (ст. 234 ГК).

4. Предъявление исков к наследникам по долгам наследодателя предусмотрено ст. 1175 ГК. Общее правило состоит в том, что наследники по долгам наследодателя отвечают солидарно.

Если кредитор предъявляет требование к исполнителю завещания или наследственному имуществу до принятия наследства наследниками, то суд в таком случае должен приостановить рассмотрение дела до принятия наследства. Если при жизни наследодателя по закону был предусмотрен срок исковой давности в три года, то течение срока продолжается и в пределах именно этого срока кредиторы могут предъявить свои требования по долгам наследодателя.

5. Статья 207 ГК предусматривает правила о применении сроков исковой давности к дополнительным требованиям, например об уплате процентов, неустойки, пени и др. Такие требования погашаются давностью вместе с основным долгом независимо от способа их возникновения (договор или закон). Возражение должника против иска по основному требованию в связи с истечением срока давности одновременно относится и к обеспечению обязательства залогом, поручительством, задатком и др. Таким образом, отказ в иске за пропуском срока давности по основному требованию лишает юридической защиты все дополнительные требования.

Перечень дополнительных требований, приведенный в ст. 207 ГК, не является исчерпывающим. К таким требованиям относятся также задаток, проценты по основному долгу, возмещение убытков при повреждении истребуемой вещи, неполученные доходы и др., непосредственно связанные с основным долгом.

Исключение составляет независимая гарантия, обязательство по которой связано с основным, но имеет самостоятельное значение. Поэтому истечение срока исковой давности по основному договору не влияет на требование, основанное на независимой гарантии.

Срок исковой давности по требованию о взыскании неустойки (ст. 330 ГК) или процентов, подлежащих уплате по правилам ст. 395 ГК, исчисляется отдельно по каждому просроченному платежу, определяемому применительно к каждому дню просрочки. Признание обязанным лицом основного долга, в том числе в форме его уплаты, само по себе не может служить доказательством, свидетельствующим о признании дополнительных требований кредитора (в частности, неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами), а также требований по возмещению убытков, и, соответственно, не может расцениваться как основание перерыва течения срока исковой давности по дополнительным требованиям и требованию

о возмещении убытков. Аналогичным образом исчисляется срок исковой давности по требованию о взыскании процентов на сумму долга за период пользования денежными средствами (ст. 317.1 ГК) (п. 25 Постановления Пленума ВС РФ № 43).

§ 11. ТРЕБОВАНИЯ, НА КОТОРЫЕ ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ НЕ РАСПРОСТРАНЯЕТСЯ

1. Законодательство предусматривает ряд требований, к которым исковая давность не применяется. В частности, в ст. 208 ГК предусмотрены четыре вида таких требований.

2. Первое — **исковая давность не распространяется на требования о защите нематериальных благ и личных неимущественных прав**, кроме случаев, предусмотренных законом. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя. Указанные блага и права характеризуются тем, что они носят абсолютный и бессрочный характер, а их нарушение непрерывно.

Не могут применяться сроки давности по искам о защите прав авторства, права на имя, права на неприкосновенность произведений науки, литературы и искусства, поскольку указанные права бессрочны.

3. Второе — **исковая давность не применяется по отношению к требованиям к банку о выдаче вкладов**. Суть отношений между вкладчиками и банком характеризуется тем, что они по общему правилу носят бессрочный характер, поэтому само по себе истечение времени не влияет на права вкладчика как по основной сумме вклада, так и по процентам и выигрышам по нему. Эти правила относятся к любым вкладчикам и к любым видам банковских вкладов.

4. Третье — **исковая давность не применяется к требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, поскольку они непосредственно связаны с личностью потерпевшего**. Однако если предъявлено требование о возмещении вреда за прошлое время, то оно удовлетворяется в пределах трехлетнего срока давности, предшествовавшего предъявлению иска, за исключением случаев, предусмотренных Законом о противодействии терроризму.

5. Четвертое — **исковая давность не распространяется на требования собственника или иного владельца устранить любые нарушения (помехи, препятствия) его права, хотя бы и не соединенные с лишением владельца (негаторный иск)**. Если эти помехи (или препятствия) прекратились, но в результате их действия собственник понес убытки, то требования

сводятся к возмещению этих последствий, т.е. возникает обязательственно-правовое отношение, на которое распространяются сроки исковой давности.

Эти правила не применяются к искам, не являющимся негаторными (например, к искам об истребовании имущества из чужого незаконного владения).

6. Перечень видов требований, на которые не распространяются сроки давности, не является исчерпывающим. Так, сроки исковой давности не применяются к семейным правоотношениям. В соответствии со ст. 9 СК на требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется, за исключением случаев, если срок для защиты нарушенного права установлен этим Кодексом.

Глава 13

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПО РОССИЙСКОМУ ГРАЖДАНСКОМУ ПРАВУ¹

§ 1. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

1. Гражданско-правовая ответственность — это обеспеченное государственным принуждением возложение предусмотренных законом или договором лишений имущественного характера на лицо, совершившее неправомерное действие.

Применение мер ответственности есть применение **санкции** — возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения, применяемое к правонарушителю, понуждающее его к определенному поведению и явно для него нежелательное². Вместе с тем не всякая санкция есть мера ответственности. Так, удержание вещи, подлежащей передаче должнику (ст. 359 ГК), есть санкция, но не ответственность. Принуждение к исполнению обязательства есть санкция, но не ответственность. **Санкция — род, мера ответственности — вид.**

Значение. Существование норм об ответственности и применение (угроза применения) этих норм призваны способствовать предупреждению неправомерного поведения, восстановлению положения, существовавшего до правонарушения. Кроме того, применение мер ответственности свидетельствует об осуждении неправомерного поведения; ответственность — гражданское наказание.

2. Ответственность в гражданском праве обладает специфическими чертами, которые, с одной стороны, позволяют отличать ее от иной

¹ В главе рассматриваются наиболее важные, как бы вынесенные за скобки, положения о гражданско-правовой ответственности. В дальнейшем более конкретные характеристики даются при рассмотрении отдельных видов гражданских правоотношений.

² Красавчиков О.А. Ответственность, меры защиты и санкции в советском гражданском праве // Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005. С. 255–268.

правовой ответственности (административно-правовой, уголовно-правовой и т.д.). С другой стороны, благодаря указанию этих черт становится возможным отграничить меры ответственности от других гражданско-правовых санкций.

К таким специфическим чертам относятся следующие.

1. Это всегда **имущественная** ответственность.

В гражданском праве недопустимо воздействие на личность правонарушителя (лишение свободы, задержание и т.п.). Меры ответственности в гражданском праве всегда затрагивают имущественную сферу правонарушителя. Их применение предполагает возложение дополнительного имущественного обременения (обязанности) либо лишение имущественного права.

2. Как и любая правовая ответственность, она обеспечивается **принуждением**. Но если чаще всего ответственность немыслима без принуждения, то в гражданском праве в одних случаях к правонарушителю применяются меры принуждения (например, по решению суда взыскивается неустойка), а в других случаях существует лишь угроза применения таких мер. Правонарушитель может и **добровольно** возложить на себя какие-либо лишения (например, возместить убытки, причиненные нарушением обязательства).

3. Гражданское право основывается на необходимости обеспечения восстановления нарушенных прав (п. 1 ст. 1 ГК). Меры ответственности направлены на *возмещение затрат* (потерь) *потерпевшего*. Таким образом, меры ответственности в гражданском праве характеризуются **компенсационной (восстановительной) функцией**. Но не во всех случаях происходит именно компенсация — восстановление положения существовавшего до правонарушения, бывает ограниченная ответственность (об этом далее).

Кроме того, необходимо учитывать, что главной функцией любой правовой ответственности является **штрафная**. Она (ответственность) направлена на то, чтобы обеспечить предупреждение (превенцию) новых правонарушений. Большинство гражданско-правовых мер ответственности органически сочетают **штрафную и компенсационную** (восстановительную) функции. К ним относятся возмещение правонарушителем убытков, уплата многих неустоек и т.д.¹

При таком подходе меры гражданско-правовой ответственности предстают как одновременно (и «на равных») сочетающие в себе

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2008. С. 200–201.

направленность на восстановление положения, существовавшего до правонарушения (компенсационная функция), и на превенцию правонарушений (штрафная функция). И кроме того, наличие штрафной функции означает, что такие меры представляют собой меры наказания **наказания**.

4. Ответственность в гражданском праве — это ответственность участников правоотношения **друг перед другом** (должника перед кредитором, причинителя вреда перед потерпевшим). Строится она на началах **юридического равенства**: нет власти и подчинения; каждый участник правоотношения отвечает за допущенное им правонарушение перед другим участником.

Ответственность участников гражданского правоотношения перед государством (публично-правовая ответственность) возможна лишь в исключительных случаях, предусмотренных законом (например, ст. 169 ГК).

В большинстве других отраслей права, напротив, ответственность перед государством является общим правилом.

5. Правовая ответственность всегда **нормативно обоснована**. **Законом** предусматриваются юридические факты, порождающие охранительное правоотношение, формы и способы защиты субъективных прав и т.д.

В гражданском праве в установлении и применении мер ответственности в какой-то мере действует принцип **диспозитивности**. Например, можно установить неустойку за неисполнение обязательства; если закон не запрещает, то размер неустойки, установленной законом, может быть увеличен по соглашению сторон, потерпевший по своему усмотрению может требовать или не требовать от правонарушителя возмещения вреда и т.д. Однако охранительные нормы гражданского права дают меньше простора диспозитивности, нежели нормы регулятивные. Так, способы защиты гражданских прав предусматриваются только законом (ст. 12 ГК), как и формы защиты (ст. 11, 14 ГК).

Недопустимо заключение заранее соглашения об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства (п. 4 ст. 401 ГК).

6. В гражданском праве к ответственности привлекаются не только граждане (физические лица), но и организации (юридические лица), а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

7. В гражданском праве **вина правонарушителя предполагается**. Поэтому бремя доказывания отсутствия вины лежит на правонарушителе.

В некоторых случаях закон предусматривает наступление ответственности и без вины правонарушителя, а также ответственности за чужую вину¹.

Как и всякая другая правовая ответственность, гражданско-правовая ответственность характеризуется тем, что она представляет собой **негативную** реакцию государства на правонарушение; поведение правонарушителя **осуждается**.

3. Гражданско-правовая ответственность реализуется в рамках охранительных правоотношений.

Основаниями возникновения таких правоотношений являются правонарушения.

Субъектами охранительного правоотношения являются кредитор и должник, потерпевший и причинитель вреда.

Кредитор и потерпевший имеют права требования (они управомоченные лица). Должник и причинитель вреда — лица, несущие обязанности, они привлекаются к ответственности.

Управомоченным лицом в охранительном правоотношении может быть любой субъект гражданского права: физические лица, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

В составе правосубъектности принято выделять такой элемент, как **деликтоспособность**, т.е. способность нести ответственность за совершенное гражданское правонарушение. **Все субъекты гражданского права**, за исключением физических лиц, всегда **деликтоспособны**, т.е. в случае совершения правонарушения могут быть привлечены к ответственности. Граждане же становятся деликтоспособными с достижением 14-летнего возраста. Они несут имущественную ответственность по сделкам; на общих основаниях отвечают за причиненный вред (соответственно п. 3 ст. 26 и п. 1 ст. 1074 ГК). Однако в случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет нет имущества, достаточного для возмещения вреда, то вред полностью или в недостающей части возмещают законные представители несовершеннолетнего, если они не докажут, что вред возник не по их вине (п. 2 ст. 1074 ГК). Такая дополнительная ответственность именуется **субсидиарной**.

Лица, не достигшие 14 лет, недееликтоспособны. За их действия — правонарушения отвечают их законные представители, если не дока-

¹ В настоящей главе ответственность характеризуется исходя из норм гражданского законодательства; подход догматический. Если же исходить из концептуальных соображений, учитывать существо рассматриваемых отношений, то понимание ответственности будет несколько иным (см. об этом § 4 гл. 4 настоящего учебника).

жут, что вред возник не по их вине (п. 3 ст. 28, ст. 1073 ГК). Неделиктоспособными являются также граждане, признанные недееспособными. Вред, причиненный такими гражданами, возмещается их опекунами или организациями, обязанными осуществлять за такими гражданами надзор, если не они докажут, что вред возник не по их вине (п. 1 ст. 1076 ГК).

Неделиктоспособным является также гражданин, хотя и дееспособный, однако совершивший правонарушение в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими.

Гражданин, ограниченный в дееспособности, деликтоспособен: он несет ответственность по сделкам и за причиненный вред (п. 1 ст. 30 ГК).

Содержанием охранительного правоотношения является **право** кредитора, потерпевшего требовать от должника, причинителя вреда восстановления нарушенного права и **соответствующая обязанность** должника, причинителя вреда.

Правоотношение является имущественным, относительным, простым по структуре содержания (односторонне обязывающим)¹.

§ 2. ВИДЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

1. Ответственность бывает **договорная** и **внедоговорная**. Критерий деления: наличие или отсутствие обязательственных отношений между правонарушителем и управомоченным лицом.

Договорная ответственность наступает в случаях, когда лица связаны каким-либо обязательством (купля-продажа, подряд, аренда и т.д.) и кто-либо из участников данного обязательства не исполняет свои обязанности либо исполняет их ненадлежащим образом. Именно нарушение обязательства (договора) влечет возникновение охранительного правоотношения — гражданско-правовую ответственность.

Соответствующие отношения регламентируются прежде всего нормами ст. 393–406.1, образующими гл. 25 ГК «Ответственность за нарушение обязательств». Это наиболее общие правила о договорной ответственности. Они действуют во всех случаях, когда нарушается обязательство (не исполняется или исполняется ненадлежащим образом), поскольку иное не установлено нормами об отдельных видах обязательств. Специальные нормы о договорной ответственности

¹ Следует иметь в виду, что в данном случае говорится об охранительном правоотношении, опосредующем гражданско-правовую ответственность. Существует и более широкое понимание охранительного правоотношения (см. об этом, например: *Кархалев Д.Н.* Охранительное гражданское правоотношение. М., 2009).

содержатся в институтах гражданского права, объединяющих нормы о купле-продаже, дарении, подряде и др. Так, применительно к купле-продаже продавец отвечает перед покупателем при нарушении условий о количестве товара (ст. 466 ГК), об ассортименте товаров (ст. 468 ГК), о качестве товара (ст. 475 ГК) и т.д.

Внедоговорная ответственность наступает при причинении вреда личности или имуществу потерпевшего противоправными действиями в случаях, когда между причинителем вреда и потерпевшим отсутствовали обязательственные отношения, или хотя они и были, но причиненный вред никак не связан с этими обязательственными отношениями, например, причинение вреда в результате дорожно-транспортного происшествия. Именно обязательства из причинения вреда — наиболее распространенный случай внедоговорной ответственности¹.

Нормы, регулирующие отношения, возникающие вследствие причинения вреда, образуют институт возмещения вреда (деликтных обязательств) (большинство норм, включенных в гл. 59 ГК).

Внедоговорная ответственность наступает также при нарушении нематериальных благ. Так, могут быть изъяты и уничтожены без какой-либо компенсации материальные носители, содержащие информацию о частной жизни гражданина, полученную противоправно (п. 4 ст. 152.2 ГК). Аналогичные правила установлены и в целях охраны изображения гражданина (п. 2 ст. 152.1 ГК) и т.д. Законом установлены меры ответственности на случай нарушения права гражданина на имя (п. 5 ст. 20 ГК). Гражданин вправе требовать денежной компенсации морального вреда (физические и нравственные страдания), причиненного действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие ему нематериальные блага (ст. 151 ГК). Закон может предусматривать возможность взыскания морального вреда и в других случаях (см., например, ст. 15 Закона о защите прав потребителей).

Иногда встречается внедоговорная ответственность субъекта гражданского права перед государством. Это **публично-правовая ответственность** (не гражданско-правовая), хотя и установленная нормами гражданского законодательства. Так, если совершена антисоциальная сделка, суд в случаях, предусмотренных законом, может взыскать в доход Российской Федерации все полученное по такой сделке сторонами, действовавшими умышленно, или применить иные последствия,

¹ Причинение вреда еще именуют деликтом, а порожаемое им обязательство — деликтным.

установленные законом (ст. 169 ГК). Орудия, оборудование или иные средства, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации (п. 5 ст. 1252 ГК).

2. По общему правилу гражданское право стремится к тому, чтобы восстановить нарушенное право **в полном** объеме (компенсационная функция ответственности). Соответственно, лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков (п. 1 ст. 15 ГК). Возмещение убытков в полном размере означает, что в результате их возмещения кредитор, потерпевший должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы его право не было нарушено.

Вместе с тем законом и (или) договором могут устанавливаться и иные правила. Так, в п. 1 ст. 15 ГК установлено, что законом или договором может предусматриваться возмещение убытков не в полном объеме, но в меньшем размере. Применительно к договорной ответственности законом может быть ограничено право на полное возмещение убытков, т.е. введена **ограниченная** ответственность (ст. 400 ГК). Такая ответственность устанавливается, например, транспортными уставами и кодексами.

В соответствии с п. 1 ст. 1064 ГК причиненный вред подлежит возмещению **в полном объеме**. Однако здесь же предусмотрено, что законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшему компенсацию сверх возмещения вреда, т.е. возможна **повышенная** ответственность.

§ 3. ОСНОВАНИЕ И УСЛОВИЯ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

1. Гражданско-правовая ответственность наступает на основании такого юридического факта, как **правонарушение**. Чаще всего правонарушение есть результат действий (например, причинение вреда). Иногда правонарушением является бездействие (например, неисполнение обязанности передать вещь).

2. Условия наступления гражданско-правовой ответственности: 1) противоправность поведения должника, причинителя вреда; 2) наличие отрицательных последствий в имущественной сфере кредитора, потерпевшего; 3) причинная связь между противоправным поведением

должника, причинителя вреда и отрицательными имущественными последствиями; 4) вина должника, причинителя вреда. По общему правилу ответственность наступает при наличии четырех названных условий. Но в ряде случаев закон устанавливает, что ответственность наступает и при отсутствии одного или двух условий. Так, при взыскании неустойки может не быть имущественных потерь (затрат) кредитора и, соответственно, причинной связи. Иногда допускается ответственность без вины.

2.1. Для привлечения должника, причинителя вреда к ответственности необходимо установить **противоправность** его поведения. Наиболее общее понятие противоправного поведения сводится к тому, что им являются действия, противоречащие закону, иным правовым актам. Перечня запрещенных действий не существует. **Но недопустимо нарушение чужих субъективных прав.** Следовательно, противоправным является любое нарушение субъективных прав (кредитора, потерпевшего), если должник, причинитель вреда не уполномочен на такое поведение (например, ст. 328 ГК). В исключительных случаях закон допускает ответственность и за правомерные действия (см. ст. 16.1 ГК).

2.2. При привлечении должника к ответственности, как правило, необходимо установить наличие **отрицательных последствий в имущественной сфере кредитора, потерпевшего**. Такие последствия выражаются в убытках, которые могут быть в виде реального ущерба и (или) упущенной выгоды. **Реальный ущерб:** а) расходы, которые должник, потерпевший понес или должен будет произвести для восстановления права; б) утрата имущества; в) повреждение имущества. **Упущенная выгода:** неполученные доходы, которые были бы получены, если бы право не было нарушено (ст. 15 ГК).

2.3. Для привлечения лица к ответственности обычно требуется установить **причинную связь** между противоправным поведением и неблагоприятными имущественными последствиями. Под причинной связью понимают объективно существующую связь между двумя явлениями, одно из которых причина, а другое — следствие. **Причинная связь** всегда **конкретна**, т.е. одно явление вызывает другое в конкретной жизненной обстановке. Следовательно, недопустимо исходить из типичных примеров; необходимо исследовать конкретную ситуацию, учесть все обстоятельства «дела».

Решение вопроса о наличии или об отсутствии причинной связи целесообразно вести в такой последовательности: 1) есть факт (предположим, убытки кредитора); 2) требуется установить, следствием чего он явился, т.е. найти причину. Если данный факт является следствием

того, что должник не исполнил обязательство или исполнил его ненадлежащим образом, значит, есть причинная связь.

Необходимо различать обстоятельства, создающие абстрактную возможность наступления неблагоприятных имущественных последствий, и обстоятельства, порождающие реальную (конкретную) возможность умаления имущественной сферы кого-либо. Юридическое значение имеет конкретная причина, с необходимостью вызывающая следствие.

2.4. По общему правилу ответственность наступает при наличии **вины** субъекта, действующего противоправно, кроме случаев, когда законом или договором установлено иное.

В гражданском праве различаются **формы вины**:

- **умысел**: лицо понимает, что действует противоправно, осознает, что могут наступить отрицательные последствия, и желает их наступления или безразлично к ним относится. Ни о какой осмотрительности и заботливости говорить не приходится — субъект не только не проявляет ни того ни другого, но и желает неблагоприятных последствий в имущественной сфере кого-либо или безразличен к ним;

- **неосторожность**: лицо не осознает противоправность своего поведения, не предвидит отрицательных последствий и, стало быть, не желает их наступления, но должно понимать противоправность своего поведения, предвидеть возможность наступления указанных последствий. Неосторожность — это всегда **неосмотрительность**. **Неосторожность** бывает **простой** и **грубой**. При грубой неосторожности проявляется явная неосмотрительность, а при простой неосторожности неосмотрительность не носит явно выраженного характера.

Значение формы вины можно обнаружить, указав следующее. С одной стороны, по общему правилу вина в любой форме влечет ответственность. С другой стороны, ряд норм гражданского законодательства связывает применение той или иной меры ответственности с той или иной формой вины либо в зависимости от формы вины устанавливается различный размер ответственности и т.д. Как ранее указывалось, последствия антисоциальной сделки определяются в зависимости от того, был ли умысел у обеих сторон или только у одной стороны (ст. 169 ГК; см. также ст. 578, 693, 720, 901 ГК и др.).

Умысел потерпевшего является основанием для исключения ответственности причинителя вреда. Например, некто, желающий покончить жизнь самоубийством, бросается под паровоз. Владелец паровоза (причинитель вреда) не будет возмещать вред (ст. 1079 ГК).

Как отмечалось, лицо, совершившее противоправное действие, предполагается виновным (**презумпция вины**). Если оно докажет отсут-

ствие своей вины, то не будет ответственности (нет вины — нет ответственности). Однако законом или договором может быть предусмотрена **ответственность и при отсутствии вины**. Так, по общему правилу лицо, нарушившее обязательство при осуществлении **предпринимательской деятельности**, отвечает независимо от того, виновно оно или нет.

Нередко при нарушении обязательства или причинении вреда виновен не только должник, причинитель вреда, но и кредитор, потерпевший. Или должник, причинитель вреда несет ответственность независимо от того, виновен ли он, но нарушение произошло и по вине кредитора, потерпевшего (**смешанная вина**). В таких случаях суд уменьшает размер ответственности должника с учетом степени вины кредитора, потерпевшего.

3. Должник, причинитель вреда **освобождается от ответственности**, если надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным или вред причинен **вследствие непреодолимой силы**. Под непреодолимой силой в гражданском праве понимается **чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство** (п. 1 ст. 202, п. 3 ст. 401 ГК). Исходя из этого определения следует выделять признаки непреодолимой силы. **Во-первых**, это обстоятельство **чрезвычайное** — совершенно необычное, из ряда вон выходящее, непредсказуемое. Поэтому, предположим, наводнения, случающиеся в том или ином месте систематически, не обладают характером чрезвычайности и потому не признаются непреодолимой силой. Если же произошло наводнение там, где его никогда не было, или оно значительно более разрушительно в сравнении с тем, что было ранее, то такое наводнение может быть признано непреодолимой силой. **Во-вторых**, это обстоятельство **непредотвратимое**. **В-третьих**, это обстоятельство, **непредотвратимое при данных условиях**, т.е. оно в принципе может быть и могло быть предотвращено, но это невозможно было в данной конкретной ситуации.

К обстоятельствам непреодолимой силы следует относить различные стихийные бедствия (землетрясения, ураганы и т.д.), социальные явления (войны, забастовки и т.п.).

4. Основные формы ответственности:

а) возложение обязанности (уплатить деньги и т.д.). Для этой формы характерно то, что данная обязанность является дополнительным обременением должника, причинителя вреда и притом неэквивалентируемой;

б) лишение права (например, выселение нанимателя, использующего жилое помещение не по назначению).

5. К **мерам ответственности** относятся такие меры, как возмещение убытков, выплата неустойки, потеря суммы задатка, уплата процентов

за пользование чужими денежными средствами, возмещение вреда (которое может производиться разными способами) и т.д.

Среди всех мер гражданско-правовой ответственности следует выделить две, имеющие чрезвычайное значение, в силу их **универсального (общего)** характера — они **применяются** (могут применяться) почти **во всех случаях нарушения чьих-либо прав**.

Во-первых, возмещение убытков. Применение этой меры ответственности призвано **восстановить нарушенное право**. Или, как сказано в абз. 2 ст. 393 ГК применительно к обязательствам, **возмещение убытков в полном объеме** означает, что в результате их возмещения **кредитор должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы обязательство было исполнено надлежащим образом**.

При расчете убытков приходится исходить из цены товаров, работ, услуг и пр.¹ Цена может устанавливаться соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях цены устанавливаются соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях цены устанавливаются или регулируются уполномоченными на то государственными органами. И под ценой подразумеваются в том числе тарифы, расценки, ставки и т.п. (п. 1 ст. 424 ГК).

Цены в разных «городах и всях» различаются. Кроме того, они изменяются во времени. Учитывая все эти обстоятельства, требуется определить, из каких цен исходить при расчете убытков. Соответствующие указания содержатся в п. 3 ст. 393 ГК: принимаются во внимание цены, действующие в том месте, где обязательство должно быть исполнено (о месте исполнения обязательства см. ст. 316 ГК) («территориальная привязка»).

В одном и том же месте (исполнения обязательства) с течением времени цены могут меняться как в сторону повышения, так и в сторону понижения. При расчете убытков необходимо учитывать разные правила в зависимости от того, возмещаются ли убытки **добровольно** или в **принудительном порядке** путем обращения к суду. Если убытки возмещаются добровольно, то при их исчислении следует исходить из цен, существующих в день добровольного возмещения убытков. Если же добровольного возмещения убытков не было, то принимаются во внимание цены, существовавшие в день предъявления иска.

Суд может учесть цены, существующие на день вынесения решения, учитывая конкретные обстоятельства (может, но не должен).

¹ Здесь и далее излагаются правила закона о возмещении убытков при нарушении **обязательства** (ст. 393 ГК), которые, однако, должны применяться и во всех других случаях возмещения убытков.

Никаких критериев, которыми следует руководствоваться суду, закон не содержит («исходя из обстоятельств суд может»). Это не означает допустимость произвола. Суд, учитывая положение на рынке (резкий рост цен или, напротив, их падение и т.п.), стремится к **восстановлению нарушенных прав**, не допуская при этом необоснованного обогащения одной стороны (кредитора) и лишь символического наказания другой стороны.

При добровольном возмещении убытков все же могут возникать споры (об их размере, о ценах, из которых следовало исходить, и пр.). Суд в соответствующих случаях, с одной стороны, должен исходить из указанных общих правил, а с другой — учитывать обстоятельства конкретного дела (в том числе добросовестность поведения).

Все указанные правила действуют, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором. Гражданский кодекс, в частности, установил иное в п. 3 ст. 524 (о текущей цене на момент расторжения договора поставки). Иные правила встречаются и в других законах (например, транспортных уставах и кодексах).

По общему правилу убытки должны возмещаться в **полном объеме**. Иногда убытки не взыскиваются вовсе. Так, если установлена так называемая исключительная неустойка, то убытки взысканию не подлежат.

Взыскание убытков вообще и упущенной выгоды в особенности, с точки зрения практической, вызывало и вызывает ряд сложностей. Прежде всего необходимо отметить сложность доказывания убытков. В качестве доказательств могут представляться такие документы, как договор, акты (приемки-передачи и др.), разнарядки, справки, сметы, протоколы (согласования цены и др.) и т.д. Может проводиться экспертиза.

Размер убытков должен устанавливаться с **разумной степенью достоверности**. Если это не удается, то суд должен исходить из **принципов справедливости и соразмерности** ответственности (п. 5 ст. 393 ГК).

Универсальный характер данной меры ответственности подчеркнут в законе: **использование других способов защиты нарушенных прав не лишает права требовать возмещения убытков**. Иное может устанавливаться законом (абз. 2 п. 1 ст. 393 ГК).

Во-вторых, проценты за пользование чужими денежными средствами. Эта мера предусмотрена ст. 395 ГК (см. также Постановление Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 13/14).

Основанием возникновения обязанности уплатить проценты является неисполнение или просрочка исполнения **денежного обязательства**. В данном случае денежное обязательство понимается предельно

широко — **обязанность уплатить деньги**. Денежным может быть как обязательство в целом (например, договор займа), так и обязанность одной из сторон в обязательстве (оплата товаров, работ или услуг).

Ответственность наступает за следующие **правонарушения**:

- неправомерное удержание денежных средств. Например, должник обязан оплатить товар, но не передает соответствующую сумму кредитору;

- уклонение от возврата денежных средств;

- иная просрочка в уплате денежных средств;

- неосновательное получение или сбережение денежных средств за счет другого лица.

В случаях, предусмотренных законом, проценты взимаются и за нарушение иных (не являющихся денежными) обязательств. Так, если продавец не исполняет обязанность по передаче предварительно оплаченного товара и иное не предусмотрено законом или договором купли-продажи, на сумму предварительной оплаты подлежат уплате проценты в соответствии с правилами, сформулированными в ст. 395 ГК (п. 4 ст. 487 ГК).

В законе говорится о **взимании процентов за пользование** денежными средствами. На самом деле, конечно, неважно, пользовался ли должник денежными средствами. Может быть, они использовались в качестве средства платежа, находились на счете (без движения), хранились в наличной форме. Правового значения такого рода обстоятельства не имеют. **Суть в том, что должник должен был отдать деньги и не исполняет эту обязанность. О чужих денежных средствах в законе говорится весьма условно. Имеются в виду деньги, которые должник должен отдать, но не отдает.**

Размер процентов определяется ключевой ставкой Банка России, действующей в соответствующие периоды.

Проценты уплачиваются **по день исполнения** денежного обязательства. Законом, иными правовыми актами или договором может быть установлен более короткий срок для начисления процентов.

Пользование должником чужими денежными средствами может породить у кредитора **убытки**. Они возмещаются в части, не покрытой суммой уплачиваемых **процентов**. Если договором установлена **неустойка** на случай нарушения денежного обязательства, проценты не взыскиваются, если иное не предусмотрено законом или договором.

По общему правилу недопустимо начисление **процентов на проценты (сложные проценты)**. Но иное может устанавливаться законом,

а в предпринимательских отношениях, кроме того, и договором (см., например, п. 2 ст. 317.1 ГК).

Суд может уменьшить размер взыскиваемых процентов. **Основание:** сумма процентов явно **несоразмерна** последствиям нарушения обязательства. Например, в результате неисполнения денежного обязательства субъект потерял 1 руб., а сумма процентов составила 1000 руб. Суд может принять такое решение, только если есть соответствующее **заявление** должника. **Усмотрение суда ограничено:** он не может установить сумму взыскиваемых процентов ниже той суммы, которая определена исходя из опубликованных Банком России средних ставок банковского процента по вкладам физических лиц.

Указанную меру ответственности следует отличать от процентов, уплачиваемых в качестве **вознаграждения** за правомерное пользование денежными средствами (например, при договоре займа, ст. 809 ГК). Иногда проценты уплачиваются в виде **неустойки** (см., например, ст. 811 ГК)¹.

¹ См. об этом, а также в целом о применении законодательства о процентах постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 13/14 и Пленума ВС РФ № 7 (п. 37–59).

РАЗДЕЛ II

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

Глава 14

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВАХ

§ 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ВЕЩНОМ ПРАВЕ

1. Вещное право является многозначной категорией. Можно выделить по крайней мере три значения. Первое — как **подотрасль** гражданского права, второе — как вид имущественных правоотношений и третье — как **субъективное право** лица в конкретном правоотношении¹. Вещное право оформляет и закрепляет принадлежность вещей субъектам гражданских правоотношений и составляет статику имущественных отношений, регулируемых гражданским законодательством.

Достаточно справедливым представляется утверждение относительно того, что как гражданское законодательство, так и наука гражданского права не сформировали общепринятого определения вещного права².

Как и любое другое право, вещное право следует определить в объективном и субъективном смысле.

В объективном смысле вещное право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения по принадлежности вещи определенным субъектам, осуществление правомочий владения, пользования и распоряжения вещью в пределах, установленных законодательством, путем непосредственного воздействия на вещь.

В субъективном смысле вещное право представляет собой юридическую обеспеченную возможность управомоченного субъекта — обладателя

¹ Гражданское право: Учебник для вузов / Под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. Ч. 1. М., 1998. С. 296.

² Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. М., 2014. С. 584.

вещного права владеть, пользоваться и распоряжаться индивидуально-определенной вещью своей волей и в своем интересе в пределах, установленных действующим законодательством.

Вещное право является имущественным правом, оно может быть реализовано путем непосредственного воздействия на вещь, без нужды в активных действиях другого лица¹.

2. Категория вещного права включает в себя:

1) право собственности, которое является весомым и самым широким по объему правомочий;

2) другие ограниченные вещные права.

3. Вещным правам свойственны следующие признаки:

- они оформляют **принадлежность** вещей определенным субъектам. Этим они отличаются от обязательственных прав, оформляющих переход вещей и иных объектов от одних субъектов к другим;

- объектом любого вещного права является **индивидуально-определенная вещь**;

- любое вещное право является **абсолютным**, т.е. таким, в котором управомоченному лицу — носителю вещного права противостоит неопределенный круг лиц обязанных. Обязанность последних является обязанностью пассивного типа, все и каждый должны воздержаться от совершения действий, которые могут причинить вред управомоченному лицу;

- носители вещного права удовлетворяют свой интерес путем **непосредственного воздействия на вещь**, которая находится в сфере их хозяйственного господства. Однако набор правомочий у субъектов различных вещных прав может быть самым разнообразным;

- вещные права защищаются **особыми способами защиты**.

§ 2. ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

1. Необходимо различать собственность как экономическую категорию и право собственности. **Собственность как экономическая категория** характеризует отношения в обществе между субъектами по поводу материальных благ, которые необходимы для существования любого общества. Это определенные экономические отношения, которые подвергаются правовому оформлению.

Право собственности является наиболее важным вещным правом. Как и любое вещное право, оно является **абсолютным**, так как точно

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. С. 584.

известен собственник (управомоченное лицо), все остальные лица по отношению к собственнику выступают в качестве обязанных. Наряду с другими признаками вещного права праву собственности свойствен такой признак, как бессрочный характер.

2. В объективном смысле право собственности представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу присвоения и принадлежности материальных благ определенному лицу или лицам, осуществления собственником правомочий владения, пользования и распоряжения вещью своей волей и в своем интересе, независимо от других лиц.

В субъективном смысле право собственности представляет собой юридически обеспеченную возможность собственника владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащей ему вещью.

Правомочия владения, пользования и распоряжения, принадлежащие собственнику вещи, составляют **содержание** права собственности (ст. 209 ГК).

3. Правомочие владения — это юридически обеспеченная возможность собственника обладать вещью, иметь ее у себя физически, господствовать над ней¹.

Правомочие владения необходимо отличать от фактического владения вещью. Собственник вещи может передать ее во владение другому лицу, например сдать в аренду. Такое владение также будет являться законным, так как оно основывается на определенном правовом основании — титуле. Владение вещью, не основанное на определенном титуле, следует считать незаконным.

Правомочие **пользования** — это юридически обеспеченная возможность извлечения из вещи ее полезных свойств. Собственник вещи осуществляет правомочие пользования вещью с учетом ее конкретных потребительских свойств. Собственник вещи может использовать ее в собственных интересах. Так, собственник носит одежду, употребляет продукты питания, проживает в принадлежащем ему жилом помещении. Собственник может передать вещь в пользование другим лицам. Так, в соответствии со ст. 30 ЖК собственник жилого помещения вправе передать его в пользование другим лицам на основании договора найма, безвозмездного пользования или на ином законном основании.

Правомочие **распоряжения** — это юридически обеспеченная возможность определять правовую судьбу вещи. Собственник может осуществ-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. С. 571.

влять правомочие распоряжения принадлежащей ему вещью путем совершения как юридических действий, так и фактических. К юридически значимым действиям (юридическим актам) следует отнести совершение собственником сделок, направленных на отчуждение вещи, таких, например, как купля-продажа, дарение. Если собственник уничтожает вещь, то это также означает определение судьбы вещи. Уничтожение вещи при ее потреблении прекращает правоотношение собственности.

Правомочие распоряжения вещью может принадлежать и несобственнику. Так, в соответствии со ст. 76 ЖК наниматель жилого помещения по договору социального найма с согласия наймодателя и совместно проживающих с ним членов семьи вправе передавать его во временное пользование по договору поднайма. Но несобственник никогда не наделяется правом распоряжаться вещью в полном объеме¹.

4. Действующее законодательство, предоставив собственнику указанные правомочия, устанавливает и пределы их осуществления. Пределы права собственности представляют собой установленные законом границы осуществления права собственности: «Пределы объективны в том смысле, что они не зависят от воли собственника и иных лиц, а предусмотрены законом... ни одна правовая система не может обойтись без провозглашения общих правил и установления исключений из этих правил»². Например, в соответствии со ст. 30 ЖК к пределам осуществления права собственности на жилое помещение относится необходимость использовать его только по назначению, недопустимость бесхозяйственного обращения с жилым помещением, необходимость соблюдения прав и законных интересов соседей, правил пользования жилым помещением, правил содержания общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме. Собственник земельного участка может продать его, подарить, передать в залог и распорядиться иным образом постольку, поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте (ст. 260 ГК). Собственник особо ценных и охраняемых государством культурных ценностей не должен допускать бесхозяйственного обращения с ними, которое может грозить утратой ими своего назначения (ст. 240 ГК). Собственник домашних животных не должен обращаться с ними в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного обращения

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. С. 572.

² Там же. С. 573.

с ними (ст. 241 ГК). Нарушения собственником установленных границ осуществления права собственности влекут отрицательные для него последствия, в том числе иногда в виде принудительного прекращения права собственности (ст. 240, 241, 293 ГК).

5. От пределов осуществления права собственности необходимо отличать **ограничения права собственности**. В обоих случаях речь идет о неких границах права собственности, но природа этих границ различается¹. Если пределы представляют собой объективные границы, то ограничения права собственности субъективны. Они зависят от воли самих субъектов или судебных органов. Договорные ограничения, т.е. зависящие от воли собственника, имеют место в тех случаях, когда последний передал вещи во владение и (или) в пользование другому субъекту, например в аренду (ст. 606 ГК). Собственник жилого помещения, вселив в него гражданина в качестве члена своей семьи, ограничивает себя в осуществлении правомочия пользования жилым помещением (ст. 31 ЖК). Судебные ограничения устанавливаются на основании соответствующего судебного акта при наличии спора.

6. Закон наделяет собственника не только объемом указанных правомочий, но и возлагает на него **бремя содержания** принадлежащей ему вещи и возлагает на него **риск случайной гибели** или случайного повреждения имущества, если только иное не предусмотрено законом или договором (ст. 210, 211 ГК).

Под бременем содержания имущества следует понимать обязанность собственника поддерживать его в надлежащем, исправном, безопасном и пригодном для использования в соответствии с назначением имущества состоянии. Это бремя как неизбежная необходимость, связанная с владением и пользованием вещью, непосредственно «привязана» к праву собственности, следует за ним². Норма, возлагающая на собственника бремя содержания вещи, является диспозитивной. Так, по общему правилу при передаче имущества в аренду на арендодателя возлагается обязанность производить капитальный ремонт вещи, на арендатора — текущий, если только законом или договором не предусмотрено иное (ст. 616 ГК). Достаточно редко усмотрение сторон в договоре по содержанию вещи ограничивается императивными нормами. В договоре социального найма жилого помещения обязанность производить капитальный ремонт жилого помещения

¹ Крашенинников П.В. Право собственности и иные вещные права на жилые помещения. М., 2000. С. 17.

² См.: Гражданское право: Учебник для вузов / Под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. С. 272.

всегда является обязанностью наймодателя, наниматель должен осуществлять его текущий ремонт (ст. 65, 67 ЖК). В договоре проката обязанностью арендодателя является проведение как капитального, так и текущего ремонта вещи (ст. 631 ГК).

Под **риском** в гражданском праве понимаются неблагоприятные последствия, вызванные обстоятельствами, за которые никто не несет ответственность, когда в гибели или в повреждении имущества отсутствует чья-либо вина. Так как на собственника вещи возлагается риск ее случайной гибели или повреждения, то именно сам собственник является лицом, наиболее заинтересованным в том, чтобы разумно и осмотрительно использовать вещь, принимать все необходимые меры к обеспечению ее сохранности. Статья 211 ГК, возлагающая на собственника риск случайной гибели или повреждения вещи, носит диспозитивный характер. Законом или договором может быть предусмотрено и иное. Так, ст. 696 ГК устанавливает, что риск случайной гибели или повреждения вещи, переданной в пользование по договору безвозмездного пользования имуществом, переходит на ссудополучателя в нескольких случаях, в частности если вещь была передана им другому лицу без согласия ссудодателя.

§ 3. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О СПОСОБАХ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

1. Способы приобретения права собственности можно классифицировать по различным критериям, однако основное правовое значение имеет деление способов приобретения права собственности на **первоначальные** и **производные**. Критерием для разграничения является наличие (для производных способов) или отсутствие (для первоначальных) *правопреемства*: основано ли право приобретателя на праве прежнего собственника или возникло заново, в силу закона¹.

Правовое значение данного деления очевидно. Например, при покупке вещи, являющейся предметом залога, залог сохраняется, поскольку приобретение по договору — производный способ и новый собственник вместе с правом получает от правопреемственника все связанные с вещью обязанности и обременения. Та же вещь, приобретенная в качестве находки (ст. 228 ГК), оказывается свободной от обременений.

К первоначальным способам приобретения права собственности принято относить: приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь (п. 1 ст. 218 и ст. 219 ГК), переработку (ст. 220 ГК),

¹ В науке существуют иные точки зрения. В частности, высказывалось мнение, что деление на первоначальные и производные способы необходимо производить по волевому критерию — исходя из того, возникает право по воле прежнего собственника или нет.

обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК), приобретение права собственности на бесхозное имущество, в том числе находку, бродячих животных, клад (ст. 225—233 ГК), приобретательную давность (ст. 234 ГК), приобретение права собственности на самовольную постройку (ст. 222 ГК). Также к этой группе можно отнести приобретение права собственности на имущество, полученное добросовестным приобретателем от неуправомоченного отчуждателя при невозможности виндикации (п. 2 ст. 223 и ст. 302 ГК), приобретение права собственности членом потребительского кооператива на квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, после полной выплаты паевого взноса (п. 4 ст. 218 ГК).

Как производные можно рассматривать способы приобретения права собственности, перечисленные в п. 2 ст. 218 ГК, — приобретение права собственности по сделке и в порядке наследования, приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации, — а также реквизицию, конфискацию, национализацию, обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника, ряд случаев принудительного выкупа имущества. Последние способы отнесены законодателем к способам прекращения права собственности (гл. 15 ГК) и будут рассмотрены отдельно. Однако одновременно они являются и способами приобретения права собственности — ведь это деление довольно условно.

Приобретение права собственности на плоды, продукцию и доходы в соответствии со ст. 136 ГК в одних случаях выступает как первоначальный, а в других (в отношении доходов) — как производный способ.

Вопрос о принадлежности ряда способов остается спорным. Так, некоторые способы, ранее считавшиеся первоначальными, сегодня принято относить к производным (национализация, конфискация).

§ 4. ПЕРВОНАЧАЛЬНЫЕ СПОСОБЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

1. Способы приобретения права собственности на вещи, ранее не существовавшие.

1.1. Приобретение права собственности на вновь изготовленную или созданную движимую вещь (п. 1 ст. 218 ГК), если она создана лицом для себя, с соблюдением закона и иных правовых актов, происходит без каких-либо дополнительных формальностей. Если созданное имущество — **недвижимое**, право собственности на него возникнет с момента государственной регистрации (ст. 219 ГК, Закон о регистрации прав на недвижимость).

Ситуация осложняется, если движимая вещь изготовлена из чужих материалов, и при этом отсутствует договор, который определял бы юридическую судьбу этой вновь создаваемой вещи. **Переработку** каким-либо лицом не принадлежащих ему материалов (ст. 220 ГК) принято также называть словом «*спецификация*». Само это лицо именуется «*спецификатор*» или «*переработчик*». По общему правилу собственником вещи становится собственник материалов, а переработчику возмещается стоимость переработки. Однако если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, собственником вещи может стать переработчик. Это возможно при соблюдении двух дополнительных условий:

- 1) переработчик действовал добросовестно (не знал и не должен был знать, что материал ему не принадлежит);
- 2) переработчик осуществил переработку для себя (не по заказу третьего лица, например).

Стоимость материалов в этом случае придется возместить.

1.2. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК) с юридической точки зрения также можно рассматривать как случай возникновения права собственности на новые вещи. Дело в том, что рыба в реке или гриб в лесу являются всего лишь частью соответствующего природного объекта. Статус самостоятельной вещи они приобретают только с момента обособления от этого объекта (сбора или добычи). Право собственности на такого рода объекты возникает впервые, в силу закона, вне зависимости от прав собственника природного объекта (леса, водоема и т.п.). Аналогичным образом впервые возникает право собственности на добытые полезные ископаемые, но уже на основании Закона о недрах.

1.3. В данной группе способов следует также упомянуть **приобретение права собственности на плоды и продукцию** (ст. 136 ГК) как на новые вещи. Что касается *доходов*, их получение происходит на основании разного рода договоров, а следовательно, приобретение права собственности на доходы относится к производным способам приобретения права собственности.

1.4. Наконец, несколько особняком в ряду перечисленных способов стоит приобретение права собственности на **самовольную постройку** (ст. 222 ГК). По общему правилу лицо, осуществившее самовольную постройку, *не приобретает на нее право собственности, а постройка подлежит сносу*. Приобретение кем-либо права собственности на нее — лишь возможное исключение из этого правила.

Самовольная постройка — это здание, сооружение или другое строение, возведенное, созданное на земельном участке, не предоставлен-

ном в установленном порядке, или на земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта, либо возведенное, созданное без получения на это необходимых разрешений или с нарушением градостроительных и строительных норм и правил (п. 1 ст. 222 ГК).

Судебная практика также распространила действие положений ст. 222 ГК на самовольную реконструкцию недвижимого имущества, в результате которой возник новый объект. Суд обязывает лицо к сносу самовольно реконструированного недвижимого имущества лишь в том случае, если установлено, что объект не может быть приведен в состояние, существовавшее до такой реконструкции¹.

Для признания здания, сооружения или строения самовольной постройкой достаточно наличия **одного** из перечисленных оснований:

- под постройку не был предоставлен в установленном порядке земельный участок;
- вид разрешенного использования земельного участка не предусматривает строительства на нем такого рода объектов;
- отсутствует разрешение на строительство, если оно необходимо в соответствии с действующим законодательством;
- постройка осуществлена с нарушением градостроительных или строительных норм и правил.

Решение о сносе самовольной постройки принимается судом, а в ряде случаев, перечисленных в п. 4 ст. 222 ГК, может быть принято и исполнено органами местного самоуправления с соблюдением порядка, установленного п. 4 ст. 222 ГК.

Для признания же права собственности на самовольную постройку требуется **одновременное** соблюдение целого ряда условий:

- земельный участок, на котором расположена самовольная постройка, должен принадлежать лицу, претендующему на приобретение права собственности, на одном из перечисленных в п. 3 ст. 222 ГК титулов²;
- лицо, осуществившее постройку, имеет в отношении земельного участка права, допускающие строительство на нем данного объекта;

¹ См. п. 22–31 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22 и Обзор судебной практики по делам, связанным с самовольным строительством, утвержденный Президиумом ВС РФ 19 марта 2014 г.

² Несмотря на то, что в данном перечне нет аренды, современная судебная практика знает отдельные случаи признания права собственности на самовольную постройку за арендатором земельного участка (как правило, в отношении гаражей, под размещение которых в последующем был предоставлен в аренду земельный участок). Однако подобные решения являются сегодня редким исключением.

- на день обращения в суд постройка соответствует установленным параметрам и обязательным требованиям;
- сохранение постройки не нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц и не создает угрозу жизни и здоровью граждан.

Закон, таким образом, дает возможность не сносить постройку в случаях, когда факторы, делающие ее самовольной, устранимы.

Если лицо, создавшее самовольную постройку, и лицо, за которым признано право собственности на нее, не совпадают (например, постройку возвел арендатор, а право собственности по решению суда приобрел собственник участка), приобретатель возмещает расходы на постройку в размере, определенном судом.

В отношении объектов, построенных до 1 января 1995 г. (кроме индивидуальных жилых домов), в судебной практике выработана следующая правовая позиция: такие объекты не могут быть признаны самовольной постройкой на основании ст. 222 ГК, поскольку до этой даты она не действовала, а применявшийся ранее ГК РСФСР 1964 г. предусматривал в качестве самовольной постройки только построенные гражданами жилые дома (дачи)¹.

2. Способы приобретения права собственности на **бесхозные вещи**.

Приобретение права собственности на бесхозные вещи — родовое понятие, охватывающее ряд частных случаев, в том числе приобретение права собственности на:

- бесхозные недвижимые вещи (п. 3 и 4 ст. 225 ГК);
- движимые вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК);
- находку (ст. 227—229 ГК);
- безнадзорных животных (ст. 230—232 ГК);
- клад (ст. 233 ГК).

Во всех этих случаях вещь не имеет собственника, либо собственник ее неизвестен, либо он отказался от права собственности на вещь.

В отношении бесхозных вещей, помимо перечисленных специальных норм, применимы правила о приобретательной давности (ст. 234 ГК).

2.1. Отдельный правовой режим установлен для бесхозных недвижимых вещей. Логично, что такие вещи должны поступать в ведение местных властей, т.е. органов местного самоуправления (п. 3 ст. 225 ГК) или, если имущество находится в городах федерального значения, их уполномоченных органов (п. 4 ст. 225 ГК). По заявлению

¹ См., в частности, Постановление Президиума ВАС РФ от 24 января 2012 г. № 12048/11 по делу № А65-26122/2010.

соответствующего органа объект недвижимости учитывается в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним как бесхозный. Если *в течение года* после этого никто не заявит о правах на такой объект, в судебном порядке может быть признано право собственности на него муниципального образования (или города федерального значения). Суд может и отказать заявителю, в частности в случае явки собственника или при наличии у объекта недвижимости владельца, имеющего право на защиту своего владения (см., например, п. 2 ст. 234 ГК). В таком случае вещь может быть вновь принята оставившим ее ранее собственником или же приобретена давностным владельцем по правилам ст. 234 ГК.

2.2. Движимые вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК) отнесены к бесхозным, однако это не означает, что они не имеют собственника. Даже если собственник бросил их и (или) заявил о своем отказе от права собственности, вещи не становятся от этого «ничьи-ми». Собственник остается за них полностью ответственным (в том числе за их безопасность для третьих лиц) и несет бремя содержания имущества (ст. 210 ГК). Нормы ст. 226 ГК служат не для того, чтобы собственник мог легко избавиться от вещи, а для того, чтобы брошенные вещи могли быть приобретены другим лицом. Только после этого право прежнего собственника прекращается.

Для приобретения права собственности в отношении брошенных вещей существует два порядка: общий и упрощенный (п. 2 ст. 226 ГК).

Общий порядок предусматривает, что лицо, вступившее во владение брошенной вещью, обращается в суд с заявлением о признании такой вещи бесхозной. В случае положительного решения вещь поступает в собственность заявителя.

Упрощенный порядок установлен для вещей заведомо малоценных, а также для всякого рода отходов, лома, бракованной продукции и т.п. Собственник, владелец или пользователь объекта, где находятся такого рода вещи, может обратить их в свою собственность без всякого судебного решения. Достаточно начать использовать эти вещи или еще как-либо обозначить их обращение в свою собственность (забрать, маркировать, оградить и т.п.). В какой-то мере это — возвращение в наше право элементов такого древнего способа приобретения права собственности, как *завладение* (или «*оккупация*»), т.е. «взятие вещи теми, кто ее, как бесхозную, решил обратить в свою собственность»¹.

¹ Хохлов С.А. Право собственности и другие вещные права // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сборник памяти С.А. Хохлова. М., 1998. С. 398.

2.3. Находка. Хотя нормы о находке и помещены в статьи гл. 14 ГК «Приобретение права собственности», находка не влечет за собой не-пременного приобретения права собственности на найденную вещь.

Нашедший вещь прежде всего обязан принять меры к возвращению вещи собственнику или иному уполномоченному лицу. Если такое лицо и место его пребывания известны, найденная вещь не может считаться бесхозной.

До возвращения вещи необходимо обеспечить ее сохранность. Для этого нашедший вещь может оставить ее у себя либо сдать вещь на хранение (в полицию, в орган местного самоуправления или указанному им лицу, у которого есть необходимые для хранения условия). В отдельных случаях (найденная вещь — скоропортящаяся, или хранение ее слишком дорого обходится) вещь может быть продана (вместо вещи потерявшему возвращаются вырученные деньги).

Лицо, вернувшее найденную вещь, имеет право на возмещение своих расходов (п. 1 ст. 229 ГК) и на вознаграждение в размере до 20% стоимости вещи (п. 2 ст. 229 ГК). Если найденная вещь представляет лишь нематериальную ценность (например, личные письма), размер вознаграждения определяется соглашением сторон, а в случае спора — судом. Вознаграждение не выплачивается, если нашедший вещь был недобросовестен (не заявил о находке или пытался ее утаить).

Специальное правило установлено для случаев, когда вещь обнаружена в помещении (по всей видимости, речь идет о помещениях общего пользования, где имеется своя администрация) или на транспорте (в широком смысле — например, на вокзальной платформе). Найденная вещь в этих случаях должна сдаваться представителям владельца помещения или средства транспорта. Вознаграждение нашедшему при этом не полагается, а связанные с находкой права и обязанности переходят к лицу, которому сдана вещь (например, к транспортной организации).

В прочих случаях нашедшее вещь лицо может приобрести право собственности на найденную вещь при наличии трех условий:

- 1) нашедшим вещь сделано заявление о находке в полицию или в орган местного самоуправления (представлять или сдавать найденную вещь при этом не обязательно);
- 2) с момента заявления прошло шесть месяцев;
- 3) уполномоченное на получение вещи лицо неизвестно (или неизвестно место его пребывания) и не заявило о своем праве на вещь.

От приобретения находки можно отказаться. В этом случае собственником вещи становится муниципальное образование, а нашедший вещь может требовать от него возмещения расходов.

2.4. Бездзорные животные (ст. 230 ГК), задержанные кем-либо, — разновидность находки. Дикие животные к этой категории не относятся. Речь идет только о домашних животных, в том числе о бездзорном (не находящемся в чьем-либо хозяйстве) или пригульном (находящемся в чужом хозяйстве, например смешавшемся с чужим стадом) скоте.

Общие правила, которыми должно руководствоваться лицо, обнаружившее бездзорное животное, те же, что для обычной находки: возвратить животное собственнику, а если он неизвестен (или неизвестно место его пребывания), сообщить в полицию или в орган местного самоуправления.

Особенности правового режима бездзорных животных в сравнении с обычной находкой определяются специфическими особенностями найденного имущества (см. ст. 137 ГК). Обращение с животными должно осуществляться в соответствии с принципами гуманности. Для содержания животных требуются определенные условия. Животных необходимо кормить. Некоторые виды животных в свою очередь приносят владельцам выгоды от пользования ими (молоко, шерсть, яйца и т.п.). Отсюда — ряд специальных норм, отличающихся от норм о находке:

- для заявления об обнаруженных животных установлен срок — не позднее трех дней с момента задержания (п. 1 ст. 230 ГК);
- у лица, задержавшего животных, и у того лица, которому они переданы на содержание и в пользование, возникает обязанность по надлежащему содержанию животных (п. 3 ст. 230 ГК);
- ответственность таких лиц перед собственником животных в случае их гибели или порчи наступает при наличии вины в любой форме, а не только умысла или грубой неосторожности, как при находке (сравните п. 3 ст. 230 и п. 4 ст. 227 ГК);
- если животные переданы задержавшим их на содержание и в пользование другому лицу, имеющему необходимые для этого условия, по истечении положенных шести месяцев право собственности на животных приобретает именно это лицо (п. 1 ст. 231 ГК). Либо, при его отказе, — муниципальное образование;
- учитывается привязанность животных и не допускается жестокое либо ненадлежащее обращение с ними (п. 2 ст. 231 ГК). С учетом этих факторов прежний собственник в отдельных случаях может потребовать возврата животных, даже если право собственности на них уже возникло у другого лица;
- возмещение расходов на содержание бездзорных животных в случае их возврата собственнику производится с зачетом выгод, извлеченных от пользования ими (ст. 232 ГК).

2.5. Клад — еще одна разновидность бесхозяйного движимого имущества. Закон определяет клад как *зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право* (п. 1 ст. 233 ГК).

Кладом (в отличие от находки) могут быть только деньги или иные ценные предметы. Предметы, не представляющие ценности, кладом не считаются.

Клад не обязательно зарыт в землю. Он может быть сокрыт любым другим способом — в стене здания, внутри движимого объекта (например, под обивкой мебели), в естественных тайниках вроде пещеры и т.п. Главное — вещь должна быть скрыта, не находиться на виду, в доступном месте. Сегодня в законе нет такого признака клада, как давность сокрытия вещей¹. Главное — собственник клада не может быть установлен либо в силу закона утратил на него право. Для клада (в отличие от находки) вероятность наличия у вещи собственника заведомо минимальна.

В связи с этим обнаружившее клад лицо не обязано разыскивать его собственников или заявлять кому-либо об обнаружении клада. Представление об обязанности заявить о любом найденном кладе и сдать его государству — распространенное заблуждение. Сейчас данное правило применимо только к случаям обнаружения вещей, относящихся к культурным ценностям².

Нашедший клад собственник объекта, где клад был сокрыт, вправе просто оставить его себе (п. 1 ст. 233 ГК).

Иное лицо, обнаружившее клад, по общему правилу может претендовать на долю в найденном (п. 1 ст. 233 ГК), кроме случаев, когда оно производило поиски без согласия собственника объекта (п. 1 ст. 233 ГК) или когда поиск кладов входил в его трудовые или служебные обязанности (п. 3 ст. 233 ГК).

Государство становится собственником клада, если он содержал вещи, относящиеся к культурным ценностям (п. 2 ст. 233 ГК). Собственник объекта, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад, получают в этом случае вознаграждение в размере 50% от стоимости клада (по общему правилу в равных долях). Лица, в чьи трудовые или

¹ «Сокровище предполагается скрытым в весьма отдаленное время, так что не сохранилось лиц, которые могли бы доказать принадлежность им вещей» (Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995 (по изд. 1907 г.). С. 194).

² См. Закон о вывозе и ввозе культурных ценностей, Закон об объектах культурного наследия народов РФ.

служебные обязанности входил поиск таких кладов (например, археологи), не могут претендовать на такое вознаграждение.

3. Прочие первоначальные способы приобретения права собственности.

3.1. Приобретение права собственности в силу приобретательной давности (ст. 234 ГК¹) возможно в отношении имущества, как являющегося бесхозным, так и не являющегося. У такого имущества может быть собственник. Тем не менее закон предусматривает прекращение его права и, напротив, возникновение права собственности на вещь у иного лица, которое:

- *владеет ею как своим собственным имуществом, не имея другого титула владения.*

Сколько бы времени ни длился договор аренды, хранения и т.п., арендатор или хранитель не сможет претендовать на приобретение права собственности на арендованную или хранимую вещь по давности владения. Они владеют вещью по договору, имея титул (законное основание владения). Давностный владелец — всегда незаконный, не имеющий титула. Правда, обычно он даже не подозревает об этом, как и окружающие. Приобретенный без всякого оформления деревенский дом часто воспринимается всеми как собственность приобретателя. Найденные в буфете покойного дедушки серебряные ложки принимаются наследниками за часть наследства, хотя в действительности были взяты на время у третьего лица, и т.д.;

- *владеет ею добросовестно.*

Добросовестность владельца состоит в том, что получая владение, он не знал и не должен был знать об отсутствии основания возникновения у него права собственности. Сколько бы ни провладел вещь вор, он не станет ее собственником². Однако его наследник, не знающий о происхождении вещи, может оказаться добросовестным владельцем;

- *владеет ею открыто.*

Владелец не должен скрывать (утаивать) вещь, не может принимать какие-либо меры для этого. Вместе с тем он не обязан непременно демонстрировать всем свое владение и может принимать обычные меры для обеспечения сохранности имущества;

- *владеет ею непрерывно в течение:*

пяти лет — для движимого имущества,

15 лет — для недвижимого имущества.

¹ См. также п. 15–21 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22.

² Необходимость требования добросовестности не является бесспорной. В дореволюционном законодательстве его не было. Ряд современных проектов также содержит предложения об исключении этого требования из ГК.

Течение указанных сроков начинается с момента поступления вещи во владение, а в случае, если у вещи имеется собственник или законный владелец, лишь по истечении срока исковой давности по возможным требованиям такого лица об истребовании вещи.

Непрерывность владения не должна толковаться буквально. Выбытие вещи на время, если она была истребована давностным владельцем из чужого незаконного владения (п. 2 ст. 234 ГК), временная передача вещи во владение другому лицу, переход вещи к другому лицу в порядке правопреемства (п. 3 ст. 234 ГК) не прерывают владение.

По истечении срока давностного владения право собственности на движимое имущество в силу приобретательной давности возникает автоматически. В отношении недвижимого имущества для возникновения права собственности требуется внесение записи в единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Основанием государственной регистрации права является судебный акт об удовлетворении иска о признании права собственности в силу приобретательной давности (при наличии у вещи известного собственника) или об установлении факта добросовестного, открытого и непрерывного владения имуществом как своим собственным в течение срока приобретательной давности (если прежний собственник недвижимого имущества не был и не должен был быть известен давностному владельцу).

3.2. Возникновение права собственности на имущество, полученное добросовестным приобретателем от неуправомоченного отчуждателя, при невозможности виндикации такого имущества внешне похоже на приобретение права собственности по договору. Лицо, не имеющее права отчуждать имущество (например, арендатор), возмездно отчуждает (продает, выменивает и т.п.) это имущество лицу, которое не знало и не могло знать¹ об отсутствии такого права (добросовестному приобретателю). Но еще с римских времен известен принцип «никто не может передать другому больше прав, чем имеет сам». Значит, приобретатель не становится собственником вещи в силу договора. Однако в ряде случаев, установленных ст. 302 ГК, собственник имущества не может истребовать его у добросовестного приобретателя.

Современное российское законодательство прямо устанавливает специальные правила для недвижимого имущества (п. 2 ст. 223 ГК).

¹ Согласно формулировке ст. 302 ГК. Вместе с тем п. 38 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22 определяет добросовестность несколько иначе: «Приобретатель признается добросовестным, если докажет, что при совершении сделки он не знал и не должен был знать о неправомерности отчуждения имущества продавцом, в частности принял все разумные меры для выяснения правомочий продавца на отчуждение имущества».

Если недвижимое имущество не может быть истребовано у добросовестного приобретателя согласно ст. 302 ГК (как приобретенное возмездно и выбывшее из владения правообладателя по его воле), с момента государственной регистрации отчуждения имущества оно принадлежит добросовестному приобретателю на праве собственности.

В отношении движимого имущества подобной нормы в ГК не имеется, однако необходимая рекомендация выработана судебной практикой: «В силу пункта 1 статьи 6 ГК (аналогия закона) правило абзаца второго пункта 2 статьи 223 ГК подлежит применению при рассмотрении споров о правах на движимое имущество (право собственности на движимое имущество у добросовестного приобретателя возникает с момента возмездного приобретения имущества, за исключением предусмотренных статьей 302 ГК случаев, когда собственник вправе истребовать такое имущество от добросовестного приобретателя)»¹.

Данный способ приобретения права собственности, таким образом, является первоначальным: право у приобретателя возникает в силу закона, а не договора с прежним собственником.

3.3. Приобретение права собственности после полной выплаты паевого взноса членом потребительского кооператива или иным лицом, имеющим право на паенакопление, на соответствующее помещение, происходит в силу закона, на основании п. 4 ст. 218 ГК. Юридический факт, необходимый для возникновения права собственности, здесь всего один: полная выплата паевого взноса. В исключение из общего правила государственная регистрация права в этом случае лишь подтверждает свершившийся факт². Вопрос отнесения данного способа приобретения права собственности к первоначальным или производным является дискуссионным.

§ 5. ПРОИЗВОДНЫЕ СПОСОБЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

1. В данную группу входит не такое большое количество способов, однако один из них, вероятно, наиболее распространенный из всех существующих, а именно **приобретение права собственности на основании сделки об отчуждении имущества** (п. 2 ст. 218 ГК). Гражданский кодекс называет в качестве примеров таких сделок договоры купли-продажи, мены, дарения и уточняет, что приобретение права собственности возможно и на основании иной сделки об отчуждении

¹ См. п. 13 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22.

² Там же, п. 11.

имущества. Перечень, таким образом, не закрыт и позволяет применять соответствующие нормы ко всем разновидностям сделок.

Исключительно важным является определение *момента, с которого приобретатель вещи по договору становится ее собственником*. Статьи 223 и 224 ГК закрепляют практику признания моментом приобретения права собственности *момент передачи вещи*, если иное не установлено законом (в частности, необходимость государственной регистрации) или договором. На сегодняшний день к *моменту государственной регистрации* привязано возникновение права собственности при отчуждении *недвижимого имущества*.

В отношении же движимого имущества следует отметить главное. А именно, *до передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором, право собственности у приобретателя по сделке не возникает*. Соответственно, в большинстве случаев сам по себе факт заключения сделки не становится основанием приобретения права собственности.

Момент передачи вещи определяется ст. 224 ГК:

а) *вручение вещи приобретателю*, т.е. фактическое поступление ее во владение приобретателя или указанного им лица;

б) *сдача вещи перевозчику* (первому перевозчику, если их несколько) или в *организацию связи* для пересылки приобретателю, если отчуждатель не принимал на себя обязательства по доставке вещи;

в) так называемая *передача короткой рукой*, когда вещь, уже находящаяся во владении приобретателя, считается переданной ему с момента заключения договора об отчуждении вещи;

г) передача вместо самой вещи *товарораспорядительного документа* на нее (например, коносамента¹).

Помимо этого, в положениях ГК об отдельных видах обязательств имеются специальные нормы о передаче недвижимости (ст. 556 ГК) и предприятия (ст. 563 ГК), а нормы о договоре дарения предусматривают такой способ передачи вещи (п. 1 ст. 574 ГК), как символическая передача (вручение ключей от автомобиля, например) или вручение правоустанавливающих документов.

Как правило, именно по сделке происходит приобретение права собственности на *доходы* в порядке ст. 136 ГК.

2. Если рассматривать в качестве сделки действия, совершаемые при учреждении юридического лица, разновидностью приобретения права собственности по сделке можно считать *внесение имущества в качестве вклада (взноса) в уставный (складочный) капитал юридического лица*.

¹ Статьи 142–149 КТМ.

При внесении в уставный (складочный) капитал движимого имущества право собственности у юридического лица обычно возникает с момента передачи ему имущества по общим правилам ст. 223 ГК. Однако в случае, когда к моменту передачи юридическое лицо еще не зарегистрировано, право на имущество возникает у него не ранее даты такой регистрации. При внесении в уставный (складочный) капитал недвижимого имущества право собственности у юридического лица возникает с момента государственной регистрации права за этим юридическим лицом¹.

3. Зачастую в качестве отдельного способа приобретения права собственности рассматривается *приватизация* как передача государственного или муниципального имущества в собственность граждан и юридических лиц (ст. 217 ГК) в силу наличия специального правового регулирования (Закон о приватизации, Закон о приватизации жилищного фонда и др.). Однако во всех случаях приватизируемое имущество передается гражданам и юридическим лицам на основании тех или иных сделок либо имеет место реорганизация юридического лица в форме преобразования государственного (муниципального) предприятия в акционерное общество.

4. В основе следующих двух производных способов приобретения права собственности (п. 2 ст. 218 ГК) лежит универсальное правопреемство.

При **наследовании** (ст. 1110 ГК) происходит переход имущества умершего к его наследникам. Для возникновения права собственности у наследника необходимо:

- *открытие наследства* (ст. 1113 ГК) вследствие смерти наследодателя или объявления его умершим;
- *принятие наследства наследником* (ст. 1152 ГК).

Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства (п. 4 ст. 1152). Если же принятия наследства не было, право собственности у наследника не возникает.

При **реорганизации юридического лица** (ст. 58 ГК) происходит переход его имущества к правопреемникам.

Для возникновения права собственности у правопреемника реорганизованного юридического лица необходимо:

- *надлежащее оформление, утверждение и представление передаточного акта* (ст. 59 ГК);
- *государственная регистрация юридического лица, создаваемого в результате реорганизации.*

¹ Пункт 12 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22.

Следует отметить, что в обоих случаях (и при наследовании, и при реорганизации) право собственности на недвижимое имущество (либо на иное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации) возникает у приобретателя *независимо от момента государственной регистрации*. Государственная регистрация здесь носит лишь правоподтверждающий характер¹.

§ 6. ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

1. Конституция РФ гарантирует неприкосновенность собственности. Разумеется, в отдельных случаях без изъятия имущества у собственника все-таки не обойтись. Однако всякий способ принудительного прекращения права собственности должен быть установлен законом (и только законом). Именно для этого и понадобилась в ГК гл. 15 «Прекращение права собственности». Статья 235 ГК содержит *исчерпывающий* (в отличие от норм гл. 14 ГК о приобретении права собственности) перечень возможных оснований прекращения права собственности, почти все из которых, за исключением приведенных в п. 1 данной статьи — принудительные.

2. Физическая гибель или уничтожение имущества (п. 1 ст. 235 ГК) — единственное основание прекращения права собственности, гарантированно не являющееся основанием возникновения этого права у другого лица. Для целой категории вещей (потребляемых) уничтожение является нормальным следствием использования их по назначению. Логично, что на съеденные продукты, например, право собственности прекращается.

Помимо физического, возможно и юридическое уничтожение вещи, когда физически она продолжает существовать, а юридически — нет. (Например, разделенный земельный участок утрачивает прежний кадастровый номер и юридически превращается в несколько новых объектов.) Однако при этом вместо прекратившегося права на прежнюю вещь возникает право на новую.

¹ Таких исключений для недвижимого имущества закон устанавливает всего три: «Например, вне зависимости от осуществления соответствующей государственной регистрации право переходит в случаях универсального правопреемства (статьи 58, 1110 ГК), в случае полного внесения членом соответствующего кооператива его паевого взноса за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное кооперативом этому лицу (пункт 4 статьи 218 ГК РФ)» (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 25.) Обратиться за государственной регистрацией права во всех этих трех случаях целесообразно, но возникновение права собственности не ставится в зависимость от такой регистрации.

3. Отказ от права собственности (ст. 236 ГК) — не совсем основание его прекращения, а скорее возможная предпосылка для приобретения другим лицом права собственности на бесхозяйное имущество (ст. 225, 226 ГК). Об отказе от права собственности можно сделать объявление или совершить иные свидетельствующие о таком отказе действия (скажем, выбросить вещь), в результате чего соответствующая вещь приобретет статус бесхозяйной. Одного отказа, однако, недостаточно для реального прекращения права собственности. До приобретения вещи другим лицом собственник может передумать и продолжить владеть, пользоваться и распоряжаться ею.

4. Отчуждение собственником своего имущества (п. 1 ст. 235 ГК) — оборотная сторона приобретения права собственности на основании сделки об отчуждении имущества (п. 2 ст. 218 ГК). *Приватизация* выступает в качестве основания прекращения права собственности лишь для государства и муниципальных образований.

5. Основания *принудительного изъятия* имущества у собственника.

5.1. Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника (ст. 237 ГК) производится либо на основании решения суда, либо, в установленных законом или договором случаях, в ином (упрощенном) порядке: например, по исполнительной надписи нотариуса (п. 6 ст. 349 ГК) или даже путем оставления кредитором принадлежащей должнику вещи за собой, если это допускается условиями договора между ними (п. 2 ст. 350.1 ГК). Для собственника имущества это — основание прекращения права собственности, однако для лица, к которому переходит имущество, — основание приобретения права собственности. Момент прекращения права у первого является моментом возникновения права для второго.

5.2. Прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать в силу закона или при отсутствии специального разрешения (ст. 238 ГК), преимущественно производится путем отчуждения этого имущества самим собственником. Для этого ему дается достаточно большой срок — по общему правилу один год с момента возникновения права собственности на такое имущество. Возможно, в течение этого срока отпадут причины, по которым имущество не может принадлежать данному собственнику. Например, наследник умершего собственника охотничьего или гражданского оружия оформит разрешение на унаследованное оружие на свое имя — основание для принудительного прекращения права собственности в этом случае отпадет.

Если причина для прекращения права собственности не будет устранена и в течение года имущество не будет реализовано самим собст-

венником, оно должно быть продано принудительно по решению суда (либо по судебному решению может быть передано в государственную или муниципальную собственность). Бывший собственник в этом случае получит стоимость имущества за вычетом расходов на его отчуждение.

Нормы ст. 238 ГК применимы лишь в случаях, когда имущество оказалось в собственности лица по основаниям, допускаемым законом. Незаконный приобретатель (например, того же оружия) не может рассчитывать ни на льготный годичный срок для его реализации, ни на возмещение стоимости.

5.3. К случаям принудительного отчуждения недвижимого имущества в связи с утратой прав на земельный участок, на котором оно расположено, относятся:

- отчуждение недвижимого имущества в связи с *изъятием земельного участка ввиду его ненадлежащего использования* (ст. 239 ГК);
- отчуждение объекта незавершенного строительства в связи с *прекращением действия договора аренды земельного участка*, находящегося в государственной или муниципальной собственности (ст. 239.1 ГК);
- отчуждение недвижимого имущества в связи с *изъятием земельного участка для государственных или муниципальных нужд* (ст. 239.2 ГК);
- отчуждение объекта недвижимости в пользу собственника земельного участка в случае *утраты собственником недвижимости права пользования земельным участком* (п. 2 ст. 272 ГК). В качестве исключения из общего правила в этой ситуации возможно, наоборот, отчуждение земельного участка в пользу собственника недвижимости — при юридической невозможности либо нецелесообразности сноса такой недвижимости. Последствия прекращения права пользования земельным участком определяются судом.

Отчуждение во всех приведенных случаях производится возмездно.

Если имущество выкупается по соглашению сторон, бывший собственник получает обусловленную таким соглашением сумму. Если имущество продается с публичных торгов или принудительно приобретается в государственную или муниципальную собственность, бывшему собственнику поступают вырученные от продажи объекта недвижимости средства (разумеется, за вычетом расходов на подготовку и проведение публичных торгов) или определенная судом сумма возмещения.

5.4. Принудительное изъятие у собственника имущества допускается в качестве санкции за те или иные действия (включая бездействие), в том числе не являющиеся преступлением или административным правонарушением, однако противоречащие общественным интересам или принятым в обществе нормам.

В следующих четырех случаях имущество изымается возмездно:

1) *выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей* (ст. 240 ГК)¹ возможен, когда бесхозяйственное содержание собственником особо ценных и охраняемых государством культурных ценностей грозит утратой ими своего значения. Ценности могут быть либо выкуплены государством, либо проданы с публичных торгов. В случае, если о размере выкупной цены не было достигнуто соглашение, она либо определяется судом, либо формируется в ходе торгов. При этом следует иметь в виду, что из вырученной на торгах суммы будут вычтены не только расходы на их проведение, но и стоимость необходимых мероприятий по восстановлению или сохранению объекта, в том числе будущих. Нерадивому бывшему собственнику, таким образом, вполне может не достаться ничего;

2) *выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними* (ст. 241 ГК) может быть осуществлен в случаях обращения с такими животными «в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным». Требование о выкупе предъявляется лицом, намеренным выкупить животных. Цену выкупа при отсутствии договоренности определит суд;

3) *изъятие земельного участка, используемого с нарушением законодательства* (ст. 284 и 285 ГК)². Если собственник согласен, участок может быть продан с публичных торгов во внесудебном порядке. При отсутствии согласия решение о продаже участка принимается судом. Вырученные от продажи участка средства поступают бывшему собственнику (ст. 286 ГК);

4) *прекращение права собственности на бесхозяйственно содержимое жилое помещение* (ст. 293 ГК) возможно при наличии следующих условий:

- собственник жилого помещения использует его не по назначению, систематически нарушает права и интересы соседей либо бесхозяйственно обращается с жильем, допуская его разрушение;
- собственник был предупрежден органом местного самоуправления о необходимости устранения нарушений (в том числе при необходимости, об осуществлении ремонта);
- после предупреждения нарушения не устранены.

Требование в суд должно быть предъявлено органом местного самоуправления. Принудительная продажа жилого помещения про-

¹ См. также ст. 54 Закона об объектах культурного наследия народов РФ.

² См. также ст. 6 Закона об обороте земель сельскохозяйственного назначения.

изводится с публичных торгов с выплатой бывшему собственнику средств, вырученных от продажи, за вычетом расходов на исполнение судебного решения.

В следующих четырех случаях имущество изымается безвозмездно:

1) конфискация (ст. 243 ГК) — это безвозмездное изъятие имущества в собственность государства в качестве санкции за совершение преступления или административного правонарушения. Гражданский кодекс закрепляет лишь общую возможность осуществления конфискации, конкретные условия применения данной меры установлены нормами уголовного и административного права (гл. 15.1 УК, ст. 3.7 КоАП);

2) изъятие и уничтожение контрафактных экземпляров, орудий, оборудования и иных средств, используемых или предназначенных для нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (п. 4 и 5 ст. 1252 ГК), выступают одновременно в качестве способа пресечения правонарушения и санкции за его совершение, тем более что осуществляются за счет нарушителя. Контрафактные экземпляры уничтожаются в любом случае. Орудия, оборудование или иные средства могут обращаться в доход Российской Федерации, если это предусмотрено законом (например, в порядке конфискации);

3) обращение в доход Российской Федерации имущества, в отношении которого не представлены доказательства его приобретения на законные доходы в соответствии с законодательством Российской Федерации *о противодействии коррупции*¹;

4) обращение в доход Российской Федерации денег, ценностей, иного имущества и доходов от них, в отношении которых не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения в соответствии с законодательством Российской Федерации *о противодействии терроризму*².

В двух последних случаях с соответствующим требованием в суд обращается Генеральный прокурор РФ или подчиненные ему прокуроры.

Решение о принудительном прекращении права собственности во всех перечисленных ситуациях принимается судом, за исключением конфискации, которая в предусмотренных законом случаях может производиться и в административном порядке.

¹ См. ст. 17 Закона о контроле за соответствием расходов лиц, замещающих государственные должности, и иных лиц их доходам, а также Закон о противодействии коррупции.

² См. ч. 1.2 ст. 18 Закона о противодействии терроризму.

5.5. В некоторых ситуациях принудительное изъятие имущества у собственника осуществляется в общественных интересах, в том числе для государственных или муниципальных нужд.

Изъятие земельного участка для государственных или муниципальных нужд (ст. 282 ГК) производится в случаях, предусмотренных земельным законодательством. Данная мера применяется по решению суда, если с правообладателем не удалось достичь соглашения об условиях отчуждения земельного участка в соответствии со ст. 279 ГК. (Если такое соглашение достигнуто, право собственности прекращается в силу совершения сделки.) Изъятие в любом случае производится возмездно.

Реквизиция (ст. 242 ГК) производится:

- при чрезвычайных обстоятельствах;
- в интересах общества;
- во внесудебном порядке (по решению уполномоченного государственного органа);
- возмездно (с выплатой стоимости имущества).

Соответственно, можно определить реквизицию как *принудительное возмездное изъятие имущества при чрезвычайных обстоятельствах в интересах общества и по решению государственного органа*. Например, в случае наводнения у населения по решению МЧС могут быть реквизированы лодки для спасательных работ. В последующем за реквизированное имущество, поступившее в государственную собственность, будет выплачена компенсация. По окончании чрезвычайных обстоятельств прежний собственник имеет право в судебном порядке потребовать возврата такого имущества, если оно сохранится в натуре. Порядок, условия и особенности реквизиции отдельных категорий имущества устанавливаются законом (см., например, ст. 51 ЗК).

Национализация определена ст. 235 ГК как *обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков*. Специального закона о национализации нет. Тем не менее следует обратить внимание на закрепленный в ГК возмездный характер национализации.

5.6. Наконец, в качестве основания принудительного прекращения права собственности выделяют **выплату участнику долевой собственности остальными собственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре**. Данное основание может иметь место, когда в суде решается вопрос о разделе имущества между участниками общей собственности либо о выделе доли в натуре. Лишь в исключительных случаях, если

доля одного из сособственников незначительна, не может быть реально выделена (например, доля в праве общей собственности на автомобиль составляет 0,0001%) и этот сособственник не имеет существенного интереса в использовании общего имущества¹, суд может отказать ему в выделении доли в натуре и, несмотря на его несогласие, обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему денежную компенсацию. С получением компенсации такой сособственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

¹ См. п. 36 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 6/8.

Глава 15

ОБЩАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

§ 1. ПОНЯТИЕ, ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ И ВИДЫ ОБЩЕЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. Обычно вещи находятся в *единоличной (индивидуальной)* собственности. Но если та или иная вещь оказывается в собственности нескольких лиц, как, например, при наследовании жилого дома детьми наследодателя, образуется *общая* собственность.

Право общей собственности — это право собственности *на одну вещь*, принадлежащее *не одному*, а двум и более лицам (гражданам и (или) организациям, и (или) публично-правовым образованиям).

2. Общая собственность **возникает** при приобретении двумя и более субъектами *неделимой вещи* (к примеру, статуэтки, единого недвижимого комплекса) или *вещи, которая не может быть разделена по закону* (например, земельный участок по общему правилу делим, но его раздел, согласно ст. 11.9 ЗК, невозможен, если образуемые в результате такого раздела участки оказываются менее предельного минимального размера, определяемого в установленном законом порядке).

На *делимое имущество* (зерно, нефть и т.д.), как следует из абз. 2 п. 4 ст. 244 ГК, общая собственность возникает, если это предусмотрено договором или законом. По закону общая собственность на такие вещи возможна, к примеру, у наследников (ст. 1164 ГК).

К основаниям приобретения права общей собственности можно отнести также *смешение родовых вещей* (например, смешение принадлежащего разным лицам металлолома в результате его складирования на одном земельном участке) и *соединение вещей* (так, в силу п. 3 ст. 11.6 ЗК при объединении земельных участков, принадлежащих разным собственникам, у последних возникает право общей собственности в отношении образуемого земельного участка).

Множественность лиц на стороне собственника может возникать и при совместном строительстве жилого дома в случае, если застройщик и, к примеру, член его семьи договорились о создании общей собственности на этот дом, и именно в этих целях они вкладывали свой

труд и средства в его строительство (см. п. 5 Постановления Пленума ВС СССР № 4).

3. Общая собственность может быть *долевой* и *совместной*.

Право общей долевой собственности характеризуется **определением в нем долей**. Например, трое граждан могут приобрести в складчину трехкомнатную квартиру в общую долевую собственность, причем их доли могут быть как равными (ГК исходит из *презумпции равенства долей*), так и разными и определяться, в частности, в зависимости от размера взноса каждого из сособственников на покупку этой квартиры. В праве совместной собственности **доли отсутствуют** (они не определяются, всем сособственникам принадлежит целое, не поделенное право на общую вещь).

4. «Внутренние» отношения между сособственниками являются относительными: участники общей собственности вправе договориться между собой об изменении размера принадлежащих им долей в праве общей собственности, о порядке несения расходов, связанных с эксплуатацией общего имущества, и пр. Но каждый из них прежде всего — субъект абсолютного правоотношения собственности, в котором он управомочен, а все остальные (*в том числе и другие сособственники*¹) — обязанные лица.

§ 2. ОБЩАЯ ДОЛЕВАЯ СОБСТВЕННОСТЬ И ОСОБЕННОСТИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРАВОМОЧИЙ ЕЕ УЧАСТНИКАМИ

1. Долевому сособственнику принадлежит **доля в праве, но не в вещи**. Так, в приведенном примере с совместной покупкой квартиры каждый из ее приобретателей является обладателем доли в праве общей долевой собственности на всю квартиру целиком. Но это не мешает последним заключить соглашение об определении порядка пользования жилым помещением, предусматривающее, кто и в какой из трех комнат будет проживать (ст. 247 ГК), о распределении доходов от использования общего имущества (ст. 248 ГК), например, посредством сдачи его в аренду и т.д.

2. Владение и пользование имуществом, составляющим предмет общей долевой собственности, осуществляется по соглашению всех сособственников, а в случае возникновения спора — судом по требованию любого из них. Каждый из долевых сособственников вправе претендовать на владение и пользование частью общего имущества, соразмерной

¹ Так, в судебной практике допускается предъявление сособственником к другим участникам общей собственности иска, основанного на ст. 304 ГК (см. Определение ВС РФ от 24 апреля 2007 г. по делу № 78-В06-64), иска о признании права общей долевой собственности (см. п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ № 64).

принадлежащей ему доле. Если кто-либо из сособственников владеет и (или) пользуется частью общего имущества, не соответствующей размеру его доли, это несоответствие подлежит компенсации. Порядок пользования общим имуществом может определяться и сложившимся обычаем (п. 2 Постановления Пленума ВС РФ № 25).

Расходы на содержание общего имущества участники долевой собственности также несут пропорционально размеру своих долей (ст. 249 ГК). При этом по общему правилу обязанность нести бремя содержания общего имущества не зависит от того, пользуется им сособственник или нет.

3. Распоряжение общим имуществом, как правило, осуществляется по соглашению всех участников долевой собственности (п. 1 ст. 246 ГК). При недостижении такого соглашения определить порядок распоряжения общим имуществом по суду закон не позволяет, поскольку это было бы слишком грубым вмешательством в сферу автономии воли сособственников.

Вместе с тем *долей* в праве общей собственности каждый из ее участников может распоряжаться по своему усмотрению, с учетом права остальных сособственников на **преимущественное приобретение** отчуждаемой доли — при ее **возмездном** отчуждении (п. 2 ст. 246 ГК) **постороннему** лицу.

Так, право преимущественной покупки у сособственников возникает при **продаже** одним из них своей доли в праве общей собственности, за исключением случаев продажи доли с публичных торгов (**с учетом правил ст. 255 ГК**) и продажи доли в праве общей собственности на земельный участок при одновременной продаже части расположенного на таком участке здания или сооружения либо помещения или машино-места в них.

Для обеспечения преимущественного права покупки сособственник, желающий произвести отчуждение своей доли третьему лицу, **обязан известить** других участников долевой собственности о своем **намерении продать долю**, с указанием **цены и других условий продажи**. Извещение должно совершаться *в письменной форме* и быть **полученным** адресатом (**с учетом п. 1 ст. 165.1 ГК**)¹. Если остальные сособственники в течение

¹ Законом могут быть установлены и иные правила извещения долевых сособственников о намерении одного из них продать свою долю постороннему лицу (п. 2 ст. 250 ГК). К примеру, п. 4.1 ст. 42 Закона о государственной регистрации недвижимости допускает осуществление такого уведомления путем его размещения на официальном сайте регистрирующего органа в сети «Интернет», если число сособственников соответствующей недвижимости более 20 и последняя не относится к жилым помещениям.

месяца — при продаже недвижимости или в течение 10 дней — при продаже движимого имущества с момента их извещения **не приобретут** продаваемую долю (в том числе проигнорировав сообщение о продаже), то продавец по истечении этих сроков либо ранее (при наличии письменного отказа субъектов права преимущественной покупки от его реализации) сможет продать свою долю *на указанных в сообщении условиях* третьему лицу. Упомянутые сроки являются пресекательными — с их истечением преимущественное право прекращается.

При нарушении продавцом названной обязанности любой из участников долевой собственности вправе в течение *сокращенного срока исковой давности* — трех месяцев — по суду требовать **перевода на него прав и обязанностей по сделке**, т.е. последняя недействительной не признается, происходит лишь изменение субъекта на стороне покупателя (см. п. 14 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22, п. 1.2 Постановления Пленума ВС РФ № 4).

В силу п. 5 ст. 250 ГК вышеперечисленные правила распространяются и на договор **мены** (но если доля обменивается на какую-либо уникальную вещь, например жилой дом или оригинал картины известного художника, остальные сособственники вряд ли смогут реализовать свое право преимущества; это, однако, не значит, что их не нужно уведомлять о предстоящей мене).

Исключена реализация права преимущественного приобретения при внесении доли в праве общей собственности в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества (см. Определение Верховного Суда РФ от 11 марта 2014 г. № 56-КГ13-12) в случае ее отчуждения в рамках отношений пожизненного содержания с иждивением (п. 1.2 Постановления Пленума ВС РФ № 4).

4. Как следует из п. 1 ст. 42 Закона о государственной регистрации недвижимости, сделки по отчуждению долей в праве общей собственности на *недвижимость*, в том числе и при совместном отчуждении всеми долевыми сособственниками общей недвижимой вещи, подлежат заключению в **нотариальной форме** (кроме сделок, связанных с имуществом, составляющим или подлежащим включению в *паевой инвестиционный фонд*, и сделок по отчуждению *земельных долей*¹).

В отличие от общего правила п. 1 ст. 223 ГК доля в праве собственности переходит к ее приобретателю по договору с момента его заключения.

¹ Существенная специфика правового режима земельных долей устанавливается, в частности, ст. 42, 47, 56 Закона о государственной регистрации недвижимости, гл. III Закона об обороте земель сельскохозяйственного назначения.

В случае если сам договор или переход права, доля в котором приобретается, требуют государственной регистрации, переход соответствующей доли определяется моментом такой регистрации (ст. 251, п. 2 ст. 223, ст. 8.1, 131 ГК).

5. Раздел имущества, являющегося предметом общей долевой собственности, осуществляется по соглашению ее участников и влечет прекращение последней. Если только один из субъектов общей собственности желает выйти из состава ее участников, он вправе требовать **выдела** своей доли в соответствующем имуществе (после выдела между остальными участниками общей собственности отношения долевой собственности сохраняются). По соглашению участников общей долевой собственности выделяющемуся сособственнику вместо выдела натуральной доли другими сособственниками может быть выплачена компенсация ее стоимости.

При недостижении соглашения между сособственниками раздел общего имущества, а также выдел из него натуральной доли могут быть осуществлены **в судебном порядке**.

Следует отметить, что выдел доли из общего имущества или его раздел возможны не всегда. Например, в отношении жилого дома они допустимы только при возможности выделения его изолированной части с отдельным входом либо переоборудования соответствующей части дома в изолированную. Если при этом образуемые в результате раздела доли в имуществе не соответствуют размерам долей в праве общей долевой собственности, соответствующая разница компенсируется (см. п. 11 Постановления Пленума ВС СССР № 4).

При определенных обстоятельствах закон в принципе не признает за долевыми сособственниками права на выдел своей доли в общем имуществе в натуре, допуская лишь возможность соответствующей компенсации. Указанное право на компенсацию возникает в следующих случаях:

- 1) закон не допускает выдела доли в натуре (абз. 2 п. 3 ст. 252 ГК);
- 2) выдел доли в натуре невозможен без несоразмерного ущерба общему имуществу (абз. 2 п. 3 ст. 252 ГК), например если он влечет невозможность или неудобство использования имущества по целевому назначению, значительное снижение его материальной или художественной ценности (см. п. 35 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 6/8, п. 7 Постановления Пленума ВС РФ № 4);

3) по решению суда о выплате такой компенсации *независимо от согласия сособственника, заявившего требование о выделе своей доли в натуре*, если последняя *незначительна, не может быть реально выделена*,

а интерес выделяющегося сособственника в использовании общего имущества *несуществен* (п. 4 ст. 252 ГК, Определение Конституционного Суда РФ от 7 февраля 2008 г. № 242-О-О). Сособственнику, **не заявлявшему требование о выделе своей доли в натуре**, при названных условиях компенсация может быть присуждена судом в **исключительных случаях**, в частности, при наличии в его действиях признаков злоупотребления правом (ст. 10 ГК) либо с учетом специальной правовой регламентации (например, ст. 1168, 1170 ГК).

§ 3. ОБЩАЯ СОВМЕСТНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ И ЕЕ ВИДЫ

Право общей **совместной** собственности возникает только в случаях, предусмотренных законом. Это не означает, что оно образуется непосредственно из закона: «норма права (общее предписание) не может, помимо юридических фактов, ни наделить субъектов правами и обязанностями, ни освободить их от существующей правовой связи»¹.

Гражданский кодекс предусматривает возможность возникновения общей совместной собственности у супругов и у членов крестьянского (фермерского) хозяйства.

1. Основанием возникновения **законного режима общей совместной собственности у супругов** является юридический факт заключения между ними брака. Соглашением супруги могут предусмотреть *договорный режим* их имущества (например, режим *общей долевой* или *раздельной* собственности).

К совместной собственности супругов относится имущество, приобретенное ими *в браке* за счет *общих* средств. Напротив, добрачное имущество каждого из супругов, как правило, остается в их единоличной собственности. То же касается имущества хотя и приобретенного супругом во время брака, но полученного им **в дар** или **по наследству**, а также **вещей его индивидуального пользования**, не относящихся к предметам роскоши. Исключительное право на созданный супругом результат интеллектуальной деятельности также принадлежит лишь ему, но доходы от осуществления этого права, поступают в совместную собственность (абз. 4 п. 2 ст. 256 ГК).

2. Согласно п. 1, 2 ст. 1 Закона о КФХ **крестьянское (фермерское) хозяйство** (далее также — крестьянское хозяйство) может быть создано не только одним гражданином (тогда вопрос о возникновении общей собственности отпадает ввиду отсутствия множественности субъектов), но и несколькими

¹ Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве // Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005. С. 76.

*физическими лицами, связанными родством и (или) свойством, имеющими в общей собственности имущество и совместно осуществляющими производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии*¹.

Режим совместной собственности членов крестьянского хозяйства формируется в момент его регистрации (если только члены хозяйства не договорятся об установлении режима общей долевой собственности).

К совместной собственности членов крестьянского хозяйства относится имущество, внесенное его участниками при создании хозяйства, либо предоставленное в его собственность, либо приобретенное **для него за счет общих средств** участников хозяйства, а также доходы, плоды и продукция, получаемые в процессе его деятельности (ст. 257 ГК). Последние используются по соглашению всех сосособственников (п. 3 ст. 257 ГК), которые, в частности, могут принять решение об установлении размера и о выплате **личного дохода** членам крестьянского хозяйства (ст. 15 Закона о КФХ).

3. Общая совместная собственность возникает также у членов садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого товарищества в отношении приобретенного или созданного им за счет целевых взносов *имущества общего пользования* (см. п. 2 ст. 4 Закона о садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан).

4. Согласно ст. 2 Закона о приватизации жилищного фонда членам семьи предоставлялась возможность приобрести занимаемые ими по договору найма или аренды государственные или муниципальные жилые помещения в совместную или долевую собственность. Это правило было воспринято как допускающее возможность возникновения у всех членов семьи, *независимо от их субъектного состава*, общей совместной собственности на приватизируемое жилье, что явилось предметом обоснованной критики². Федеральным законом от 15 мая 2001 г. № 54-ФЗ соответствующая норма была уточнена. Тем не менее в настоящее время все еще возможно существование *общей совместной собственности лиц, ранее приватизировавших свои жилые помещения* и при этом не являвшихся супругами или членами крестьянского хозяйства.

¹ Крестьянское (фермерское) хозяйство может быть создано и в качестве юридического лица, являющегося, как правило, единоличным собственником принадлежащего ему имущества (ст. 86.1 ГК).

² См.: Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2011. С. 794–795 (авторы комментария к ст. 244 ГК — Б.М. Гонгалов, П.В. Крашенинников).

§ 4. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ПРАВОМОЧИЙ СОБСТВЕННОСТИ СУБЪЕКТАМИ ОБЩЕЙ СОВМЕСТНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. Владение и пользование общим имуществом участники общей совместной собственности осуществляют по взаимному согласию, в противном случае это может быть определено судом.

Распоряжение общим имуществом ими также должно происходить сообща. Причем в отношении такого распоряжения действует **презумпция согласия всех сособственников**, независимо от того, кто из них распорядился общим имуществом. Сделка, совершенная одним из участников совместной собственности без согласия другого из них, может быть признана судом недействительной, если будет доказано, что контрагент по этой сделке *недобросовестен*, т.е. знал или должен был знать об отсутствии согласия другого сособственника на ее совершение (см. ст. 253 ГК, п. 2 ст. 35 СК).

Из этого правила возможны исключения. Например, согласно абз. 1 п. 3 ст. 35 СК при совершении одним из супругов *сделки, в силу закона подлежащей государственной регистрации и (или) обязательному нотариальному удостоверению, и (или) сделки по распоряжению имуществом, права на которое подлежат регистрации*, по общему правилу требуется получение **нотариально удостоверенного согласия** другого супруга. При отсутствии такого согласия соответствующая сделка, заключенная одним из супругов, может быть оспорена по заявлению другого из них в течение года со дня, когда последний узнал или должен был узнать о нарушении своих прав (см. абз. 2 п. 3 ст. 35 СК). При этом потерпевшему супругу достаточно будет доказать факт отсутствия его нотариально удостоверенного согласия на совершение оспариваемой сделки, обосновывать недобросовестность контрагента по сделке, как это предусмотрено в п. 3 ст. 253 ГК, не требуется (см. определения ВС РФ от 6 декабря 2011 г. № 67-В11-5; от 6 сентября 2016 № 18-КГ16-97)¹.

По ст. 8 Закона о КФХ порядок распоряжения имуществом крестьянского хозяйства определяется соглашением о его создании. Право распоряжения имуществом крестьянского хозяйства закрепляется за его **главой**, обязанным осуществлять это право в интересах хозяйства, что предполагается.

2. Поскольку в праве совместной собственности доли не определены, для **раздела** общего имущества или **выдела** доли из него требуется

¹ По господствующей судебной практике оспаривание одним из бывших супругов сделки по совершенному другим из них после расторжения брака распоряжению совместным имуществом регламентируется п. 3 ст. 253 ГК, а не п. 3 ст. 35 СК (см. определения ВС РФ от 5 июля 2016 г. № 5-КГ16-64; от 30 августа 2016 г. № 5-КГ16-119).

предварительное определение размера принадлежащей каждому из собственников доли в праве общей собственности. Такие доли также по общему правилу *признаются равными* (п. 2 ст. 254, п. 3 ст. 258 ГК).

В остальном порядок раздела совместного имущества и выдела из него доли аналогичен порядку раздела имущества, находящегося в долевой собственности, и выделу доли из него. Специфическая регламентация может следовать из *закона* или *существа отношений* субъектов права совместной собственности. Так, соответствующие особенности касательно имущества супругов регламентируются ст. 38 СК (*устанавливающей, в частности, требование нотариального удостоверения соглашений о разделе общего имущества, нажитого супругами во время брака*), ст. 39 СК; имущества участников крестьянского хозяйства — ст. 258 ГК и ст. 9 Закона о КФХ, имущества членов садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения граждан — ст. 19, 42 Закона о садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан.

§ 5. ОБРАЩЕНИЕ ВЗЫСКАНИЯ НА ДОЛЮ В ОБЩЕМ ИМУЩЕСТВЕ (ст. 255 ГК)

У любого из участников общей собственности (как долевой, так и совместной) могут возникнуть неисполненные обязательства. В первую очередь взыскание по таким обязательствам осуществляется в отношении имущества, находящегося в единоличной собственности должника. Если, однако, этого имущества недостаточно, **кредитор участника общей собственности вправе потребовать выдела натуральной доли должника в общем имуществе в целях обращения на нее взыскания**. Удовлетворение требований кредитора за счет всего имущества, находящегося в общей долевой или совместной собственности, недопустимо: одни участники общей собственности не должны отвечать по личным обязательствам других.

Если же (1) долю в общем имуществе в натуре выделить невозможно либо (2) против выдела возражают остальные сособственники, то кредитор **вправе требовать лишь продажи должником своей доли остальным сособственникам по цене, соразмерной рыночной, и обращения взыскания на полученные таким образом средства в счет долга**.

И только при отказе остальных сособственников от приобретения доли должника кредитор **вправе потребовать в судебном порядке обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности через ее продажу с публичных торгов**.

Глава 16

ВЕЩНЫЕ ПРАВА ЛИЦ, НЕ ЯВЛЯЮЩИХСЯ СОБСТВЕННИКАМИ (ОГРАНИЧЕННЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА): ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

1. Категория вещного права, наряду с правом собственности, включает в себя и другие, так называемые ограниченные вещные права, а именно права лиц, не являющихся собственниками вещи¹. Ограниченные вещные права являются производными от права собственности. Они могут возникнуть только в том случае, когда право собственности на вещь уже возникло, когда вещь уже присвоена определенным лицом. Как и право собственности, ограниченные вещные права обладают всеми необходимыми признаками вещного права, которые позволяют отграничить их от обязательственных прав. Права лиц, не являющихся собственниками, т.е. ограниченные вещные права, представляют собой право на чужую вещь. При этом им присущи такие признаки, как право следования и абсолютный характер защиты.

Ограниченные вещные права, в отличие от обязательственных прав, могут возникать только в случаях, прямо предусмотренных федеральным законом.. Вещные права лиц, не являющихся собственниками, или ограниченные вещные права, безусловно, должны быть обособлены в законодательстве, однако критерии их отличия от обязательственных прав должны быть существенно обновлены².

¹ См.: Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Е.Н. Абрамова, Н.Н. Аверченко, Ю.В. Байгушева и др.; Под ред. А.П. Сергеева. Т. 1. М., 2010. С. 761; Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., стереотип. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. М., 2011. С. 588.

² См.: Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. М., 2014. С. 584. В юридической литературе изложена и иная позиция, суть которой выражается в утверждении, что систему вещных прав вряд ли можно считать состоящей из исчерпывающего перечня. Любое титульное владение является по своей природе вещным

2. Статья 216 ГК дает неисчерпывающий перечень ограниченных вещных прав. В частности, к ним относятся: право пожизненного владения земельным участком (ст. 265 ГК); право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 268 ГК); сервитуты (ст. 274, 277 ГК); право хозяйственного ведения (294 ГК) и право оперативного управления (ст. 296 ГК). Думается, что путем их простого перечисления вряд ли можно получить представления о системе ограниченных вещных прав. В юридической литературе выделяют следующие виды:

- право пользования чужими вещами, например сервитуты;
- право на получение известной ценности из чужой вещи, например право на получение ренты за счет стоимости недвижимой вещи;
- право на приобретение известной вещи, например преимущественное право покупки недвижимой вещи или доли в праве на нее¹.

Специфику правового режима отдельных прав на чужие вещи наиболее полно отражает их деление на основе смешанного критерия (в зависимости от особенностей содержания и объекта) на: а) сервитуты; б) право постоянного (бессрочного) пользования и пожизненного наследуемого владения на земельные участки; в) право хозяйственного ведения и оперативного управления².

3. В соответствии со ст. 294 ГК **право хозяйственного ведения** представляет собой право государственного и муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом **в пределах**, установленных законом, иными правовыми актами.

Субъектами права хозяйственного ведения являются государственные и муниципальные унитарные предприятия (за исключением казенных предприятий, которые являются субъектами права оперативного управления). **Объектом** выступает как недвижимое, так и движимое имущество, находящееся в государственной или в муниципальной собственности.

Право хозяйственного ведения на движимые вещи в соответствии со ст. 299 ГК возникает у унитарного предприятия с момента факти-

правом и может возникнуть в том числе и на основе договора (см.: Гражданское право: Учебник для вузов / Под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. Ч. 1. М., 1998. С. 297).

¹ См.: Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева. Т. 1. С. 761; Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 593. При этом данная классификация подвергается критике, так как она не дает представления о видах вещных прав (см.: Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева. Т. 1. С. 766).

² Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева. Т. 1. С. 767.

ческой передачи этих вещей, если иное не установлено законом или решением самого собственника. На недвижимые вещи право хозяйственного ведения возникает у унитарного предприятия с момента государственной регистрации этого права.

Прекращение права хозяйственного ведения происходит по основаниям и в порядке, предусмотренным законом для прекращения права собственности, а также в случаях правомерного изъятия имущества собственником-учредителем у унитарного предприятия (п. 3 ст. 299 ГК).

Учредителем унитарного предприятия могут выступать только Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования.

Содержание права хозяйственного ведения составляют правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом, закрепленным собственником, а также имуществом, приобретенным унитарным предприятием в результате осуществления своей деятельности.

Унитарное предприятие в отношении имущества имеет те же правомочия, которые есть и у собственника. Но необходимо обратить внимание на установленные законом пределы осуществления унитарным предприятием указанных правомочий. Унитарные предприятия являются юридическими лицами, обладающими специальной правоспособностью (ст. 49 ГК). Таким образом, осуществление унитарным предприятием правомочия пользования обусловлено деятельностью, определенной в уставе данного предприятия. Собственник имущества унитарного предприятия вправе осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранностью имущества. Кроме этого, собственник имущества вправе получать часть прибыли от использования имущества, переданного предприятию (ст. 295 ГК).

Ограничения установлены и в отношении осуществления унитарным предприятием правомочия распоряжения. Унитарное предприятие может самостоятельно распоряжаться движимым имуществом только в пределах, не лишаящих его возможности осуществлять свою уставную деятельность (ст. 18 Закона об унитарных предприятиях). Недвижимым имуществом унитарное предприятие может распоряжаться только с согласия собственника (п. 2 ст. 295 ГК).

Характеризуя право хозяйственного ведения унитарного предприятия, необходимо отметить следующее:

- осуществление правомочий, принадлежащих унитарному предприятию, может быть дополнительно ограничено законом, иными правовыми актами (ст. 295 ГК);
- нормы ст. 234 ГК о приобретательной давности не подлежат применению в случаях, когда имущество закреплено за унитарным пред-

приятием на праве хозяйственного ведения (п. 18 Постановления Пленума ВАС РФ № 8).

Праву хозяйственного ведения присущ такой признак ограниченных вещных прав, как **право следования**. В соответствии с п. 1 ст. 300 ГК при переходе права собственности на государственное или муниципальное предприятие как имущественный комплекс к другому собственнику право хозяйственного ведения за унитарным предприятием сохраняется.

4. Право оперативного управления представляет собой ограниченное вещное право, которое по своему содержанию является более узким, чем право хозяйственного ведения.

Субъектами права оперативного управления являются **казенные предприятия** (разновидность унитарных предприятий) и **учреждения**. Однако содержание права оперативного управления у указанных субъектов различается по объему входящих в его содержание правомочий.

Казенные предприятия являются коммерческими организациями (ст. 115 ГК). Соответственно, основной целью создания казенного предприятия является извлечение прибыли. При этом казенное предприятие является юридическим лицом со специальной правоспособностью (ст. 49 ГК), соответственно, составляющие право оперативного управления правомочия имеют строго целевой характер, обусловленный выполняемыми казенным предприятием функциями¹.

Объектом выступает как недвижимое, так и движимое имущество, находящееся в государственной или в муниципальной собственности. Как и право хозяйственного ведения, право оперативного управления на движимые вещи возникает с момента их передачи собственником, на недвижимое имущество — с момента государственной регистрации права.

Казенное предприятие владеет, пользуется и распоряжается закрепленным за ним имуществом в соответствии с целями своей деятельности. Осуществление казенным предприятием правомочия **распоряжения** любым имуществом, как движимым, так и недвижимым, допускается только **с согласия** собственника. Самостоятельно осуществлять правомочие распоряжения казенное предприятие вправе только в отношении производимой им продукции (ст. 297 ГК). При этом допускается ограничение при осуществлении данного правомочия законом или иным правовым актом.

¹ См.: Российское гражданское право: Учебник. В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 610.

Учреждения являются некоммерческими организациями, обладающими специальной правоспособностью (ст. 120 ГК). Учреждения могут быть государственными, муниципальными и частными. Государственные и муниципальные учреждения могут быть **бюджетными, автономными и казенными**. Общим между указанными видами учреждений является то, что осуществление правомочий владения и пользования имуществом должно осуществляться исключительно в соответствии с целями их деятельности.

Характеризуя осуществление **учреждениями правомочия распоряжения**, необходимо отметить следующее.

Наиболее жестким является режим **частного учреждения**, которое **не может** самостоятельно осуществлять правомочие распоряжения как имуществом, закрепленным за ним собственником, так и имуществом, приобретенным за счет средств собственника. При этом нельзя сказать, что правомочие распоряжения полностью отсутствует в содержании права оперативного управления частным учреждением. В случае, когда в порядке и пределах, предусмотренных законом и уставом, частное учреждение осуществляет деятельность, приносящую прибыль, доходы от этой деятельности и имущество, приобретенное за счет этих доходов, поступают в самостоятельное распоряжение частного учреждения (п. 1 ст. 298 ГК)¹.

Казенное учреждение может осуществлять правомочие распоряжения имуществом исключительно **с согласия** собственника этого имущества. При этом если казенное учреждение с согласия собственника, в порядке и пределах, установленных законом и уставом учреждения, осуществляет деятельность, приносящую прибыль, то денежные поступления, полученные от такой деятельности, поступают в соответствующий бюджет бюджетной системы РФ (п. 4 ст. 298 ГК).

Несколько шире по содержанию право оперативного управления **бюджетного и автономного учреждений**. **Бюджетное** и автономное учреждения вправе самостоятельно распоряжаться закрепленным за ними собственником имуществом. Исключение составляет **недви-**

¹ В юридической литературе в качестве самостоятельного вещного права выделяется право учреждения самостоятельно распоряжаться доходами, полученными от разрешенной собственником деятельности, и имуществом, приобретенным за счет этих средств (см.: Гражданское право: Учебник для вузов / Под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. Ч. 1. С. 299). Иная точка зрения заключается в том, что право учреждения на имущество, учтенное на отдельном балансе, в арбитражной практике последних лет трактуется в свете положений действующего бюджетного законодательства исключительно как право оперативного управления, а не как особое вещное право (см.: Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. С. 585).

жимое и особо ценное движимое имущество, осуществление правомочия распоряжения в отношении указанных объектов требует **согласия собственника** имущества учреждения. В том случае, если автономное или бюджетное учреждение осуществляет деятельность, направленную на извлечение прибыли, то доходы от такой деятельности и имущество, приобретенное за счет этих доходов, поступают в самостоятельное распоряжение учреждения (ст. 298 ГК).

Собственник имущества казенного предприятия и учреждения вправе изъять закрепленное за ними имущество при наличии двух условий:

1) имущество является излишним, неиспользуемым или используемым не по назначению;

2) при приобретении имущества не были использованы средства, заработанные самим учреждением или казенным предприятием в рамках разрешенной уставной деятельности¹.

Праву оперативного управления, как и праву хозяйственного ведения, присущ такой признак ограниченных вещных прав, как **право следования**. Таким образом, переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения права оперативного управления.

5. Сервитут представляет собой вещное право ограничено пользоваться чужой недвижимой вещью (ст. 274 ГК). Исторически данное вещное право получило признание первым как в римском праве, так и в российском дореволюционном законодательстве².

Современный сервитут — ограниченное вещное право на чужую вещь, состоящее в ограниченном пользовании ею. Обремененная сервитутом вещь именуется служащей, а вещь, в пользу которой установлен сервитут, — господствующей³.

Объектом выступает недвижимое имущество (ст. 274, 277 ГК).

Субъектами являются собственники господствующей вещи, а также субъекты права пожизненного наследуемого владения и права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком. В соответствии с п. 4 ст. 274 ГК в случаях, прямо предусмотренных федеральным законом, сервитут может быть установлен и по требованию других лиц.

Содержание данного ограниченного вещного права составляет правомочие **ограниченного пользования** чужой недвижимой вещью.

¹ См.: Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. С. 736.

² См.: Гражданское право: Учебник. В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева. Т. 1. С. 767.

³ См.: Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. С. 683.

Собственник недвижимости, обремененной сервитутом, должен терпеть определенные ограничения своих прав. Обременение сервитутом недвижимой вещи не лишает собственника служащей вещи прав владения, пользования и распоряжения ею. Сервитут обременяет не собственника, а именно вещь. Соответственно, сервитуту как ограниченному вещному праву свойствен такой признак, как **право следования**. При переходе права собственности на служащую вещь к другому лицу обременение в виде сервитута сохраняется.

По общему правилу **сервитут устанавливается** по соглашению между собственниками служащей и господствующей вещи. В случае недостижения между ними соглашения об установлении сервитута он устанавливается судом в принудительном порядке (п. 3 ст. 274 ГК).

В связи с особым характером данного ограниченного вещного права закон устанавливает и специальные основания для прекращения сервитута (ст. 276 ГК). Прежде всего, основанием для прекращения сервитута является отпадение оснований, по которым он был установлен. Другим основанием для прекращения сервитута является невозможность собственника служащей вещи использовать ее в соответствии с ее назначением в результате обременения сервитутом.

6. Право пожизненного наследуемого владения земельным участком. В связи с введением в действие Земельного кодекса¹ данное вещное право сегодня существует в формате переживания закона. Статья 21 ЗК сохраняет его лишь в объеме «преждепользования», т.е. признает право граждан, приобретенное до введения в действие Земельного кодекса, не допуская впредь предоставление земельных участков на данном праве и запрещая любые, кроме включенных в завещание, формы распоряжения земельным участком, находящимся в пожизненном наследуемом владении².

Объектом является **земельный участок**, находящийся в государственной или муниципальной собственности.

Субъектами права пожизненного наследуемого владения могут быть только **граждане** (физические лица).

Содержание права пожизненного наследуемого владения составляют правомочия **владения и пользования** земельным участком. Осуществление правомочия распоряжения земельным участком исключается, кроме возможности передачи его по наследству (ст. 265 ГК).

¹ СЗ РФ. 2001. № 44. Ст. 4147.

² См.: Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. С. 585.

7. Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком.

Как и право пожизненного наследуемого владения, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком не может возникнуть после введения в действие Земельного кодекса, но сохраняют силу ранее возникшие права в отношении земельных участков, находящихся в государственной и муниципальной собственности. Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком и по объекту, и по содержанию практически совпадает с правом пожизненного наследуемого владения, но имеет свою специфику.

Объектом является **земельный участок**, находящийся в государственной или муниципальной собственности.

Субъектами могут быть только **юридические лица**. С момента введения в действие Земельного кодекса, т.е. с 25 октября 2001 г., субъектами данного права могут быть только государственные и муниципальные учреждения, казенные предприятия, органы государственной власти и органы местного самоуправления¹.

Содержание права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком составляют правомочия **владения и пользования**, в пределах, установленных законодательством и актом о предоставлении земельного участка. Правомочие распоряжения в содержании данного вещного права отсутствует (ст. 268 ГК).

8. Право членов семьи собственника жилого помещения, проживающих совместно с ним в жилом помещении. В качестве ограниченного вещного права на жилое помещение ст. 31 ЖК называет право членов семьи собственника жилого помещения, проживающих совместно с ним в жилом помещении².

Объектом данного права является **жилое помещение**.

Субъектами могут быть только **граждане**, которые являются членами семьи собственника жилого помещения.

В соответствии с ч. 1 ст. 31 ЖК к членам семьи собственника относятся совместно проживающие с ним в жилом помещении супруг, дети, родители. Для признания членами семьи собственника жилого помещения других родственников, нетрудоспособных иждивенцев, а в исключительных случаях и иных граждан необходимо, чтобы ука-

¹ До введения в действие Земельного кодекса допускалось предоставление земельных участков на праве постоянного (бессрочного) пользования гражданам.

² В юридической литературе высказывались сомнения относительно того, что права членов семьи собственника жилого помещения следует отнести к вещным правам (см.: *Щенникова Л.В.* О бывшем супруге замолвите слово? // Законодательство. 2004. № 6; *Толстой Ю.К.* Жилищное право: Учебник. М., 2008. С. 36–38.

занные граждане были вселены собственником в принадлежащее ему жилое помещение именно в качестве членов своей семьи.

Таким образом, при наличии определенного набора юридических фактов членом семьи собственника жилого помещения может быть признан практически любой гражданин, даже тот, кто не состоит с собственником ни в браке, ни в родстве, ни в свойстве. Для этого необходимо совместное проживание с собственником в принадлежащем ему жилом помещении и вселение собственником данного гражданина именно как члена своей семьи.

В соответствии с п. 10 Постановления Пленума ВС РФ № 14 для признания указанных граждан членами семьи собственника требуется не только установление юридического факта вселения их собственником в жилое помещение, но и выяснение содержания волеизъявления собственника на их вселение, а именно: вселялось ли им лицо для проживания в жилом помещении как член его семьи или жилое помещение предоставлялось для проживания по иным основаниям (например, в безвозмездное пользование, по договору найма).

Вселенный в жилое помещение гражданин в качестве члена семьи собственника приобретает по общему правилу равное с ним право **пользования** жилым помещением, дееспособные и ограниченно дееспособные члены семьи собственника несут солидарную с ним **ответственность по обязательствам**, вытекающим из пользования жилым помещением (ст. 31 ЖК).

Содержание рассматриваемого вещного права составляет правомочие **пользования**.

Прекращение семейных отношений с собственником жилого помещения является основанием для прекращения права пользования жилым помещением теперь уже бывшим членом семьи собственника. По требованию собственника указанные граждане обязаны освободить жилое помещение; если данные граждане отказываются сделать это добровольно, то они подлежат выселению в судебном порядке без предоставления другого жилого помещения.

В виде исключения ч. 4 ст. 31 ЖК предусматривает возможность сохранения за бывшими членами семьи права пользования жилым помещением собственника на определенный срок на основании решения суда. Основанием для этого могут служить такие обстоятельства, как отсутствие у бывшего члена семьи самостоятельного права пользования другим жилым помещением и отсутствие возможности обеспечить себя иным жилым помещением (купить квартиру, заключить договор найма жилого помещения и др.) по причине имущественного положения (отсутствует заработок, недостаточно средств) и других заслуживающих

внимания обстоятельств (состояние здоровья, нетрудоспособность по возрасту или состоянию здоровья)¹.

9. Право пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу. Сущность завещательного отказа (легата) заключается в том, что наследодатель возлагает на одного или нескольких наследников исполнение за счет наследства обязанностей имущественного характера в пользу одного или нескольких отказополучателей (легатариев), а у последних возникает право требовать у наследников исполнения этой обязанности. Таким образом, исполнение завещательного отказа наследником, к которому перешло в собственность жилое помещение, порождает самостоятельное вещное право у гражданина-отказополучателя.

Необходимо отметить, что, несмотря на наличие завещательного отказа, право пользования жилым помещением может и не возникнуть. Это имеет место в следующих случаях:

- применение к отказополучателю правил о недостойных наследниках (ст. 1117 ГК);
- смерть отказополучателя до открытия наследства (ст. 1138 ГК);
- отказ от получения завещательного отказа (ст. 1160 ГК);
- истечение трехлетнего срока, в течение которого отказополучатель не воспользовался правом на получение завещательного отказа (ст. 1137, 1138 ГК)².

Объектом данного права выступает **жилое** помещение.

Субъектами могут выступать только **граждане (физические лица)**.

Содержание данного права составляет правомочие **пользования** жилым помещением. Отказополучатель обладает равным с наследником, которому перешло в собственность жилое помещение, правом пользования им. Дееспособный и ограниченно дееспособный отказополучатель несет солидарную с собственником жилого помещения ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования жилым помещением (ч. 2 ст. 33 ЖК). Впрочем, данная норма носит диспозитивный характер, так как допускает, что специальным соглашением между собственником жилого помещения и отказополучателем может быть установлен и иной характер ответственности.

Право пользования жилым помещением отказополучателя является срочным и может быть предоставлено как на период жизни отказопо-

¹ Постановление Пленума ВС РФ № 14.

² См.: Постатейный комментарий к Жилищному кодексу Российской Федерации / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2005. С. 173–174.

лучателя, так и на иной срок, указанный наследодателем в завещании (ст. 33 ЖК).

Праву пользования жилым помещением отказополучателя свойствен такой признак, как **право следования**. В соответствии со ст. 1137 ГК смена собственника не влечет прекращение права пользования отказополучателя жилым помещением.

10. Право пользования жилым помещением на основании договора пожизненного содержания с иждивением. Договор пожизненного содержания является разновидностью договора ренты. В соответствии со ст. 601 ГК по данному договору гражданин — получатель ренты передает в собственность другой стороне — плательщику ренты недвижимое имущество, а плательщик ренты обязуется осуществлять пожизненное содержание этого гражданина и (или) указанного им лица.

Таким образом, в объем рентных платежей может входить удовлетворение потребности гражданина — получателя ренты в жилище. Необходимо отметить, что, с одной стороны, гражданин — получатель ренты является стороной обязательства, а именно управомоченным лицом — кредитором, который имеет право требовать от плательщика ренты исполнения своей обязанности по выплате ренты. С другой стороны, в результате исполнения плательщиком ренты своей обязанности у получателя ренты возникает самостоятельное вещное право — право пользоваться жилым помещением.

Объектом данного права является **жилое помещение**.

Субъектами могут выступать только **граждане (физические лица)**.

Содержание данного права составляет правомочие **пользования** жилым помещением (ст. 34 ЖК).

Правовое положение гражданина — получателя ренты как субъекта ограниченного вещного права практически совпадает с правовым положением отказополучателя, так как ст. 34 ЖК содержит прямую отсылку к ст. 33 ЖК. Таким образом, получатель ренты обладает равным с собственником жилого помещения правом пользования этим жилым помещением. Если получатель ренты является дееспособным или ограниченно дееспособным гражданином, то он несет по общему правилу солидарную с собственником ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования жилым помещением. Вместе с тем закон предоставляет возможность сторонам по договору своим соглашением установить иные условия пользования жилым помещением.

Срок действия данного права — до конца жизни получателя ренты (ст. 605 ГК).

Глава 17

ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

§ 1. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА СОБСТВЕННОСТИ

Охрана права собственности в широком смысле — это направленность норм гражданского права на регулирование отношений собственности при нормальных условиях использования собственником принадлежащего ему имущества без нарушения его правомочий, а также без ущемления прав и интересов других лиц. *Защита* права собственности, т.е. охрана права собственности в узком смысле, — это совокупность только тех способов и средств, которые применяются, когда отношения собственности (права и интересы собственника) нарушены.

Способы защиты права собственности традиционно делятся на вещно-правовые (абсолютная защита против всех и каждого; применяется при непосредственном нарушении права собственности) и обязательственно-правовые (относительная защита против конкретного нарушителя; применяется при нарушении относительного права, когда право собственности нарушается косвенно, например арендатор не возвращает вещь после истечения срока аренды). *Средствами* защиты являются иски, поскольку защита права собственности осуществляется в исковом порядке в суде. Термин «иск» в области вещного права имеет не только процессуальное, но прежде всего материальное значение как требование собственника.

Система гражданско-правовых средств защиты права собственности состоит из: 1) вещно-правовых исков; 2) исков, направленных на защиту интересов собственника при прекращении права собственности в силу закона; 3) обязательственно-правовых исков.

Вещно-правовые иски — это иски, непосредственно направленные на защиту права собственности, поскольку их целью является восстановление в полном объеме правомочий собственника по отношению к конкретному имуществу. Вещно-правовыми способами защищается только реально существующее (уже приобретенное и еще не утрачен-

ное) право собственности, поэтому общей предпосылкой удовлетворения всех вещно-правовых исков является то, что истец обязан доказать свое право собственности (титул)¹.

Вещно-правовые способы защиты применяются только в том случае, когда нарушено право собственника на индивидуально-определенную вещь. Вещно-правовые иски всегда являются внедоговорными. Таким образом, **вещно-правовые иски — это предъявляемые в суд внедоговорные требования собственника о защите его существующего права на индивидуально-определенную вещь, в случае если право собственности непосредственно нарушено конкретным лицом.**

В российском праве вещно-правовые иски применяются для защиты нарушенных прав субъектов других, помимо права собственности, вещных прав и даже для защиты нарушенных прав законных владельцев.

§ 2. ВИНДИКАЦИОННЫЙ ИСК

1. Понятие, субъекты и основания (условия удовлетворения) виндикационного иска. В соответствии со ст. 301 ГК «собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения». Широкое распространение получила формула «виндикационный иск — это иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику». Таким образом, **виндикационным признается иск невладеющего собственника к незаконно владеющему несобственнику об изъятии вещи (объекта права собственности) в натуре.**

Виндикационный иск предъявляется в случае, когда *истец* одновременно лишен правомочий владения, пользования и распоряжения вещью, но сохраняет за собой титул собственника. *Ответчик*, напротив, не имеет никакого титула на имущество, которым он владеет, — он беститульный фактический владелец. Беститульное владение имеет место в отношении похищенной вещи, присвоенной находки, т.е. чаще всего в отношении имущества, выбывшего из обладания собственника помимо его воли.

Не признается беститульным владельцем ответчик, который должен передать вещь истцу по какому-либо обязательству. Это касается как случаев, когда ответчик еще остается собственником (например, при неисполнении обязанности передать истцу вещь в собственность), так и случаев, когда ответчик получил владение вещью от собствен-

¹ В отношении документарных ценных бумаг законодатель избегает употреблять термин «собственник», используя вместо этого понятие «законный владелец» (п. 2 ст. 147.1 ГК).

ника (например, по договору аренды) и продолжает ею владеть после прекращения договора. В этих случаях истец должен защищать свое нарушенное право обязательственными (относительными) исками¹.

Таким образом, **основаниями виндикационного иска** являются:

- нарушение правомочий истца по владению (а значит, и по пользованию и распоряжению) принадлежащим ему имуществом;
- нахождение истребуемой вещи в фактическом владении ответчика;
- отсутствие титула на истребуемую вещь у ответчика.

В целом конструкция виндикационного иска состоит из двух неразрывно связанных между собой составляющих: 1) абсолютная составляющая — о признании права собственности истца; 2) относительная составляющая — об отобрании вещи у ответчика и о передаче ее истцу (т.е. об истребовании имущества в натуре). Неразрывность этих двух составляющих проявляется в том, что виндикационный иск не подлежит удовлетворению как в том случае, когда истец не доказал своего права собственности, так и в том случае, когда право собственности истца доказано, но истребуемой вещи к моменту рассмотрения дела в суде во владении ответчика не оказалось². Причины, по которым вещь выбыла из владения ответчика, роли не играют — собственник вправе в этом случае предъявить к ответчику другой иск, на сей раз обязательно-правовой (например, о взыскании стоимости вещи).

На виндикационное требование распространяется общий срок исковой давности (ст. 196 ГК). В соответствии с п. 1 ст. 200 ГК этот срок начинает течь не с момента, когда собственник лишился имущества, а с момента, когда собственник узнал или должен был узнать о том, у какого конкретного лица отыскиваемое имущество находится во владении³.

2. Доказывание истцом права собственности. Доказывание истцом своего права собственности осуществляется ссылкой на предусмотренные законом основания приобретения права собственности (гл. 14 ГК)⁴. Недоказанность истцом своего права собственности или вывод суда о порочности основания возникновения права влекут отказ в удовлетворении виндикационного требования вне зависимости от того, установлен ли был факт незаконного владения ответчика.

¹ См. п. 34 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22.

² См. там же, п. 32.

³ См. п. 12 Обзора судебной практики по некоторым вопросам, связанным с истребованием имущества из чужого незаконного владения (приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ от 13 ноября 2008 г. № 126).

⁴ См. п. 36 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22.

Ответчик может (а иногда по обстоятельствам дела и должен) занять активную позицию. Так, доводы истца о принадлежности ему права собственности могут быть парализованы доказательствами ответчика, что он сам является собственником. Доказывание ответчика того, что он является владельцем спорного имущества на основании договора с собственником, также влечет отказ в удовлетворении виндикационного иска, но на сей раз в связи с неверно выбранным способом защиты — истец в этом случае не лишен возможности предъявить обязательственно-правовой иск об истребовании вещи.

Таким образом, доказанность истцом своего права собственности при одновременном отсутствии доказательств титула у ответчика означает, что ответчик является незаконным владельцем. Только в этом случае становится возможным говорить о том, что действительно собственник требует возврата своего имущества из действительно незаконного владения.

3. Виды незаконного владения. Незаконное (беститульное) владение бывает добросовестным и недобросовестным. *Добросовестный владделец — это тот, кто не знал и не должен был знать о принадлежности спорного имущества на праве собственности другому лицу.* Добросовестным владельцем, например, может быть признан наследник, получивший чужую вещь в составе наследства. Не может быть признан добросовестным владельцем вор, или лицо, присвоившее находку, или лицо, самовольно вселившееся в чужую квартиру (так как настоящий собственник внесен в ЕГРП и нарушитель должен был об этом знать), и т.п.

Поскольку в большинстве случаев владение передается по гражданско-правовым сделкам, законодательство выделяет фигуру добросовестного и недобросовестного приобретателя. Всякий приобретатель, имеющий в своем обладании спорное имущество, одновременно является и его владельцем. Незаконное владение при приобретении имущества возникает в том случае, если имущество приобретено не от собственника или уполномоченного им лица. Соответственно, приобрести вещь в незаконное владение можно только от лица, которое собственником не является и которого принято называть неуправомоченным отчуждателем. Неуправомоченным отчуждателем может быть не только вор, но и арендатор, хранитель и т.п., так как эти лица также не имеют права распоряжаться вещью, которую им по договору передал собственник. *Добросовестный приобретатель — это тот, кто не знал и не мог знать о том, что приобретаемое им имущество не принадлежит отчуждателю на праве собственности.* Добросовестным приобретате-

лем (и, соответственно, владельцем) может быть признано, например, лицо, приобретающее в комиссионном магазине украденную вещь.

Таким образом, имущество всегда может быть виндичировано собственником от владельца, который одновременно является и незаконным, и недобросовестным. Но если незаконный владелец является добросовестным приобретателем, виндикационный иск не всегда подлежит удовлетворению.

4. Ограничения виндикации в пользу добросовестного владельца-приобретателя. Виндикационный иск **не подлежит** удовлетворению при **одновременном наличии трех** условий (ст. 302 ГК):

1) истребуемое имущество ответчиком было приобретено по сделке у неуправомоченного отчуждателя *возмездно*;

2) к неуправомоченному отчуждателю имущество попало *по воле собственника* (или, говоря иными словами, оно изначально выбыло из владения собственника по его воле);

3) приобретатель имущества был *добросовестным* на момент приобретения.

Если отсутствует хотя бы одно из двух первых условий, собственник вправе истребовать имущество даже у добросовестного приобретателя. Таким образом, истребованию у добросовестного покупателя подлежит, например, угнанный автомобиль (при этом не играет роли, что автомобиль был угнан с охраняемой стоянки, — имущество считается выбывшим из владения собственника помимо его воли даже в том случае, если первоначально он передал это имущество во владение другому лицу по договору).

Для добросовестного приобретателя денег или ценных бумаг на предъявителя установлена дополнительная «льгота»: требуется только, чтобы эти виды имущества были приобретены *возмездно* (т.е. виндикационный иск не может быть удовлетворен, даже если деньги или ценные бумаги на предъявителя изначально были, например, похищены у собственника). У добросовестного приобретателя не могут быть истребованы также ордерные и именные ценные бумаги, удостоверяющие денежное требование (п. 3 ст. 147.1 ГК).

При наличии всех условий, предусмотренных в ст. 302 ГК, добросовестный приобретатель имущества признается собственником (т.е. в ст. 302 ГК предусмотрен особый юридический состав приобретения права собственности)¹. Таким образом, истцу отказывают в удовлетворении права собственности по ст. 302 ГК в связи с тем,

¹ См. п. 13 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22.

что он перестал быть собственником и не имеет права на виндикационный иск.

5. Расчеты между истцом и ответчиком при удовлетворении виндикационного иска (ст. 303 ГК). Данные расчеты являются частным случаем расчетов при возврате имущества в связи с неосновательным обогащением (гл. 60 ГК). Собственник вправе требовать от незаконного владельца возврата или возмещения доходов, которые владелец извлек или должен был извлечь за все время владения. В свою очередь незаконный владелец вправе требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество и возмещения стоимости неотделимых улучшений имущества. Объем возмещения определяется с учетом того, является незаконный владелец добросовестным или недобросовестным (естественно, что недобросовестный владелец поставлен в худшее положение по сравнению с добросовестным).

§ 3. НЕГАТОРНЫЙ ИСК (ст. 304 ГК)

Права собственника могут быть нарушены в результате создания препятствий в осуществлении им полномочий *пользования* своим имуществом. Например, такими нарушениями являются недопущение собственника в принадлежащее ему помещение путем выставления охраны собственником здания, несанкционированное строительство на земельном участке собственника, отключение электроэнергии и др. В этих случаях для защиты нарушенного права применяется такой способ вещно-правовой защиты, как негаторный иск. **Негаторным признается иск собственника о защите права собственности путем устранения нарушений, не связанных с лишением собственника владения.**

Удовлетворяя негаторный иск, суд может возложить на нарушителя обязанность совершить определенные действия (например, вывезти мусор), а также воздержаться от действий (например, прекратить размещать отходы производства на земельном участке)¹.

На негаторные требования исковая давность не распространяется (ст. 208 ГК) в отличие от виндикационных требований. В связи с этим большое практическое значение имеет критерий разграничения негаторного и виндикационного требований. Таким критерием является установление факта того, находится вещь в незаконном владении нарушителя (виндикационный иск) или не находится (негаторный иск). Так, иски о выселении из жилых помещений квалифицируются как виндикацион-

¹ Пункт 13 Обзора судебной практики по некоторым вопросам защиты прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения, утв. Информационным письмом Президиума ВАС РФ от 15 января 2013 г. № 153.

ные иски, поскольку нарушители, проживая в помещении и не допуская туда собственника, фактически владеют им. Напротив, требование о демонтаже торгового прилавка, установленного в холле нежилого здания, квалифицируется как негаторный иск, поскольку собственник имеет свободный доступ в холл принадлежащего ему здания¹.

§ 4. ИСК ОБ ОСВОБОЖДЕНИИ ИМУЩЕСТВА ОТ НАЛОЖЕНИЯ АРЕСТА ИЛИ ИСКЛЮЧЕНИЙ ЕГО ИЗ ОПИСИ

В целях обеспечения иска или в целях обеспечения обращения взыскания на имущество должника может быть наложен арест на имущество, принадлежащее должнику. Арест имущества всегда означает запрет *распоряжаться* этим имуществом, а при необходимости дополнительно — ограничение права пользования имуществом или изъятие имущества. Арест имущества производится судебным приставом-исполнителем с составлением акта о наложении ареста (описи имущества). Как правило, арестованное имущество в последующем реализуется судебными приставами-исполнителями в принудительном порядке, т.е. переходит в собственность третьих лиц.

Иногда арест накладывается на имущество, оказавшееся у должника, но должнику на праве собственности не принадлежащее. При этом имущество может находиться как во владении собственника (например, имущество супруги должника при совместном проживании супругов), так и во владении должника (например, имущество, арендуемое должником). В этом случае собственник вправе обратиться в суд с иском об освобождении имущества от ареста. Данный способ вещно-правовой защиты регулируется ст. 119 Закона об исполнительном производстве.

Иском об освобождении имущества от наложения ареста или исключения его из описи признается иск собственника о снятии ограничений по распоряжению имуществом, направленный на недопущение реализации арестованного имущества в будущем.

Иногда арестованное имущество передается судебным приставом-исполнителем третьему лицу под охрану или на хранение. В этом случае собственник должен дополнительно к иску об освобождении имущества от ареста предъявить виндикационный иск к фактическому владельцу. Если арестованное имущество уже реализовано судебными приставами-исполнителями, то собственник может предъявлять к фактическому владельцу только виндикационный иск.

¹ Пункт 1 Обзора судебной практики по некоторым вопросам защиты прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения, утв. Информационным письмом Президиума ВАС РФ от 15 января 2013 г. № 153.

§ 5. ДРУГИЕ ВЕЩНО-ПРАВОВЫЕ СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ

Теория и судебная практика выработали вещно-правовые способы защиты, которые пока прямо не указаны в Гражданском кодексе. В основном это способы защиты права собственности на недвижимое имущество, специфика которых объясняется тем, что единственно допустимым доказательством права собственности на это имущество является запись в ЕГРП.

Наибольшее распространение на практике получил **иск о признании права собственности**. Главными особенностями иска о признании права собственности являются: 1) этот иск не направлен на изъятие имущества у кого бы то ни было; 2) исковая давность на требования о признании права собственности не распространяется. Исходя из этих особенностей, фактически иск о признании права собственности может быть удовлетворен только в том случае, *если его предъявляет истец-собственник, который владеет своим имуществом*, к ответчику, который не признает права собственности истца. В случае, когда истец не владеет недвижимостью, требование о признании права собственности может быть удовлетворено только в пределах общего срока исковой давности — считается, что в этом случае нарушенное право не может быть защищено только признанием права собственности без рассмотрения виндикационного требования.

Существует **иск о признании права или обременения отсутствующими**. Этот способ защиты права собственности на недвижимое имущество применяется тогда, когда запись в ЕГРП нарушает права собственника недвижимости, но нет оснований для применения рассмотренных выше способов вещно-правовой защиты. Признать отсутствующим (несуществующим) зарегистрированное право собственности третьего лица требуется тогда, когда право собственности на один и тот же объект недвижимости ошибочно зарегистрировано и за истцом, и за другим субъектом (понятно, что это порождает неопределенность в принадлежности объекта) или когда право собственности на движимое имущество зарегистрировано как на недвижимое имущество (например, на тропинку, проходящую через земельный участок собственника). Признать отсутствующим (несуществующим) зарегистрированное обременение недвижимости требуется тогда, когда обременение фактически прекратилось, но запись из ЕГРП не удалена (например, ипотека прекратилась в связи с возвратом кредита, но банк отказывается подавать заявление о снятии ипотеки)¹.

¹ См. абз. 4 п. 52 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 10/22.

§ 6. ЗАЩИТА ПРАВ ВЛАДЕЛЬЦА, НЕ ЯВЛЯЮЩЕГОСЯ СОБСТВЕННИКОМ

Вещно-правовыми способами защиты наделяются не только собственники, но и субъекты других вещных прав (право хозяйственного ведения и пр.), а также лица, которые вообще не являются субъектами вещных прав, но владеют имуществом по основанию, которое предусмотрено законом или договором (ст. 305 ГК), — последнее обусловлено тем, что формально в законодательстве пока отсутствует защита владения.

В целом существует четыре категории истцов по виндикационному иску:

- 1) собственники;
- 2) субъекты других вещных прав;
- 3) лица, владеющие имуществом на основании закона (например, служба судебных приставов, владеющая имуществом, изъятым у собственника в ходе обращения взыскания на это имущество);
- 4) лица, владеющие имуществом по договору с собственником (например, арендатор или залогодержатель).

Истцы, не являющиеся собственниками (три последние категории), защищаются с помощью виндикационных исков против всех третьих лиц, нарушивших их титульное владение, и даже против собственника. В последнем случае, как ни парадоксально это звучит, ответчиком по виндикационному иску будет «незаконно владеющий собственник»¹. Также истцы, не являющиеся собственниками, имеют право на негаторный иск.

Для предоставления лицам, не являющимся собственниками, вещно-правовой защиты необходимо, чтобы они уже были титульными владельцами (т.е. получили от собственника имущество во владение). Так, например, если вещь во исполнение договора аренды еще не передана арендатору, он вправе предъявить к собственнику только обязательственно-договорные иски (включая и обязательственный иск об отобрании индивидуально-определенной вещи у должника по ст. 398 ГК).

¹ Определение, данное Б.Б. Черепахиным (см.: *Черепахин Б.Б.* Виндикационные иски в советском праве // *Черепахин Б.Б.* Труды по гражданскому праву. М., 2001. С. 176, примеч.).

РАЗДЕЛ III ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫЕ ПРАВА

ГЛАВА 18 ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВАХ

§ 1. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫЕ (ТВОРЧЕСКИЕ) ОТНОШЕНИЯ И ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

1. Результаты интеллектуальной деятельности, входящие в число объектов гражданских прав, — это результаты не просто умственной, но творческой деятельности. Творческий труд — это труд производящий (т.е. создающий нечто новое)¹. Поэтому создание, например, нового дизайна автомобиля — это результат творческого (интеллектуального) труда, а копирование этого дизайна другим производителем — нет. Очевидно, что у создателя результата интеллектуальной деятельности должно быть определенное право на этот результат и возможность защиты права от его нарушения другими лицами.

Процесс творчества не подлежит правовому регулированию. Однако гражданское право берет на себя установление условий, при которых результаты интеллектуальной деятельности признаются охраняемыми, регулирование отношений по поводу использования этих результатов и распоряжения ими, а также охрану прав на охраняемые результаты. **Подотрасль** гражданского законодательства, содержащая нормы, регулирующие данные отношения, образует часть четвертую Гражданского кодекса (разд. VII ГК).

В дальнейшем все объекты интеллектуальных прав будут условно именоваться «результаты интеллектуальной деятельности».

2. Исторически первыми объектами гражданских прав были признаны результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного

¹ См.: Красавчиков О.А. Творчество и гражданское право (понятие, предмет и состав подотрасли) // Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005. С. 466.

творчества (произведения литературы и искусства) — «литературная собственность» и в сфере технического творчества (изобретения) — «промышленная собственность». Постепенно сложилась система особых интеллектуальных прав на результаты творчества и выяснилось, что права на некоторые объекты, которые не являются результатом творческой деятельности, целесообразно регулировать нормами, разработанными для творческих отношений. В первую очередь это касается прав на товарные знаки, фирменные наименования и другие средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий. Поэтому в Гражданском кодексе объекты интеллектуальных прав именуются «результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации». Но и это название не в полной мере охватывает круг результатов, в отношении которых применяются нормы о творческой деятельности. Так, изготовленная фонограмма — явно не результат творческой деятельности и, конечно, не средство индивидуализации. Однако у изготовителя фонограммы существует особое право («право, смежное с авторским»), которое включено в состав интеллектуальных прав.

3. Состав подотрасли:

- 1) права на результаты художественного творчества:
 - авторское право (права на произведения литературы, науки и искусства),
 - права, смежные с авторскими (права исполнителей, права производителей фонограммы и т.д.);
- 2) права на результаты технического и художественно-технического творчества («право промышленной собственности»):
 - патентное право (права на изобретение, полезную модель, промышленный образец и права на селекционное достижение),
 - право на секрет производства (ноу-хау),
 - право на топологию интегральной микросхемы;
- 3) права на средства индивидуализации (товарный знак, наименование места происхождения товара, коммерческое обозначение, фирменное наименование).

§ 2. ОБЪЕКТЫ И СУБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ. КОНЦЕПЦИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ

1. Творческая (интеллектуальная) деятельность имеет своей целью создание нематериальных, духовных благ¹. Соответственно, и все ре-

¹ См.: *Покровский И.А.* Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 132.

зультаты интеллектуальной деятельности являются нематериальными объектами.

Результаты интеллектуальной деятельности — это закрытый перечень продуктов творческого труда, а также приравненных к ним иных нематериальных объектов, на которые за их обладателями установлены интеллектуальные права.

Гражданское право регулирует отношения по поводу охраняемых (т.е. признаваемых правом) результатов интеллектуальной деятельности. Критерии признания для различных результатов устанавливаются разные. Существуют неформальные критерии охраноспособности (например, для литературного произведения — установление того, создано ли произведение творческим трудом, для коммерческого обозначения — известность названия предприятия среди потребителей). Но некоторые результаты становятся охраняемыми только в случае их *государственной регистрации*, пройдя предварительную экспертизу (например, изобретения и товарные знаки).

Результаты интеллектуальной деятельности являются объектом особых субъективных гражданских прав, которые именуются **интеллектуальными правами**. **Интеллектуальные права** — сборная категория, которая включает в себя: 1) личные неимущественные права; 2) исключительное (имущественное) право; 3) иные права.

2. Личные неимущественные интеллектуальные права — это права автора результата интеллектуальной деятельности. *Автором признается только гражданин, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности*. Личные неимущественные права автора (важнейшим из которых является право авторства, т.е. право признаваться автором результата интеллектуальной деятельности) неотчуждаемы, непередаваемы и охраняются бессрочно.

Не все результаты интеллектуальной деятельности создаются творческим трудом, следовательно, у некоторых результатов автор отсутствует, отсутствуют и личные неимущественные права на такие результаты. В то же время в отношении результатов, не имеющих автора, могут существовать некие неимущественные права (например, право изготовителя фонограммы указывать на фонограмме свое имя) — в этих случаях такие права подлежат защите так же, как личные неимущественные права автора.

3. Исключительное (имущественное) право — это интеллектуальное право использовать результат интеллектуальной деятельности по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, а также право по своему усмотрению разрешать или запре-

шать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности.

Исключительное право имеется в отношении всех без исключения результатов интеллектуальной деятельности. Лицо, которому принадлежит исключительное право, именуется *правообладателем*. Если результат интеллектуальной деятельности имеет автора, исключительное право принадлежит первоначально автору, но и в этом случае автор и правообладатель могут не совпадать, поскольку исключительное право может переходить к другим лицам.

Особенностями исключительного права являются его *срочность* и *территориальность* (действие исключительного права только в той стране, где был признан результат интеллектуальной деятельности, если иное не установлено международным договором). С прекращением исключительного права использование результата интеллектуальной деятельности становится свободным.

4. Иные интеллектуальные права — это права автора или иного лица, направленные на обеспечение личных неимущественных или имущественных интеллектуальных прав (например, право на подачу заявки на изобретение). Сроки действия, оборотоспособность и способы защиты иных прав определяются в каждом конкретном случае и зависят от тяготения иного права к имущественным или неимущественным правам.

5. Отграничение интеллектуальных прав от обязательственных прав. Все интеллектуальные права являются абсолютными правами в отличие от относительных обязательственных прав.

6. Отграничение интеллектуальных прав от права собственности. У интеллектуальных и вещных прав разные объекты. Чаще всего результат интеллектуальной деятельности выражен (объективирован) в материальном носителе, однако интеллектуальные права не зависят от права собственности на вещь, в которой выражен соответствующий результат. Переход права собственности на такую вещь не влечет по общему правилу перехода к новому собственнику интеллектуальных прав.

Конфликт между правом собственности и интеллектуальными правами решается чаще всего в пользу интеллектуальных прав — объект права собственности, в котором выражен результат интеллектуальной деятельности, используемый без согласия правообладателя, признается контрафактным носителем, и право собственности на него может быть прекращено в принудительном порядке без какой-либо компенсации (подп. 7 п. 2 ст. 235 ГК).

§ 3. СОДЕРЖАНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА

1. Содержание исключительного права — это конкретные способы использования результата интеллектуальной деятельности. Способы использования результата интеллектуальной деятельности делятся на действия с материальными носителями (экземпляры, вещество, товар), в которых результат воплощен, и способы использования результата интеллектуальной деятельности напрямую, без использования материального носителя.

Например, в отношении объектов авторского права изготовление экземпляров произведения и распространение этих экземпляров путем продажи — это способы использования произведения путем совершения действий с материальными носителями произведения, а перевод произведения или его публичное исполнение «вживую» — это непосредственное использование произведения.

Перечень способов использования результата интеллектуальной деятельности, составляющих содержание исключительного права, имеет двойное значение: для правообладателя и для неограниченного круга третьих лиц. Правообладатель, используя результат интеллектуальной деятельности определенными способами, удовлетворяет свои имущественные потребности и (или) получает имущественные выгоды от данного результата (плата за проданную продукцию, доход от продажи экземпляров произведения, вознаграждение за уступленное право на запись исполнения и т.п.). Именно поэтому данное интеллектуальное право является имущественным правом. Для третьих лиц, напротив, устанавливается запрет на использование результата интеллектуальной деятельности любым из способов без согласия правообладателя. Именно поэтому данное интеллектуальное право именуется исключительным. Использование результата интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя одним из способов, входящих в содержание исключительного права, как раз и образует состав нарушения исключительного права.

2. Ограничения исключительного права — это устанавливаемые законом случаи свободного использования результата интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя с выплатой вознаграждения правообладателю или без выплаты вознаграждения. В отношении каждого результата устанавливается свой перечень случаев свободного использования.

Основными случаями свободного использования для большинства результатов интеллектуальной деятельности являются: 1) использование результата в личных целях без извлечения прибыли и 2) «исчерпание

исключительного права», когда допускается перепродажа материального носителя и некоторые иные способы использования результата интеллектуальных прав без согласия правообладателя, если материальный носитель был введен в гражданский оборот на территории России с согласия правообладателя.

Именно поэтому возможна свободная перепродажа произведенных за рубежом смартфонов, автомобилей, книг, компакт-дисков и т.п., которые буквально «напичканы» авторскими или патентными правами, да к тому же еще и маркированы товарными знаками. Однако надо помнить про важнейшее условие для такой свободной перепродажи — первоначальный законный ввоз товара в Россию правообладателем произведен с его согласия, т.е. официальным дилером, которому право на ввоз и первичную продажу предоставлено правообладателем по лицензионному договору. При отсутствии этого условия товары будут считаться контрафактными.

§ 4. ОБОРОТОСПОСОБНОСТЬ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА НА РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1. Поскольку результаты интеллектуальной деятельности являются нематериальными благами, они не могут отчуждаться или переходить к другим лицам в порядке правопреемства или иными способами. Правообладатель распоряжается не самим объектом интеллектуальных прав, а исключительным правом на большинство результатов интеллектуальной деятельности, т.е. в обороте участвует не результат интеллектуальной деятельности, а исключительное право на такой результат. В то же время не всякое исключительное право является оборотоспособным (например, полностью необоротоспособно исключительное право на наименование места происхождения товаров).

2. Основными формами оборота исключительного права являются переход исключительного права (по договору и без договора), выдача лицензии на право использования результата интеллектуальной деятельности, залог исключительного права.

Для всех договоров в сфере оборота исключительного права (включая договор залога) обязательным (под страхом недействительности) является соблюдение письменной формы.

Если результат интеллектуальной деятельности подлежит государственной регистрации, то переход исключительного права по договору или без договора, залог исключительного права либо предоставление права пользования результатом интеллектуальной деятельности по лицензии также подлежат государственной регистрации.

3. Особенности оборота исключительного права заключаются в следующем.

1. Переход исключительного права.

Отчуждение исключительного права от правообладателя и переход его к другим лицам происходит по договору. В этом случае исключительное право переходит к другим лицам в полном объеме.

Договор об отчуждении исключительного права — это соглашение, по которому одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне (приобретателю), а приобретатель обязуется оплатить правообладателю вознаграждение в оговоренной форме, если только договором прямо не предусмотрена безвозмездность договора.

Исключительное право может перейти к другим лицам в полном объеме и без договора — в порядке правопреемства (наследование для физических лиц, реорганизация для юридических лиц).

2. Лицензия на право использования результата интеллектуальной деятельности.

Правообладатель может передать другому лицу не исключительное право в полном объеме, а только правомочия (все или некоторые из них), входящие в состав исключительного права, на определенный срок. Такое распоряжение исключительным правом осуществляется путем выдачи правообладателем лицензии другим лицам на право использования результата интеллектуальной деятельности. Лицензия может быть исключительной (при выдаче такой лицензии определенному лицу правообладатель лишается возможности выдавать лицензии другим лицам на использование того же результата интеллектуальной деятельности теми же способами) и неисключительной (правообладатель не теряет возможности выдавать лицензии другим лицам на использование того же результата интеллектуальной деятельности теми же способами).

В некоторых случаях в сфере патентного права предусматривается выдача принудительной лицензии по решению суда. В остальных случаях выдача лицензии осуществляется только по воле правообладателя и оформляется лицензионным договором.

Лицензионный договор — это соглашение, по которому одна сторона — обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата в предусмотренных договором пределах (территория, способы использования) на определенный срок, а лицензиат обязуется оплатить правообладателю

вознаграждение в оговоренной форме, если только договором прямо не предусмотрена безвозмездность договора.

Лицензиат вправе заключать сублицензионные договоры при письменном согласии лицензиара.

§ 5. ОСОБЕННОСТИ ЗАЩИТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ (МЕРЫ ЗАЩИТЫ И МЕРЫ ОТВЕТСТВЕННОСТИ)

1. Специфика интеллектуальных прав, заключающаяся в их нематериальности, исключает применение таких способов защиты, которые рассчитаны на материальные объекты (так, невозможна виндикация патентных прав).

Разнородность интеллектуальных прав предполагает дифференцированный подход к их защите. Соответственно, предусматривается защита личных неимущественных прав (ст. 1251 ГК) и защита имущественных исключительных прав (ст. 1252 ГК).

Способами защиты, общими для защиты личных неимущественных и исключительных прав, являются:

- признание права;
- пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (включая случаи признания недействительными патента или решения о государственной регистрации средств индивидуализации);
- публикация решения суда о допущенном нарушении.

Специальными способами защиты **неимущественных** интеллектуальных прав являются:

- компенсация морального вреда;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права.

Специальными способами защиты **исключительных** интеллектуальных прав являются:

- изъятие контрафактного материального носителя и его уничтожение;
- изъятие и уничтожение оборудования, устройств и материалов, главным образом используемых или предназначенных для совершения нарушения исключительных прав;
- возмещение убытков;
- взыскание компенсации вместо возмещения убытков (при нарушении авторских, смежных, патентных прав, прав на товарный знак и прав на наименование места происхождения товара).

2. Поскольку интеллектуальные права являются правами абсолютными, в способах их защиты преобладают меры защиты нарушенных

прав (такие меры применяются вне зависимости от вины нарушителя). Мерами ответственности являются только взыскание компенсации и возмещение убытков при нарушении исключительных прав (такие меры применяются при наличии вины нарушителя, за исключением нарушений, допущенных при осуществлении предпринимательской деятельности).

Способы защиты нарушенных интеллектуальных прав применяются автономно за каждый способ использования результата интеллектуальной деятельности, осуществленный нарушителем без согласия правообладателя.

Так, к юридическому лицу, продающему компакт-диски с музыкальными композициями, помещенными без согласия обладателей исключительных авторских и смежных прав (авторов текста, музыки и исполнителей), могут быть применены за *несанкционированное распространение экземпляров произведения* одновременно такие меры ответственности, как изъятие контрафактных дисков и их уничтожение, а также, например, возмещение убытков — хотя бы продавец не знал и не мог знать о допущенном им нарушении интеллектуальных прав. К производителю контрафактных дисков за *несанкционированное изготовление экземпляров произведения* могут быть одновременно применены такие способы защиты, как изъятие самих контрафактных дисков, оборудования для их производства и уничтожение дисков и оборудования, а также, например, взыскание компенсации (в размере от 10 тыс. до 5 млн руб. за каждую музыкальную композицию, помещенную на диске, либо в двукратном размере стоимости изъятых дисков, либо в двукратном размере стоимости права использования каждой композиции).

3. Защита нарушенных интеллектуальных прав осуществляется по общему правилу в судебном порядке. Важной особенностью являются некоторые случаи обязательной досудебной защиты в административном порядке; к таким случаям относится признание недействительным патента или решения о государственной регистрации средств индивидуализации. Защита личных неимущественных интеллектуальных прав в любом случае осуществляется в судебном порядке (в том числе когда патент признается недействительным из-за нарушения личных неимущественных прав).

Глава 19

АВТОРСКОЕ ПРАВО.

ПРАВА, СМЕЖНЫЕ С АВТОРСКИМИ

§ 1. ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

1. Нормами гл. 70 ГК регулируются отношения, возникающие по поводу таких результатов интеллектуальной деятельности, как произведения. К сожалению, российский закон не содержит общего определения произведения. Даны определения лишь отдельных их видов: аудиовизуального, программы для ЭВМ и базы данных (п. 2 ст. 1260, ст. 1261 и 1263 ГК). Нет определения произведения и в законодательстве других стран, в международных конвенциях, в которых участвует наша страна¹. При этом в законе всегда содержались признаки произведения. Охраняться может не любой результат мыслительной деятельности, а только тот, который этими **признаками** обладает, иначе говоря, отвечает **критериям охраноспособности произведения**.

2. **Первый** из них: произведение должно быть *результатом творчества* (п. 7 ст. 1259 ГК). Понятие творчества в законе не дается. Обычно оно определяется как создание новых по замыслу культурных или материальных ценностей. В соответствии со ст. 3 Основ законодательства РФ о культуре (Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3612-1) творческая деятельность — это создание культурных ценностей и их интерпретация. В широком понимании — это создание чего-либо нового, ранее не существовавшего, либо новая комбинация уже известных элементов. Если труд автора действительно был творческим, в итоге обязательно появится что-то новое, оригинальное. Следует заметить, что в разных правовых системах подходы к пониманию оригинальности различаются. Для стран общего права достаточно того, чтобы следующее произведение не было копией предыдущего. В романо-германской системе подход более строгий. Считается, что произведение должно нести

¹ Основные из них — Бернская от 9 сентября 1886 г. об охране литературных и художественных произведений, Всемирная (Женевская) от 6 сентября 1952 г. об авторском праве, Стокгольмская от 14 июля 1967 г. об учреждении ВОИС.

отпечаток индивидуальности автора. Как говорил С. Батлер, любое человеческое творение, будь то литература, музыка или живопись, — это всегда автопортрет¹. А думает и выражает свои мысли каждый человек по-своему. Поэтому творчество и копирование — взаимоисключающие понятия. Произведение искусства уникально по своей природе. По мнению Э.П. Гаврилова, оригинальны только неповторяющиеся творческие результаты². И.А. Зенин полагает, что оригинальность произведения — это следствие неповторимости индивидуальных способностей автора и самостоятельности его труда³. Интересно, что в дореволюционной России охранялись лишь те лекции, которые были подготовлены профессорами⁴.

Итак, итогом самостоятельной творческой деятельности может быть только новое произведение, не похожее на ранее созданные. Достаточен ли уровень творчества для того, чтобы можно было говорить о появлении нового произведения? В неочевидных случаях на этот вопрос могут ответить специалисты в конкретной области искусствознания.

В философии различаются категории формы и содержания. В каждом произведении можно выделить его содержание (например, для литературного произведения — это сюжет) и форму (способ представления этого сюжета с помощью выразительных средств). Что же охраняется авторским правом? По мнению большинства ученых — форма «подачи» содержания. Поэтому сюжет может быть заимствован, использование его другими лицами не нарушает прав первого автора. История культуры знает немало тому примеров. Небольшая новелла П. Мериме «Кармен», написанная им в XIX в., позднее легла в основу либретто одноименной оперы Ж. Бизе. В XX в. композитор Р. Шедрин, используя музыку Ж. Бизе, создал балет на эту же тему. Снято немало фильмов на этот сюжет. Всякий раз менялась художественная форма, а содержание оставалось прежним. Таким образом, авторское право защищает от копирования формы произведения. На сами идеи, концепции (а это и есть содержательная часть произведения) авторское право не распространяется, т.е. они не охраняются, следовательно, могут быть использованы любыми лицами без согласования с автором произведения.

¹ Энциклопедия мудрости. М., 2008. С. 535.

² Гаврилов Э.П. Оригинальность как критерий охраны объектов авторским правом // Патенты и лицензии. 2004. № 6.

³ Зенин И.А. Гражданское право: Учебник для вузов. М., 2007. С. 201.

⁴ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М., 1995. С. 256.

Юридически безразличны назначение и достоинство произведения. Такая позиция законодателя основана на том, что каждый человек воспринимает, понимает и оценивает произведения искусства по-своему. То, чем восхищается один, может вызывать отвращение у другого. Давая такую формулировку, закон позволяет уйти от субъективизма при решении вопроса о предоставлении правовой охраны.

3. Второй признак произведения — *объективная форма выражения*.

Само по себе произведение — идеальный объект. Оно сначала возникает в виде замысла и только потом выражается автором вовне. Теперь оно уже может быть воспринято другими людьми. **Форм выражения** много: **письменная** (текст, звукозапись, изображение), **устная** (публичное исполнение), **объемно-пространственная** (скульптура) и др. Способ выражения не имеет юридического значения, он может быть любым. Произведение как бы «едино в двух лицах»: с одной стороны, это **нематериальный объект**, с другой — **вещь**, в которой оно воплощено.

Законодательством многих стран, а также в Женевской конвенции этот признак сформулирован иначе: необходимо наличие **материальной формы** выражения, т.е. произведение должно быть зафиксировано на каком-либо материальном носителе (оригинал произведения, его экземпляры и др.). Следовательно, те результаты творчества, которые не имеют овеществленной формы, не охраняются. В Российской Федерации объектом авторского права признается и то произведение, которое пока не материализовано в какой-либо вещи (стихи прозвучали, танец, музыкальное произведение исполнены, но никак не записаны). Не исключена ситуация, когда кто-либо, обладающий хорошей зрительной или слуховой памятью, единожды увидев (услышав) чужое произведение, затем опубликует его под своим именем, опередив истинного автора¹. Наш закон позволяет применить меры защиты и в данной ситуации.

4. Итак, **признаков произведения всего два**. Результат творчества, отвечающий этим критериям охраноспособности, становится объектом авторского права и получает защиту с момента его создания. Причем это может быть и не законченное произведение (этюд, набросок). Не требуется соблюдение каких-либо формальностей (регистрации, как в патентном праве, какого-либо удостоверения и т.п.). Исключение сделано

¹ Справедливости ради стоит отметить, что феноменальная память может сослужить и хорошую службу. Из истории музыки известно, что русский композитор А.П. Бородин увертюру к своей последней опере «Князь Игорь» успел проиграть лишь друзьям из «Могучей кучки» и вскоре умер, не записав ничего. Затем А. Глазунов, входивший в это объединение, по памяти воспроизвел услышанное. Опера исполняется до сих пор, при этом автором указан А.П.Бородин.

для программ для ЭВМ и баз данных (ст. 1262 ГК) — они могут быть зарегистрированы, но это право, а не обязанность автора. Ранее по нормам русского авторского права художнику следовало пройти непростую процедуру: свою картину надо было предъявить нотариусу, получить от него удостоверение, затем известить Императорскую академию художеств, которая делала публикацию в своих ведомостях¹. В США и сегодня охраняются только те произведения, которые зарегистрированы в Бюро охраны авторских прав Библиотеки конгресса США.

5. Охраняется не только произведение в целом, но и его отдельные части при условии наличия у них обоих признаков произведения. Это могут быть оригинальное название произведения, фраза, персонаж.

Не предоставляется охрана официальным документам (в том числе нормативным и судебным актам), их переводам, государственной символике, денежным знакам, произведениям народного творчества, не имеющим конкретных авторов, и сообщениям информационного характера (п. 6 ст. 1259 ГК).

6. **Виды произведений.** Их классификация может быть проведена по различным критериям, например, по **видам искусства** (литературные, музыкальные, графические, архитектурные и др.). Законом определен режим таких **произведений** как **производные** (созданные в результате переработки оригинального произведения), **составные** (сборники, например, научных трудов, энциклопедии, базы данных, интернет-сайты и т.п.), **фильмы** (по терминологии закона — аудиовизуальные произведения), **служебные** (созданные в рамках трудовых обязанностей автора), произведения **архитектуры** и **садово-паркового искусства**. В ст. 1240 ГК выделены **сложные** объекты, такие как театрально-зрелищные мероприятия, мультимедийные продукты и др.

§ 2. СУБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

В теории права традиционно выделяются субъекты **первоначального** и **производного авторского права**. **Первоначально** право возникает у самого автора, которым может быть только **физическое лицо**, чьим творчеством было создано произведение. Законом введена презумпция авторства — им считается тот, чье имя указано на экземпляре произведения, пока не доказано обратное (ст. 1257 ГК). Если одно произведение создается творческими усилиями нескольких лиц, возникает **соавторство**. Оно может быть **раздельным**, при котором можно определить творческий вклад каждого из соавторов. Тогда у каждого из них есть

¹ *Шершеневич Г.Ф.* Указ. соч. С. 259.

авторское право на свою часть, имеющую самостоятельное значение, а также на все общее произведение. Классический пример — учебники, написанные авторским коллективом. Если же выделить вклад каждого участника творческого процесса невозможно, соавторство считается **нераздельным**. При нем у каждого соавтора появляется право лишь на произведение в целом. В качестве примера можно назвать произведения братьев Вайнеров, братьев Стругацких.

Субъектами производного авторского права являются правопреемники автора: его наследники, а при жизни автора — контрагенты по договорам.

§ 3. СОДЕРЖАНИЕ СУБЪЕКТИВНОГО АВТОРСКОГО ПРАВА

1. Авторское право, как и любое субъективное право, предоставляет его правообладателю определенные возможности. Если в содержание субъективного права собственности входит три возможности, то в авторском праве их значительно больше, поэтому удобнее будет их классифицировать.

2. **Исключительное право.** Это единственное имущественное право из всех авторских правомочий. Его содержание составляет возможность использовать произведение в любой форме и любым законным способом (п. 1 ст. 1270 ГК). В указанной статье дан перечень возможных способов использования произведения. Их 11, но перечень не закрытый, поэтому могут быть и иные.

По своей природе это абсолютное право (можно сказать, монопольное), как и право собственности. В.А. Дозорцев относил его к одной из ветвей абсолютных прав¹. Сказанное означает, что использовать произведение может только сам правообладатель, все остальные — лишь с его согласия, т.е. путем заключения с ним договора. Поэтому любое бездоговорное использование является нарушением авторского права. Из этого общего правила есть исключения — случаи свободного (без заключения соглашения) использования, предусмотренные ст. 1273–1279 ГК. Это ограничение свободы автора установлено в интересах общества, которое заинтересовано в максимальной доступности произведений. Еще одним противовесом власти автора является установление срока действия исключительного права. Оно (право) существует с момента создания произведения и прекращается по истечении 70 лет после смерти автора. Точнее, этот срок по общему правилу начинает течь с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Затем произведение становится общественным

¹ Дозорцев В.А. Понятие исключительного права // Юридический мир. 2000. № 3.

достоянием, и его может использовать любое лицо без заключения договора с наследниками автора и без выплаты вознаграждения.

Исключительное право оборотоспособно, оно может перейти к другим лицам по договору либо в порядке универсального правопреемства (при наследовании или реорганизации юридического лица — правообладателя).

Для оповещения о наличии исключительного права может быть проставлен знак охраны авторского права в виде латинской буквы «С» в окружности (от англ. *copyright*) с указанием правообладателя и года опубликования.

3. Помимо имущественного (исключительного) права у автора одновременно появляются и **личные неимущественные права** (по законодательству других стран — моральные). Они сродни обычным гражданско-правовым правам такого рода: принадлежат личности как таковой, непередаваемы и не имеют срока действия, поэтому охраняются бессрочно. Если имущественное право возникает лишь одно, то личных неимущественных прав появляется сразу несколько:

1) **право авторства** — это возможность считаться создателем (творцом) произведения;

2) **право на имя** — это возможность, предоставленная только автору, выбрать по своей воле один из трех вариантов: указать собственное имя или псевдоним (вымышленное имя) либо совсем не указывать имени (выпустить произведение в свет анонимно);

3) **право на обнародование** — это возможность довести произведение до сведения неопределенного круга лиц, ознакомить с ним общество. Способы обнародования могут быть различными. Авторским правом охраняются и необнародованные произведения, поэтому при жизни только автор может принять решение об его обнародовании. После смерти автора это могут сделать его правопреемники при условии, что обнародование не будет противоречить воле автора, которую он выразил письменно. Например, он в дневнике сделал запись о своем нежелании выпускать произведение в свет;

4) **право на отзыв** — это возможность для автора, сначала приняв решение об обнародовании произведения, затем отозвать его (например, посчитав, что оно нуждается в доработке). Не зря говорится: нет предела совершенству. Такая возможность у автора есть, но он обязан возместить причиненные этим убытки, к примеру, издательству, начавшему уже работу с его рукописью;

5) **право на неприкосновенность** — это возможность воспрепятствовать любому вмешательству в форму произведения. Оно должно существовать

в том виде, в каком его создал автор. Он, и только он, может изменять собственное произведение, все остальные — лишь с согласия автора при его жизни. Затем такое разрешение может дать его правопреемник при условии, что это не будет противоречить выраженной письменно воле автора, не исказит его замысел и не нарушит целостность восприятия произведения.

4. Помимо исключительного права и личных неимущественных прав автор наделен и *иными интеллектуальными правами*.

1. Право доступа позволяет художнику, передавшему свою картину (например, по договору купли-продажи или дарения), потребовать от ее собственника обеспечения возможности воспроизвести (скопировать) свою картину. Введением (с 1991 г.) этого правила законодатель разрешил конфликт между собственником оригинала картины, имеющим на него вещное право собственности, и художником, которому принадлежат интеллектуальные права. Право доступа касается только произведений изобразительного искусства и архитектуры.

2. Право следования — это возможность художника при публичной (через галерею, художественный салон и т.п.) перепродаже его картины по более высокой цене получить определенную часть цены перепродажи¹, по тексту Бернской конвенции — **право долевого участия** в каждой продаже, следующей за первой. Оно позволяет еще при жизни автора «воздать ему должное»², потому что повышение цены на произведение свидетельствует о признании обществом значимости работ художника. Право следования распространяется и на автографы (рукописи, выполненные авторами литературных либо музыкальных произведений), которые высоко ценятся в мире искусства.

3. Право на получение вознаграждения (гонорара) за создание служебного произведения (п. 2 ст. 1295 ГК). По природе это имущественное право, но оно по общему правилу необоротоспособно, так как не может перейти ни по договору, ни по наследству.

§ 4. ДОГОВОРЫ В ОБЛАСТИ АВТОРСКОГО ПРАВА

1. Исключительное право на произведение может быть передано по тем же соглашениям, которые были рассмотрены в общих положениях об интеллектуальных правах: лицензионным, в том числе издательским, об отчуждении права, о его залоге. Но наряду с ними

¹ Размеры таких отчислений установлены Постановлением Правительства РФ от 19 апреля 2008 г. № 285, принятым в развитие положений ГК.

² Так бывает не всегда, например у Ван Гога, посмертно признанного великим, при жизни купили всего одну картину.

в авторском праве есть особые договоры, опосредующие оборот прав только на произведения науки и искусства.

2. Договор об отчуждении оригинала произведения. В силу двойственности объекта авторского права (как произведение он нематериален, но обычно существует на каком-либо материальном носителе) при передаче оригинала (вещи телесной, в которой произведение воплощено) право собственности на оригинал возникает у его приобретателя. Что касается интеллектуального исключительного права, оно по общему правилу не переходит по договору, а сохраняется за автором (а после его смерти — его наследниками). Правда, иное (переход к приобретателю и вещного, и исключительного права) может быть установлено соглашением. Договоры такого рода заключаются нередко собственниками художественных галерей, занятых приобретением произведений искусства для их показа. В целях развития рынка художественных ценностей, обеспечения доступности произведений искусства для общества в п. 2 ст. 1291 ГК установлено, что даже если договор не предусматривает перехода исключительного права к приобретателю, отдельные элементы этого права у него все же появляются. Он, в частности, может сам демонстрировать картины, передавать их на другие выставки, фотографировать (копировать) их для издания каталога организуемой выставки либо каталога своей коллекции.

3. Договор авторского заказа. Это соглашение, заключаемое еще до появления произведения. По нему автор обязуется его создать и передать материальный носитель произведения заказчику, поэтому предметом договора являются права на будущий результат интеллектуальной деятельности. По общему правилу это возмездная сделка. Овеществленный результат может быть передан в собственность заказчика (и это общее правило) либо в его временное пользование. Что касается исключительного права, то оно по общему правилу к заказчику не переходит (ни на время, ни навсегда), но условие об этом может быть включено в договор по воле сторон.

4. Статьей 1286.1 ГК введен упрощенный порядок заключения **лицензионных договоров** в сфере авторского права. Такая лицензия именуется **открытой**. Все условия будущего соглашения должны быть доступны неопределенному кругу лиц, например, размещены в Интернете (по сути, это публичная оферта), причем таким образом, чтобы с ними можно было ознакомиться до начала использования произведения. Акцептом в таком случае будет совершение действия, указанного в оферте (к примеру, нажатие кнопки «согласен» в интерфейсе компьютерной программы при ее загрузке и (или) установке). По способу заключения — это известный гражданскому праву договор присоединения (ст. 428 ГК).

Данное соглашение может быть заключено на условиях только **простой (неисключительной)** лицензии. К существенным условиям отнесен лишь предмет. Договор может быть возмездным, но при этом цена не становится существенным условием (в отличие от обычных лицензий и договора об отчуждении права). Несущественными также являются условия о территории действия соглашения (если она не определена, это весь мир), сроке действия договора (при его отсутствии соглашение действует пять лет, а по программам для ЭВМ и базам данных — весь срок действия исключительного права). В качестве обычного (несущественного) может быть включено условие о праве лицензиата создавать производные произведения (о праве лицензиата на переработку оригинального произведения лицензиара). При этом установлено, что в дальнейшем при использовании производного произведения лицензиата любыми иными лицами не надо будет получать согласие лицензиара.

§ 5. ЗАЩИТА АВТОРСКИХ ПРАВ

Для этого можно воспользоваться разными мерами. Правообладатель вправе различными способами поместить на экземплярах информацию о себе, о допущенных им условиях использования произведения, в том числе проставить знак авторско-правовой охраны. Для контроля за доступом к произведению и исключения его несанкционированного использования могут быть применены и технические средства защиты (ст. 1299 ГК). Если произошло нарушение прав, можно воспользоваться общими мерами защиты и ответственности, предусмотренными соответствующими статьями гл. 69 ГК. В том числе можно применить меру, альтернативную взысканию убытков: потребовать выплаты компенсации. Для определения ее размера на выбор правообладателя предложено три варианта: 1) денежная сумма в пределах от 10 тыс. до 5 млн руб.; 2) двукратная стоимость контрафактных (т.е. изготовленных и используемых с нарушением исключительного права — п. 4 ст. 1252 ГК) экземпляров; 3) двукратная стоимость исключительного права. В связи с распространенностью нарушений авторских прав в Интернете суд может принять меры по ограничению доступа к материалам, в которых содержатся незаконно используемые произведения.

§ 6. ПРАВА, СМЕЖНЫЕ С АВТОРСКИМИ

Само название прав, о которых пойдет речь, свидетельствует об их близости к авторским¹.

¹ В Соглашении ТРИПС используется термин *related* — связанные права.

Творческие личности заинтересованы в том, чтобы их произведения стали известны людям. Причины разные: это и удовлетворение честолюбия, и возможность получить вознаграждение и т.д. Но для того чтобы это случилось, надо довести результат творчества до публики. Иногда это делает сам автор, но чаще другие лица — исполнители. Много столетий их труд считался мастерством, но не творчеством, потому что они всего лишь исполняют чужие произведения. И, возникнув в XIX в. (после появления возможности аудиофиксации исполнений), только в XX в. была реализована идея о необходимости охраны тех, кто знакомит общество с достижениями культуры, путем наделения их интеллектуальными правами. Была принята **международная (Римская) конвенция по охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм, вещательных организаций** от 26 октября 1961 г. Постепенно в законодательство многих (но все же до сих пор далеко не всех) стран, в том числе и России, были включены нормы о смежных правах.

§ 7. СУБЪЕКТЫ СМЕЖНЫХ ПРАВ

Их перечень четко и исчерпывающе определен в законе.

1. **Исполнитель.** Это физическое лицо, которое непосредственно исполняет чье-то произведение (**артисты**) — певцы, музыканты, танцоры и т.п. Иногда автор произведения и исполнитель совпадают, когда, например, А. Розенбаум сам поет свои песни, М. Жванецкий сам исполняет свои юмористические произведения. Кроме артистов, это еще и **организаторы исполнения**: дирижер и режиссер-постановщик спектакля, которые сами обычно не вовлечены в исполнительский процесс (правда, В. Спиваков, Ю. Башмет порой берут в руки скрипку и одновременно с дирижированием становятся исполнителями). Но без труда дирижера невозможно представить исполнение музыкального произведения оркестром, особенно если это произведение большой формы (симфония, опера и т.п.). Поведение драматических актеров тоже должно быть подчинено общему замыслу, скоординировано.

2. **Изготовитель фонограммы** (звукозаписывающая организация). Это лицо, которое впервые записало¹ звучание чьего-либо исполнения или какие-то иные звуки.

3. **Организация эфирного и кабельного вещания** (далее — вещательная организация) — юридическое лицо, которое сообщает в эфир или по кабелю (осуществляет вещание) радио- и телепередачи.

¹ По терминологии ГК — взяло на себя инициативу и ответственность за это.

4. Изготовитель базы данных. С развитием производства и введением в экономический оборот баз данных возникла необходимость предоставить правовую охрану тем, кто этим занимается, вкладывая свои силы и средства (финансовые и технические) в их создание. Изготовитель базы данных — это любое (физическое или юридическое) лицо, которое выступило в роли организатора работ интеллектуального (по сбору, обработке и расположению входящих в базу материалов) и технического (само изготовление) характера.

5. Публикатор. Иногда произведения, написанные автором, при его жизни остаются неизвестными. И. Бах, создавший бессмертные произведения, служил простым органистом в церкви. После смерти о нем забыли, и только через 80 лет другой композитор Я. Мендельсон, обнаружив его ноты и опубликовав их, открыл его гений людям. В XX в. в обществе постепенно сформировалось мнение, что труд таких людей должен быть оценен по заслугам в виде предоставления им возможности получать доход от использования опубликованного ими чужого произведения. Публикатором признается гражданин, который сам обнаружил чье-то произведение, ранее «не видевшее свет», или это организовал.

§ 8. ОБЪЕКТЫ СМЕЖНЫХ ПРАВ

1. В отношении объекта прав исполнителей нет единства мнений ученых и практиков. Как представляется, в этом вопросе важно определить, что копируют незаконные подражатели («двойники») артистов. Они пытаются воспроизвести особый, присущий именно этому актеру стиль (его манеру поведения, движения, голос, использованные им для создания художественного образа какого-либо персонажа). Следовательно, охраняться должен созданный исполнителем его *своеобразный стиль*.

Это касается и других субъектов права на исполнение. Исполнения одного и того же музыкального произведения под руководством разных дирижеров будут отличаться друг от друга. Один и тот же спектакль каждый режиссер ставит по-своему. Поэтому нередко в театр (музыкальный или драматический) приглашаются режиссеры и дирижеры «со стороны».

Для облегчения доказывания в случае спора законом введено условие о необходимости фиксации исполнения, т.е. выражения в форме, позволяющей с помощью технических средств его воспроизвести и распространить (п. 1 ст. 1304 ГК). Такое же условие предусмотрено и для результатов труда дирижеров (это исполнение

произведения оркестром под его управлением) и режиссеров-постановщиков (сценическое решение драматического произведения, постановка спектакля).

2. Для изготовителя фонограммы объектом охраны выступает сама *звукозапись* (фиксация звуков, позволяющая воспроизводить их неоднократно).

3. Для вещательной организации — сообщение передачи в эфир или по кабелю (*процесс вещания* как передача сигнала).

4. Для изготовителя базы данных объектом охраны выступает сама *база данных* как совокупность определенных материалов, систематизированных таким образом, чтобы их можно было найти и обработать с помощью ЭВМ (абз. 2 п. 2 ст. 1260 ГК). Это своеобразное электронное хранилище информации.

Если при создании базы данных творчески были отобраны и расположены ее элементы, она охраняется нормами авторского права как составное произведение (сборник), а у ее составителя, соответственно, появляется набор правомочий автора. Нетворческие базы данных не могут охраняться в качестве объектов авторского права, но их создание (особенно крупных) требует немалых затрат. При этом извлечь из них необходимые данные (а затем использовать их, в том числе и в коммерческих целях) не представляет большого труда. Нормы § 5 гл. 71 ГК позволили ввести охрану для изготовителей и таких баз данных путем предоставления им не авторских, а смежных прав при условии, что база данных включает не менее 10 тыс. элементов.

5. Объектом охраны прав публикатора является то *произведение другого автора*, с которым он ознакомил общество. Обязательное условие: произведение должно быть неохраняемым. Следовательно, в отношении него уже истек срок действия авторского права, либо оно никогда не охранялось авторским правом. Последнее возможно хотя бы потому, что условия предоставления охраны в разных странах могут различаться (это допускается международными актами).

§ 9. СОДЕРЖАНИЕ СУБЪЕКТИВНОГО СМЕЖНОГО ПРАВА

1. В законе содержание субъективного права излагается отдельно для каждого из субъектов смежных прав (ст. 1313—1344 ГК). И все же могут быть выделены **общие подходы**.

На все объекты смежных прав возникает одно **имущественное — исключительное право**, понимаемое как возможность использовать охраняемый объект. Набор способов его реализации похож на тот, что указан в нормах авторского права.

2. Различаются сроки действия этого права. Для исполнителя — в течение всей его жизни, но не менее 50 лет после того, как исполнение было осуществлено или записано либо передано вещательной организацией. Для изготовителя фонограммы или вещательной организации — 50 лет с момента осуществления звукозаписи либо вещания. Для изготовителя базы данных — 15 лет после создания базы. Для публикатора — 25 лет после обнародования чужого произведения. Все указанные сроки начинают течь с 1 января года, следующего за тем, в котором произошли указанные события.

3. **Исключительное право оборотоспособно**, т.е. оно может быть передано по договору или перейти в порядке универсального правопреемства.

4. Исполнители и изготовители фонограмм для оповещения о принадлежности им исключительного права могут использовать знак охраны смежных прав. В отличие от такого же знака в авторском праве здесь используется латинская буква «Р» (от англ. *phonogramma*).

5. **Личные неимущественные права.** Труд исполнителей (наконец-то!) признан творческим, поэтому у артистов, режиссеров-постановщиков и дирижеров на результат их труда возникает право авторства.

Право на имя (возможность указать свое имя, а для организации — наименование) предоставлено исполнителям, звукозаписывающим организациям, изготовителям баз данных и публикатору. Свое имя публикатор указать может, а имя автора произведения, которое он обнародует, — обязан.

Право на обнародование есть у студий звукозаписи и изготовителей баз данных. Исполнители в таком праве не нуждаются, так как исполнение всегда происходит для публики. Исполнение не может быть необнародованным. А для публикатора обнародование чужого произведения — условие возникновения его смежных прав. Пока не произойдет обнародование, нельзя говорить о публикаторе, а значит, и не появятся смежные права.

Правом на неприкосновенность наделены исполнители, изготовители фонограмм и публикатор.

Иными (по терминологии ст. 1226 ГК) интеллектуальными правами субъекты смежных прав не наделены.

Глава 20

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫЕ ПРАВА НА РЕЗУЛЬТАТЫ ТЕХНИЧЕСКОГО И ХУДОЖЕСТВЕННО-ТЕХНИЧЕСКОГО ТВОРЧЕСТВА (ПРАВО ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ)

§ 1. ПРАВА НА ИЗОБРЕТЕНИЕ, ПОЛЕЗНУЮ МОДЕЛЬ, ПРОМЫШЛЕННЫЙ ОБРАЗЕЦ (ПАТЕНТНОЕ ПРАВО)

1. Принципы правовой охраны результатов технического творчества.
Патентное право. *Техническое творчество — такая научно-техническая творческая деятельность, цель которой — разработка новых технических (прикладных) идей, создание новых конструкций в промышленности, строительстве, на транспорте и т.д.*¹

Техническое творчество объективируется в материальных продуктах или в технологическом процессе. Охраняемыми результатами технического творчества являются **изобретения и полезные модели** (но не научные открытия, научные теории или математические методы, которые в силу своей фундаментальности не могут монопольно принадлежать первооткрывателю).

Критерий творческой деятельности объединяет результаты технического творчества и результаты художественного творчества (объекты авторского права). Однако принципы правовой охраны результатов технического творчества имеют существенные особенности, которые отличаются от принципов охраны объектов авторского права:

- в результатах технического творчества охраняется идея, т.е. **содержание** научно-технического решения;
- результаты технического творчества являются **повторимыми**, т.е. могут быть одновременно созданы несколькими авторами при параллельном независимом творчестве (идеи, как известно, «носятся в воздухе»);

¹ См.: Красавчиков О.А. Творчество и гражданское право (понятие, предмет и состав подотрасли) // Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005. С. 473.

- результаты технического творчества получают правовую охрану при условии их *новизны* в мировом масштабе;
- установление приоритета (первенства) научно-технического решения осуществляется формально по дате подачи заявки в патентное ведомство любого государства (*дата приоритета*);
- права на результаты технического творчества признаются и охраняются только в случае *государственной регистрации* таких результатов в специальных реестрах патентным ведомством одного или нескольких государств на территории этого государства или государств;
- по итогам государственной регистрации выдается *патент* — документ, удостоверяющий права на результаты технического творчества;
- все заявки, а также решения о государственной регистрации и выдаче патентов находятся *в открытом доступе* (кроме материалов по секретным изобретениям);
- *споры*, связанные с недействительностью патента, рассматриваются по общему правилу *в административном порядке* органом, который является компетентным в технических вопросах, с последующим судебным контролем;
- устанавливаются *краткие сроки* действия исключительного права на результаты технического творчества.

Преимущества патентной охраны, связанные с большей формализованностью и, как следствие, с большей определенностью, привели к тому, что некоторые объекты авторского права получили возможность правовой охраны на указанных выше принципах (объекты двойной охраны по выбору правообладателя). Это объекты, являющиеся результатами художественно-технического творчества.

Художественно-техническое творчество — это творческая деятельность в сфере промышленного (индустриального) дизайна, «имеющая цель улучшить внешние достоинства объектов, производимых в промышленности»¹. Охраняемым результатом художественно-технического творчества является *промышленный образец*.

Особенности правовой охраны результатов технического творчества привели к формированию самостоятельного института «патентное право» — подотрасли интеллектуальных прав.

Патентное право — это институт гражданского права, регулирующий имущественные и личные неимущественные отношения, связанные с официальным признанием, использованием и охраной изобретений, полезных

¹ Определение, которое дал в 1969 г. Т. Малдонадо (см. статью «Промышленный дизайн» в Википедии).

моделей (в сфере технического творчества) и промышленных образцов (в сфере художественно-технического творчества).

2. Объекты патентного права. Условия патентоспособности. Существуют три объекта патентных прав:

1) **изобретение — техническое решение, относящееся к продукту или способу.** Под *продуктом* понимаются *устройство, вещество, штамм* (т.е. чистая культура) микроорганизма, *культура клеток* растений или животных и т.п. Под *способом* понимают *процесс осуществления действий* над материальным объектом с помощью материальных средств. С помощью запатентованного способа часто получают материальный продукт;

2) **полезная модель — техническое решение, относящееся исключительно к устройству.** Устройство — одна из разновидностей продукта: конструкция, машина, механизм, агрегат и т.п., да и просто изделие (шариковая ручка, телефон и т.д.). Полезную модель иногда называют «малое изобретение»;

3) **промышленный образец — решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства.** Под решением внешнего вида изделия понимают решения, которые касаются формы, конфигурации, орнамента и сочетания цветов. В качестве промышленных образцов могут быть зарегистрированы внешний вид автомобилей, смартфонов и прочей бытовой техники, мебели, печатной продукции (обложки книжной серии, этикетки и т.д.), орнамент тканей, расцветка одежды, форма бутылки и т.п.

Различие объектов патентных прав проявляется не только в их отношении к определенным материальным носителям (это фактические различия), но и в условиях патентоспособности (это юридические различия). **Условия патентоспособности** — это критерии, при наличии которых решению предоставляется правовая охрана, а само решение признается подлежащим государственной регистрации.

Условия патентоспособности имеют двоякое значение. С одной стороны, патентное ведомство проверяет решение, содержащееся в заявке на выдачу патента, на соответствие условиям патентоспособности, — проводится предварительная экспертиза заявки по существу, тем самым осуществляется *предварительный контроль* охраноспособности заявленного на регистрацию решения. С другой стороны, после выдачи патента любое лицо может подать в патентное ведомство возражения, в которых указывается на то, что при экспертизе заявки была допущена ошибка, и решение все же не отвечает условиям патентоспособности — в этом случае патентное ведомство может принять решение

о признании патента недействительным, тем самым осуществляется *последующий контроль* охраноспособности запатентованного решения.

В целом условиями патентоспособности являются **новизна, промышленная применимость, изобретательский уровень и оригинальность**. Но для каждого объекта патентных прав существует свой собственный строго определенный набор условий патентоспособности (см. табл. 1):

Таблица 1

Объект патентных прав	Новизна	Промышленная применимость	Изобретательский уровень	Оригинальность
Изобретение	+	+	+	—
Полезная модель	+	+	—	—
Промышленный образец	+	—	—	+

Новизна как условие патентоспособности свойственна всем объектам патентных прав. Новизна объекта патентных прав — это неизвестность его из «уровня техники», т.е. *отсутствие на дату приоритета в общедоступных источниках информации всего мира сведений о решении или даже о фактическом применении решения, в отношении которого запрашивается патент*. Общедоступными являются сведения, доступ к которым открыт для неограниченного круга лиц на законном основании, в том числе и за плату. В первую очередь при определении новизны анализируются патентные материалы: выданные когда-либо патенты, заявки на выдачу патентов (даже если по результатам их рассмотрения было отказано в выдаче патентов).

Промышленная применимость как условие патентоспособности свойственна изобретениям и полезным моделям. Промышленная применимость — это *возможность технического решения быть реализованным практически в соответствии с заявленным предназначением*. Вечный двигатель, например, не будет запатентован именно потому, что на самом деле он не может быть вечным.

Изобретательский уровень как условие патентоспособности свойствен, как это следует из названия, только изобретению. Изобретательский уровень — это *субъективный критерий, когда специалист в соответствующей технической отрасли признает, что представленное решение не вытекает само собой из «уровня техники»*: не создано путем объединения, изменения или совместного использования известных сведений. По данному критерию разграничивают изобретения и полезные

модели. Если решение не имеет изобретательского уровня, оно все же может быть признано полезной моделью при условии новизны. Так, например, в свое время двухкассетный магнитофон не мог претендовать на уровень изобретения, но вполне отвечал критериям полезной модели.

Оригинальность как условие патентоспособности свойственна только промышленному образцу. Оригинальность традиционно считается признаком объектов авторского права. Требование к промышленному образцу иметь как новизну, так и оригинальность объясняется двойной природой промышленного образца как объекта авторского права, охраняемого средствами патентного права. В патентном праве оригинальность понимается в первую очередь как *отсутствие с точки зрения информированного потребителя схожести заявленного на регистрацию промышленного образца до степени смешения с другими уже существующими изделиями*.

3. Интеллектуальные права на объекты патентных прав. Субъекты патентных прав. В состав интеллектуальных прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы входят все три разновидности этих прав:

1) личное неимущественное право (ст. 1356 ГК) — **право авторства**. Это единственное личное неимущественное интеллектуальное право, которое признается за *автором* объекта патентных прав. Имя автора указывается в патенте;

2) иные интеллектуальные права — право на получение патента (ст. 1357 ГК) и право на вознаграждение за использование служебного объекта патентных прав (п. 4 ст. 1370 ГК).

Принципиально важным является **право на получение патента** — право автора или иного физического или юридического лица, к которому это право перешло по договору или в порядке правопреемства, на подачу в патентное ведомство заявки на выдачу патента. Право на получение патента существует со дня создания технического решения и до момента подачи заявки на выдачу патента. Переход права на получение патента к иным лицам не подлежит государственной регистрации (поскольку это право не является исключительным и действует в период, предшествующий государственной регистрации объекта патентных прав). Лицо, реализующее право на получение патента, именуется *заявителем*;

3) **исключительное право** (ст. 1358 ГК) — это *абсолютное имущественное право*, включающее в себя правомочия патентообладателя: а) самому использовать объект патентных прав любым не противоречащим

закону способом; б) по своему усмотрению разрешать другим лицам использование объекта; в) запрещать другим лицам использование объекта. Патент выдается заявителю. **Патентообладателем** именуется лицо, которому принадлежит исключительное право (впервые возникшее у него или перешедшее к нему по договору либо в порядке правопреемства).

Сроки действия исключительного патентного права. Началом срока действия является дата подачи заявки на выдачу патента («дата приоритета»). Длительность сроков устанавливается различная для каждого объекта патентных прав:

- для полезной модели — 10 лет;
- для изобретения — 20 лет (дополнительные сроки, не более пяти лет, существуют только для изобретений, относящихся к лекарственному средству и некоторым удобрениям);
- для промышленного образца — до 25 лет (пять лет первоначального срока с возможностью его продления через каждые пять лет).

4. Содержание исключительного права на объекты патентных прав. Ограничения исключительного права. Содержанием исключительного права являются способы использования объекта патентных прав (ст. 1358 ГК):

- **использование продукта**, т.е. материальной вещи, в которой применены запатентованные изобретение, полезная модель или промышленный образец:

- а) ввоз продукта на территорию РФ,
- б) изготовление продукта,
- в) введение продукта в гражданский оборот (применение, продажа, предложение о продаже и т.п.),
- г) хранение продукта для целей введения продукта в оборот;

- **использование запатентованного способа (применимо только к изобретениям):**

- а) реализация способа, сводящегося к получению продукта,
- б) автоматическое осуществление способа при функционировании уже существующих устройств,
- в) непосредственное применение способа, т.е. осуществление процесса действий, не приводящего к появлению нового продукта.

Ограничениями исключительного права патентообладателя (использование результата интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя) являются:

- свободное использование объекта патентных прав, прежде всего исчерпание исключительного права (п. 6 ст. 1359.4 ГК) и использование

объекта патентных прав для удовлетворения не связанных с предпринимательской деятельностью нужд (п. 4 ст. 1359 ГК);

- использование объекта патентных прав в интересах национальной безопасности (ст. 1360 ГК);
- принудительное лицензирование (ст. 1362 ГК);
- право преждепользования (ст. 1361 ГК) и право послепользования (п. 3 ст. 1400 ГК).

Остановимся на ограничениях, которым присуща специфика патентного права.

Принудительное лицензирование (выдача принудительной лицензии) — это предоставление заинтересованному лицу возможности по решению суда и на установленных судом условиях использовать запатентованный результат, исключительное право на который принадлежит другому лицу. Принудительное лицензирование осуществляется помимо воли патентообладателя, но с выплатой ему вознаграждения.

Существует два случая принудительного лицензирования:

1) в связи с неиспользованием патентообладателем запатентованного решения. Предпосылками выдачи принудительной лицензии в данном случае являются:

- неиспользование или недостаточное использование патентообладателем объекта патентных прав в течение определенного срока,
- отсутствие в связи с неиспользованием объекта достаточного предложения соответствующих товаров, работ, услуг;

2) в связи с патентованием зависимого объекта патентных прав. Зависимое изобретение, полезная модель или промышленный образец — это такие объекты патентных прав, использование которых невозможно без использования других объектов, уже охраняемых патентом. Зависимые решения — это творческое усложнение, дополнение уже существующих решений, в результате чего появляется качественно новое решение.

Предпосылками выдачи принудительной лицензии в данном случае являются:

- наличие двух патентов (основного и зависимого);
- значимость зависимого объекта в техническом и экономическом плане.

Кроме того, в данном случае возможно *перекрестное принудительное лицензирование*: в случае удовлетворения требования обладателя зависимого патента о выдаче принудительной лицензии обладатель основного патента также имеет право на получение лицензии на использование зависимого объекта.

Право преждепользования — это субъективное право лица, не являющегося патентообладателем (преждепользователя), на безвозмездное использование решения, которое охраняется патентом, если неохраняемое решение было создано преждепользователем в процессе параллельного творчества до даты приоритета запатентованного решения.

Преждепользование известно только патентному праву, поскольку только в патентном праве признается, что охраняемое решение не является уникальным (неповторимым). Но тогда получение патента одним из авторов идеи может зависеть от случайности — даты подачи заявки в патентное ведомство. Право преждепользования устанавливается в целях противовеса такому формальному подходу. Право преждепользования принадлежит только автору неохраняемого решения, на третьих лиц не распространяется, само по себе патента не порочит.

Пределы права преждепользования: преждепользователь без согласия патентообладателя не вправе расширять объем использования решения, который существовал до даты приоритета запатентованного решения.

Право послепользования — это субъективное право лица, не являющегося патентообладателем, на безвозмездное использование решения, в отношении которого восстановлено действие досрочно прекращенного патента.

Патентообладатель обязан ежегодно уплачивать пошлины за поддержание в силе выданного патента. При неуплате пошлин за поддержание патента в силе его действие прекращается, но может быть восстановлено. Со дня прекращения действия патента изобретению, полезной модели или промышленному образцу правовая охрана не предоставляется. Следовательно, в указанный период использование объекта является свободным для любых лиц. Если действие патента будет восстановлено, интересы таких добросовестных пользователей должны быть защищены.

Содержание права послепользования сводится к тому, что послепользователь продолжает после восстановления действия патента использовать объект патентных прав без согласия патентообладателя (и без выплаты ему вознаграждения) в объеме, существовавшем в период, когда действие патента было прекращено.

5. Особенности охраны прав на изобретение. В соответствии с установленной процедурой государственной регистрации изобретения выдача патента может наступить через три-четыре года после подачи

заявки. В связи с публикацией сведений о заявке неограниченный круг лиц получает доступ к сведениям о самом решении, находящемся в процессе патентования. Охрана изобретения наступает только после получения заявителем патента, однако срок действия исключительного права отсчитывается от даты приоритета.

Возникает необходимость охраны исключительного права на изобретение задним числом. В то же время необходимо учитывать отсутствие вины в действиях лица, которое не может знать о том, будет ли запатентовано решение, сведения о котором опубликованы. Для этих целей установлена временная правовая охрана изобретения (ст. 1392 ГК). Сущность временной охраны сводится к тому, что лицо, использующее изобретение в период со дня публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента, выплачивает патентообладателю после получения им патента денежную компенсацию (размер компенсации определяется соглашением сторон, а в случае спора — судом). Способы защиты интеллектуальных прав в данном случае не применяются. Выплата компенсации не дает оснований использовать изобретение без разрешения патентообладателя в период после публикации сведений о выдаче патента.

Для полезной модели и промышленного образца временная правовая охрана не предусмотрена (заявка на эти объекты не подлежит публикации, и сроки между датой приоритета и выдачей патента для этих объектов гораздо меньше, чем для изобретения). Соответственно, патентообладатель вправе запретить использование этих объектов на будущее время после выдачи патента, но лишен возможности требовать компенсации за предшествующее время.

§ 2. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ СЕЛЕКЦИОННОГО ДОСТИЖЕНИЯ (гл. 73 ГК)

1. Селекционное достижение — это материальные объекты (сорта растений и породы животных), интеллектуальные права на которые признаются и охраняются по образцу патентных прав.

Критерии охраноспособности селекционного достижения:

- новизна (селекционное достижение не передавалось третьим лицам для использования ранее определенного срока до даты приоритета);
- отличимость (селекционному достижению нет аналогов в официальных каталогах или справочном фонде либо в опубликованных описаниях);
- однородность (у селекционного достижения при размножении сохраняются единые признаки);

- стабильность (селекционное достижение сохраняет основные признаки после неоднократного размножения).

В число иных интеллектуальных прав входит право на наименование селекционного достижения.

2. Срок действия исключительного права: 30 лет (35 лет на сорта винограда и некоторые другие растительные культуры и породы).

К числу действий, не являющихся нарушением исключительного права, относится использование охраняемого селекционного достижения в качестве исходного материала для создания других сортов растений и пород животных, а также их использование (т.е. отсутствует понятие зависимого селекционного достижения).

Патентообладатель обязан поддерживать признаки селекционного достижения. При утрате селекционным достижением признаков, которые ведут к несоответствию критериям однородности и стабильности, действие патента прекращается досрочно.

§ 3. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ СЕКРЕТА ПРОИЗВОДСТВА (гл. 75 ГК)

1. Секрет производства (ноу-хау) — это имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.):

- о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере;
- о способах осуществления профессиональной деятельности.

2. Условия правовой охраны:

- 1) сведения неизвестны третьим лицам;
- 2) у третьих лиц отсутствует свободный доступ к сведениям на законном основании;
- 3) обладатель сведений принял разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны¹.

В отношении секрета производства существует только одно интеллектуальное право — имущественное исключительное право использования секрета производства любым не противоречащим закону способом,

¹ Режим коммерческой тайны, перечень не подлежащих охране сведений и порядок предоставления составляющей коммерческую тайну информации определяются в соответствии с Законом о коммерческой тайне (п. 57 Постановления Пленумов ВС РФ, ВАС РФ № 5/29).

в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений.

3. Субъект исключительных прав: обладатель сведений, составляющих секрет производства.

В отношении одного и того же секрета производства возможно существование нескольких самостоятельных исключительных прав, принадлежащих разным субъектам, в том случае, когда эти субъекты добросовестно и независимо друг от друга становятся обладателями сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства.

4. Срок действия исключительного права: до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих содержание секрета производства. При утрате конфиденциальности (как в результате осознанных действий правообладателя, так и в результате случайных или злонамеренных действий третьих лиц) исключительное право прекращается у всех правообладателей.

Результаты научно-технической деятельности могут охраняться как патентным правом (изобретения и полезные модели), так и режимом секрета производства. В связи с этим перед лицом, имеющим право на получение патента, стоит проблема выбора. Достоинствами патентного права являются прочность и определенность правовой охраны, а также невозможность для нескольких субъектов получить самостоятельные патенты на один и тот же результат. Недостатками патентного права выступают неуверенность в наличии у решения признаков патентоспособности, необходимость публичного раскрытия существа решения (для изобретения — еще до принятия решения о выдаче патента) и краткость сроков правовой охраны. При выборе правовой охраны решения в режиме секрета производства достоинства и недостатки просто меняются местами — в особенности это касается риска того, что секрет сведений будет очень скоро раскрыт и станет общеизвестным.

§ 4. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ТОПОЛОГИИ ИНТЕГРАЛЬНОЙ МИКРОСХЕМЫ (гл. 74 ГК)

1. Топология интегральной микросхемы — это зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

В отношении топологии существуют все три разновидности интеллектуальных прав (право авторства, исключительное право, иные права). **Срок действия исключительного права — 10 лет.**

Существование собственного режима правовой охраны топологии интегральной микросхемы объясняется тем, что в топологии причудливо переплелись черты и признаки самых разных результатов интеллектуальных прав.

2. Условиями правовой охраны топологии интегральной микросхемы являются одновременно: 1) *оригинальность* (как результат творческого труда автора) и 2) *новизна* (как неизвестность топологии специалистам на дату ее создания). В этих признаках прослеживается сходство с промышленным образцом. Разница заключается в том, что для признания исключительного права на топологию интегральной микросхемы государственная регистрация топологии не является обязательной.

3. Государственная регистрация топологии интегральной микросхемы осуществляется только по желанию правообладателя, причем патентное ведомство не проводит экспертизы по существу, т.е. не проверяет, имеются ли в действительности условия для правовой охраны топологии. По этому признаку прослеживается сходство с программой для ЭВМ. Разница заключается в том, что срок действия исключительного права на топологию исчисляется не с момента создания топологии, а либо со дня первого использования топологии, либо со дня регистрации топологии в патентном ведомстве в зависимости от того, какое из указанных событий наступило ранее.

4. За лицом, независимо создавшим топологию, идентичную другой топологии, признается *самостоятельное исключительное право* на эту топологию. Это черта, присущая секрету производства (ноу-хау). Разница заключается в том, что все самостоятельные исключительные права на одну и ту же топологию прекращаются по истечении 10 лет со дня возникновения исключительного права на первую из них.

Глава 21

ПРАВА НА СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

§ 1. СИСТЕМА СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ. ОХРАНОСПОСОБНОСТЬ СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

1. Средство индивидуализации — это обозначение, идентифицирующее (выделяющее) предмет индивидуализации и позволяющее отличать его от подобных ему предметов.

Предметом индивидуализации являются участники гражданского оборота и производимая ими продукция (работы, услуги)¹.

Право на средство индивидуализации — **исключительное право**. Это единственное право из числа интеллектуальных прав, которое закрепляется на средство индивидуализации (личных неимущественных и иных интеллектуальных прав на средство индивидуализации не существует).

В зависимости от предмета индивидуализации Гражданский кодекс различает четыре средства индивидуализации (перечень закрытый):

1) **товарный знак** — предметом индивидуализации являются товары определенной группы. Если предметом индивидуализации являются производимые работы или оказываемые услуги, средство индивидуализации может именоваться *знак обслуживания*. Примеры: «КАМАЗ», «Известия», «Вдова Клико», форма бутылки «Кока-Кола» и т.п.;

2) **наименование места происхождения товара** — предметом индивидуализации являются товары, произведенные в границах определенного географического объекта. Примеры: «Гжель», «Нарзан», «Шампанское» и т.п.;

3) **фирменное наименование** — предметом индивидуализации являются юридические лица в форме коммерческих организаций. Примеры: ПАО «КАМАЗ», ООО «Ромашка», ФГУП «Почта России» и т.п.;

4) **коммерческое обозначение** — предметом индивидуализации являются предприятия как объекты прав. Примеры: «Парикмахерская «Ручеек»», «Столовая № 26» и т.п.

Предпосылки правовой охраны средств индивидуализации первоначально были связаны с пресечением недобросовестной конкуренции.

¹ См.: *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2007. С. 27.

Средство индивидуализации связано в представлении потребителя с особыми свойствами товара (качество, износостойкость, вкус, полезность и т.д.). Поэтому при имитации чужого средства индивидуализации затрагиваются интересы двоякого рода: 1) интересы потребителей, которым предлагаются товары с худшими характеристиками, и 2) интересы правообладателя, который несет репутационные издержки и имущественные потери в результате оттока потребителей¹. В настоящее время исключительное право на средства индивидуализации подлежит защите и тогда, когда интересы потребителей формально не пострадали (например, товар под поддельным обозначением оказался по качеству выше, чем товар под зарегистрированным знаком). Это обусловлено абсолютным характером защиты всякого исключительного права. Но тесная связь правовой охраны средств индивидуализации с пресечением недобросовестной конкуренции сохранилась и проявляется в запрете на правовую охрану обозначений, способных ввести потребителя в заблуждение (в том числе, например, в части обозначений, сходных с официальными наименованиями государственных органов).

Главная цель предоставления обозначению правовой охраны — не допустить введения в заблуждение потребителей или контрагентов в отношении производимых товаров (оказываемых услуг).

2. Для каждого средства индивидуализации устанавливается особый правовой режим охраны, между собой эти режимы значительно различаются, особенно по таким критериям, как субъектный состав правообладателей; формальные условия, необходимые для возникновения исключительного права; срок действия и оборотоспособность исключительного права (см. табл. 2):

Таблица 2

Средство индивидуализации	Право обладатель	Возникновение исключительного права	Срок действия исключительного права	Оборото способность
Товарный знак	юридические лица; индивидуальные предприниматели	требуется государственная регистрация в патентном ведомстве (специальный государственный реестр)	10 лет (с возможностью продления на 10 лет без ограничения общего срока)	допускается переход к другим лицам (по договору и в порядке правопреемства)

¹ См.: *Шершеневич Г.Ф.* Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). М., 1994. С. 179.

Наименование места происхождения товара	физические лица; юридические лица	требуется государственная регистрация в патентном ведомстве (специальный государственный реестр)	10 лет (с возможностью продления на 10 лет без ограничений общего срока)	не допускается переход к другим лицам
Фирменное наименование	коммерческие организации	признается с момента государственной регистрации юридического лица в ЕГРЮЛ	на все время, пока сведения о наименовании юридического лица содержатся в ЕГРЮЛ	не допускается переход к другим лицам
Коммерческое обозначение	юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность; индивидуальные предприниматели	не требует формальностей	на период фактического использования	следует за предприятием

Что же позволяет говорить не о наборе различных обозначений, а именно о системе средств индивидуализации?

Во-первых, единство системы обнаруживается **в общих чертах правовой охраны** каждого средства индивидуализации:

- *учет сходства до степени смешения*. Если на одно обозначение уже возникло исключительное право, то другое обозначение не может получить правовую охрану не только при полной тождественности с охраняемым обозначением, но и в том случае, когда имеющиеся отличия все же способны вызвать у рядового потребителя ассоциации с охраняемым обозначением. Например, сходны до степени смешения обозначения *adidas* и *abibas*;

- *ограниченность исключительного права определенной сферой*. Предполагается, что для каждого средства индивидуализации существует своя сфера (однородные товары, однородная деятельность или территория), в рамках которой рядовой потребитель может быть введен

в заблуждение. Поэтому, например, исключительное право на фирменное наименование ООО «Лезар» (сфера деятельности — лечение за рубежом) не считается нарушенным, если схожее фирменное наименование имеется у АО «Лезард» (сфера деятельности — производство средств для прочистки сантехники);

- *отсутствие юридической конструкции преждепользования.* Если в отношении обозначения возникло исключительное право у одного лица, то другое лицо не может ссылаться на то, что оно ранее фактически использовало такое же неохраняемое обозначение.

Во-вторых, единство системы поддерживают **условия охраноспособности**, общие для всех средств индивидуализации:

- *требование различительной способности.* Различительная способность — это гипотетическая возможность вызывать у рядового потребителя ассоциативные образы, необходимые и достаточные для идентификации предмета индивидуализации;

- *требование относительной новизны.* Правовая охрана не предоставляется средству индивидуализации в том случае, если на аналогичный предмет индивидуализации уже возникло исключительное право (например, аналогичный товарный знак имеет более раннюю дату приоритета или аналогичное фирменное наименование уже внесено в ЕГРЮЛ);

- *зависимость от авторских прав и общегражданских личных неимущественных прав.* На средства индивидуализации отсутствуют личные неимущественные интеллектуальные права, поскольку не всякое обозначение, получающее правовую охрану, является результатом творческого труда и имеет автора. В тех же случаях, когда обозначение является объектом авторского права, исключительное право на средство индивидуализации защищается только в том случае, если этот объект (название произведения, имя персонажа, цитата) используется в качестве средства индивидуализации с согласия обладателя исключительного авторского права. Аналогично, использование в качестве средства индивидуализации имени или портрета известного лица допускается только с согласия этого лица или лиц, уполномоченных на защиту личных неимущественных прав этого лица после его смерти.

В-третьих, единство системы обеспечивается **взаимными связями между системообразующими элементами** (п. 6 ст. 1252 ГК). В отношении различных средств индивидуализации при их столкновении действует «принцип старшинства»: если различные средства индивидуализации оказываются тождественными или сходными до степени смешения, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Если объемное обозначение является

объектом авторских прав, то оно может получить правовую охрану и как промышленный образец (патентное право), и как товарный знак. В этом случае при столкновении промышленного образца и товарного знака также действует «принцип старшинства».

§ 2. ПРАВОВАЯ ОХРАНА ТОВАРНОГО ЗНАКА

1. Товарный знак — это обозначение (словесное, изобразительное, объемное, звуковое и др.), служащее для индивидуализации определенной группы товаров, юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Из числа общих критериев правовой охраны средств индивидуализации особый интерес представляет такой критерий, как **различительная способность товарного знака**. Имеется несколько проявлений различительной способности:

а) *принципиальная возможность вызывать у потребителя ассоциации с товаром*. В определенной степени для товарного знака требуется индивидуальность — не обладают различительной способностью «простые геометрические фигуры, линии, числа». Однако было бы ошибочно приравнять различительную способность к оригинальности обозначения. Напротив, считается, что различительной способностью обладают самые простые слова в силу их обычности и способности к запоминанию (пример: товарный знак «Добрый»). Не обладают различительной способностью как раз «отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово»¹. Так, в свое время в России по данному основанию не было зарегистрировано в качестве товарного знака обозначение «ХС90» одного известного производителя автомобилей.

Принципиальная невозможность вызывать у потребителя ассоциации с товаром — это умозрительное предположение. Практика может опровергнуть такое предположение. Поэтому часто «линии, цифры, отдельные буквы» приобретают различительную способность в результате их использования, когда рядовой потребитель может уверенно указать, какие именно товары идентифицируют эти буквы и цифры. Тогда обозначение может быть зарегистрировано как товарный знак;

б) *возможность вызывать у потребителя ассоциации с конкретным товаром*. Недопустимо регистрировать в качестве товарного знака обозначения, которые характеризуют товары определенного вида в целом.

¹ Пункт 34 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утв. Приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 г. № 482.

Так, для молочной продукции нельзя зарегистрировать в качестве товарного знака слово «молоко» (но можно зарегистрировать слова «птичье молоко» для конфет). Очевидно, что закрепление монопольного права на такие обозначения только за одним правообладателем противоречило бы требованиям добросовестной конкуренции. Теми же причинами вызвана невозможность регистрации в качестве товарных знаков общепринятых символов и терминов, а также обозначений, представляющих собой форму товаров.

К данному основанию примыкает драматическая ситуация, когда конкретное обозначение, бывшее когда-то новым (и даже оригинальным), из-за слишком большой популярности вдруг становится собственным именем всего класса товаров. Примерами обозначений, вошедших во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида, являются следующие обозначения: целлофан, термос, ланолин, вазелин, сахарин, целлулоид, эскалатор, примус, граммофон, магнитофон, линолеум, нейлон и др.¹

2. Исключительное право на товарный знак. Правовая охрана товарного знака строится по образцу патентного права и предоставляется товарному знаку в случае его государственной регистрации. Решение о государственной регистрации товарного знака принимается по итогам экспертизы. Зарегистрированный товарный знак вносится в Государственный реестр товарных знаков, правообладателю выдается свидетельство на товарный знак. Сведения о зарегистрированном товарном знаке подлежат публикации. Помимо возникновения исключительного права на товарный знак государственной регистрации подлежат переход исключительного права, залог исключительного права и предоставление права использования товарного знака по лицензии.

Исключительное право на товарный знак возникает в результате государственной регистрации обозначения, но началом исчисления срока действия товарного знака является дата приоритета (дата подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака). Десятилетний срок действия исключительного права может быть продлен неограниченное количество раз при условии, что заявление о продлении срока подано в патентное ведомство в последний год действия исключительного права. В этом случае срок продлевается автоматически без проведения экспертизы.

Несоблюдение условий охраноспособности товарного знака является основанием недействительности предоставления правовой

¹ См. п. 3.1 приложения 2 к Приказу Роспатента от 27 марта 1997 г. № 26.

охраны товарному знаку. Споры рассматриваются в административном порядке с последующим судебным контролем.

Содержание исключительного права. Способами использования товарного знака являются:

действия с материальным носителем. Это размещение товарного знака на самих товарах, на этикетках или упаковках товаров, которые ввозятся на территорию Российской Федерации либо вводятся в гражданский оборот (производятся, продаются, предлагаются к продаже и т.п.);

действия, не связанные с материальным носителем. Это размещение товарного знака на вывесках и в рекламе; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в сети «Интернет», в том числе в доменном имени, и т.п.

Обязанность использования товарного знака. Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно (в отношении всех или части товаров, на которые было закреплено исключительное право) вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации. При этом закон не содержит требования к правообладателю лично производить товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак.

3. Ограничения исключительного права на товарный знак.

1. Из числа общих ограничений исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности к товарному знаку применяется одно единственное: *исчерпание права*. Это означает, что свободное использование товарного знака без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения допускается только в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Таким образом, даже использование товара, маркированного товарным знаком, для личных нужд без лицензионного соглашения (например, ввоз на территорию России легально приобретенного автомобиля, смартфона или баночки газированной воды) является нарушением исключительного права на товарный знак, а сам такой товар считается контрафактным.

2. Специальным ограничением исключительного права на товарный знак по объему правовой охраны является ограниченность права определенной сферой. Для товарных знаков этой сферой является действие исключительного права в отношении *группы однородных товаров*. При государственной регистрации товарного знака устанавливается исключительное право заявителя только на определенные товары определенных

классов. Соответственно, и свидетельство на товарный знак удостоверяет исключительное право на товарный знак только в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Классификация товаров проведена в Международной классификации товаров и услуг (далее — МКТУ)¹.

Если правообладатель выпускает под своим товарным знаком, например, шампунь, то нарушением его исключительного права является выпуск под сходным обозначением, например, мыла. Шампунь и мыло принадлежат к одному классу по МКТУ и образуют группу однородных товаров. Таким образом, применение МКТУ позволяет применять *формальный подход* при установлении факта нарушения исключительного права. Но, например, автомобили и автомобильные дверные ручки относятся к разным классам товаров по МКТУ (автомобильные ручки попали в класс мебели). Это, конечно, абсурдно. Поэтому существует иной подход, применяемый в спорных ситуациях, — *определение однородности товаров с позиций потребителя*. При этом «решающее значение придается существованию принципиальной возможности возникновения у потребителя представления о принадлежности соответствующих товаров одному и тому же производителю»². Так, например, российская практика признала, что пиво и орешки (формально относящиеся к разным классам МКТУ) являются однородными товарами.

Привилегия не учитывать однородность товаров при защите исключительного права дается правообладателям *общеизвестных товарных знаков*, которые подлежат внесению в особый государственный реестр.

4. Особенности условий лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака. Лицензиат обязан обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром. По требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю товаров, лицензиат и лицензиар несут солидарную ответственность.

Следует учитывать, что обязанность обеспечить качество товаров существует только для лицензионных договоров. При отчуждении исключительного права на товарный знак бывший правообладатель утрачивает интерес к поддержанию качества товаров, выпускаемых новым правообладателем.

¹ См. Ницское соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков от 15 июня 1957 г.

² Сергеев А.П. Указ. соч. С. 604.

5. Особенности защиты исключительного права на товарный знак.

Товар, на котором отсутствует незаконно используемое обозначение, даже если внешний вид этого товара ассоциируется с определенным производителем (и этот внешний вид не зарегистрирован в качестве товарного знака), не является контрафактным.

Поскольку нарушение исключительного права на товарный знак связано с незаконным использованием зарегистрированного обозначения, уничтожению подлежит, строго говоря, именно обозначение. В соответствии с общей нормой п. 4 ст. 1252 ГК контрафактные материальные носители подлежат изъятию из оборота и уничтожению без какой бы то ни было компенсации, если не предусмотрены иные последствия. Эти иные последствия как раз и предусмотрены в отношении товарных знаков: в тех случаях, когда введение контрафактных товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель не может требовать их уничтожения, а вправе только предъявить требование об удалении незаконно используемого обозначения с товаров, этикеток или упаковок (п. 2 ст. 1515 ГК).

§ 3. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ НАИМЕНОВАНИЯ МЕСТА ПРОИСХОЖДЕНИЯ ТОВАРА

Наименование места происхождения товара — это словесное обозначение (историческое, официальное, производное и др.) определенного географического объекта (от населенного пункта до страны) в отношении товара, если особые свойства товара связаны с факторами, присущими данному географическому объекту.

Правила о наименовании места происхождения товара могут применяться к традиционным обозначениям, которые не содержат наименования географического объекта, но при этом особые свойства товара все равно ассоциируются с факторами, присущими определенной местности (например, «моцарелла» — молодой итальянский сыр родом из региона Кампания).

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение географического объекта, хотя бы и вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, если особые свойства этого товара не зависят напрямую от места его производства (например, хлеб «Бородинский», соус «Майонез»).

Специальные условия правовой охраны:

- характерность для географического объекта природных климатических, сырьевых условий и (или) наличие особых навыков, умений производителей, обуславливающих особые свойства производимого

товара. Данное условие указывает на то, что при утрате географическим объектом особых природных или людских факторов прекращается правовая охрана наименования места происхождения товара;

- личное производство заявителем товара, обладающего особыми свойствами. Это условие предопределяет невозможность распоряжения исключительным правом на наименование места происхождения товара, а также объясняет прекращение исключительного права в связи с прекращением правообладателя как субъекта гражданского права;

- как сами наименования мест происхождения товара, так и исключительные права на эти наименования подлежат государственной регистрации и вносятся в специальный государственный реестр.

Множественность правообладателей в отношении одного и того же наименования места происхождения товара. Обладателями исключительного права могут быть любые лица, которые в границах одного и того же географического объекта производят товар, обладающий особыми свойствами. В связи с этим отсутствует понятие приоритета в отношении наименования места происхождения товара.

Специфические случаи нарушения исключительного права (незаконное использование наименования места происхождения товара):

- использование зарегистрированного наименования лицами, не имеющими свидетельства о государственной регистрации, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара;
- использование зарегистрированного наименования в переводе (например, «пармезан» вместо «Parmigiano-Reggiano»);
- использование зарегистрированного наименования в сочетании с такими словами, как «род», «тип», «имитация» и т.п.

В остальном правовая охрана наименования места происхождения товара схожа с правовой охраной товарного знака.

§ 4. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ФИРМЕННОГО НАИМЕНОВАНИЯ

Фирменное наименование – это словесное обозначение, под которым **коммерческая организация выступает в гражданском обороте.**

Правовой охране подлежат только те фирменные наименования (полные и сокращенные, на русском и других языках), сведения о которых *внесены в ЕГРЮЛ*. Моментом возникновения исключительного права на фирменное наименование является момент внесения сведений о таком наименовании в ЕГРЮЛ (при регистрации коммерческой организации как юридического лица или при внесении в ЕГРЮЛ

изменений, связанных с изменением или дополнением сведений о наименовании коммерческой организации).

Содержание исключительного права на фирменное наименование: указание наименования на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет» и другие аналогичные способы использования.

Нарушением исключительного права является использование коммерческой организацией фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другой коммерческой организации или сходного с ним до степени смешения.

Ограниченность исключительного права определенной сферой. Для фирменного наименования такой сферой являются виды деятельности. Нарушение исключительного права имеет место в том случае, если нарушитель осуществляет деятельность, аналогичную деятельности правообладателя. При этом защите подлежит исключительное право того лица, чье наименование раньше было включено в ЕГРП, вне зависимости от того, кто раньше начал осуществлять определенный вид деятельности.

Особенности защиты исключительного права на фирменное наименование. Нарушитель обязан по своему выбору или прекратить осуществление видов деятельности под спорным фирменным наименованием, или изменить свое фирменное наименование.

§ 5. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ КОММЕРЧЕСКОГО ОБОЗНАЧЕНИЯ

Коммерческое обозначение — это обозначение (словесное, изобразительное, объемное и др.) предприятия, принадлежащего юридическому лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность, или индивидуальному предпринимателю.

Предмет индивидуализации. За рубежом коммерческое обозначение иногда называют «право на вывеску». В России коммерческое обозначение возникает только в отношении имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, который зарегистрирован в ЕГРП в качестве недвижимой вещи (ст. 132 ГК, ст. 1 Закона о регистрации прав на недвижимость). Коммерческое обозначение может использоваться для индивидуализации одного или нескольких предприятий, принадлежащих правообладателю. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

Специальное условие правовой охраны: известность коммерческого обозначения в пределах определенной территории.

Исключительное право на коммерческое обозначение *прекращается*, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года. После возобновления использования исключительное право возникает вновь.

Содержание исключительного права на коммерческое обозначение: указание на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет» и другие аналогичные способы использования.

Нарушением исключительного права является использование лицом коммерческого обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с коммерческим обозначением другого лица, чье право на спорное коммерческое обозначение возникло раньше.

Ограниченность исключительного права определенной сферой. Такой сферой является территория, на которой коммерческое обозначение стало известно по факту его использования.

Особенности защиты исключительного права на коммерческое обозначение. Правообладатель вправе требовать запрета на использование нарушителем спорного обозначения на территории действия своего исключительного права.

Особенности оборотоспособности исключительного права. Права на коммерческое обозначение переходят к другим лицам только в составе предприятия.

РАЗДЕЛ IV НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Глава 22 ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

1. Гарантируя право наследования (п. 4 ст. 35 Конституции РФ), государство закрепляет законодательную систему обеспечения названного конституционного права.

Наследственное право в объективном смысле — это совокупность правовых норм, регулирующих переход прав и обязанностей от умершего к другим лицам (наследственные отношения и отношения, связанные с наследованием).

Наследственное право в субъективном смысле, с одной стороны, — это право гражданина передать свои имущественные права и обязанности к наследникам, с другой стороны, — право получить от наследодателя в наследство имущественные права и обязанности (право наследования).

2. Наследственное правоотношение возникает вместе с открытием наследства (после смерти гражданина) и оканчивается принятием всего наследуемого имущества. Наследственные правоотношения носят промежуточный характер от смерти до юридического принятия наследства, при этом они имеют своеобразную обратную силу. Как только гражданин приобрел наследство, а право на это у него возникает с момента смерти наследодателя, уже неважно, сколько прошло времени, т.е. сколько «лежало наследство» — шесть месяцев, год, два, — оно принадлежит ему с момента смерти наследодателя.

3. Безусловно, основные начала (принципы) гражданского законодательства с определенной спецификой распространяются и на наследственные правоотношения.

Но есть и **принципы современного российского наследственного права**. К ним относятся:

- **свобода завещания**. Завещатель вправе завещать имущество любым лицам в любой пропорции, отменять и изменять завещание;

- **приоритет завещания над наследованием по закону.** Наследование по закону возникает, когда нет завещания, когда завещание недействительно полностью или частично или когда завещано не все имущество. В такой правовой конструкции наследование по закону восполняет пробел, связанный с отсутствием формально выраженной воли наследодателя;

- **отсутствие количественных и качественных ограничений по наследованию имущества;**

- **универсальность (целостность) наследственной массы.** Наследование — это универсальное правопреемство. Наследуются как активы, так и пассивы наследодателя: нельзя отказаться от части наследства, можно принять всю наследственную массу, включая имущество и долги, или отказаться от нее;

- **призвание к наследованию лиц, имеющих право на обязательную долю** независимо от того, как происходит наследование: по завещанию или по закону;

- **максимальное вовлечение наследников по закону в процесс наследования при отсутствии распоряжения наследуемым имуществом.** Предусмотрено восемь очередей наследования по закону. При этом **наследует последующая очередь при отсутствии предыдущей.** Наследуют родственники как по нисходящей, так и по восходящей линии родства, усыновленные и усыновители, мачехи, отчимы и падчерицы, пасынки, нетрудоспособные иждивенцы;

- **минимальное участие государства в наследственных правоотношениях.** Россия, ее субъекты и муниципальные образования могут быть наследниками по завещанию, когда нет наследников всех восьми очередей по закону и нет наследников по завещанию, а имущество становится выморочным (переходит публичным образованиям).

4. Законодательство о наследовании представляет собой систему законодательных актов, регулирующих отношения с участием граждан, юридических лиц, органов государственного управления и муниципального самоуправления, в отношении: **открытия наследства; распоряжения имуществом на случай смерти; порядка наследования имущества при отсутствии распоряжения на случай смерти; принятия и отказа от наследства; охраны и управления наследством.**

Основные положения, регулирующие наследственные отношения, содержатся в разд. V ГК, который так и называется «Наследственное право».

В части первой ГК, кроме прочего, регулируются отношения, тесно связанные с наследственным правом: правовое положение граждан

(гл. 3), правовой режим объектов (гл. 6–8), сделки и представительство (гл. 9, 10) и т.д. Правовые нормы, содержащиеся в других законах, могут влиять на динамику наследственных отношений. В первую очередь это СК, ЖК, Основы законодательства о нотариате. Важнейшее значение имеет Постановление Пленума ВС РФ № 9. Содержащиеся в нем разъяснения способствуют правильному и единообразному применению правовых норм о наследовании.

5. В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. Конечно же, наследственная масса (состав наследства) физически не формируется, речь идет о правах на конкретные объекты, иное имущество, а также об имущественных обязанностях.

6. Субъектами наследования при обстоятельствах, установленных законом и волей наследника, могут быть граждане, юридические лица и публичные образования.

Гражданский кодекс (ст. 1116) дает перечень лиц, которые могут призываться к наследованию. К ним относятся:

- граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства (по закону или по завещанию);
- юридические лица, существующие на день открытия наследства (только по завещанию);
- Российская Федерация, субъекты Федерации, муниципальные образования (по закону или по завещанию);
- иностранные государства и международные организации (только по завещанию).

7. В ст. 1117 ГК определен **круг граждан, которые не имеют права на получение наследства (недостойные наследники).** В этот перечень включаются **граждане, которые своими противоправными действиями способствовали или пытались способствовать призванию их или других лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства.**

Противоправные действия должны быть подтверждены приговором суда, вступившим в законную силу. Такие действия являются основанием для лишения права наследования лишь при умышленном характере этих действий. В отношении лиц, осужденных за совершение преступления по неосторожности, данное правило неприменимо.

Не признаются недостойными наследниками лица, совершившие общественно опасные деяния в состоянии невменяемости, поскольку при этом они были лишены возможности отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими.

Следует иметь в виду, что граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество. Таким образом, **наследодатель может «простить» своих недостойных наследников.**

Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах на момент открытия наследства. В таких случаях отдельного решения суда о признании наследника не имеющим права наследовать при наличии названного основания не требуется. Однако родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав, отстраняются от наследования только при наследовании по закону. По завещанию своих детей, достигших к моменту совершения завещания совершеннолетия, родители, некогда лишённые родительских прав, наследуют на общих основаниях, т.е. если указаны в завещании.

На основании п. 2 ст. 1117 ГК по требованию заинтересованных лиц суд отстраняет от наследования граждан, **злостно уклонявшихся от лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.**

Глава 23

ОТКРЫТИЕ НАСЛЕДСТВА

1. Наследство открывается со смертью гражданина. Объявление судом гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть гражданина (ст. 1113 ГК). Из приведенной нормы следует, что наследство открывается в двух случаях.

Во-первых, после смерти гражданина, с правовой точки зрения, именно с этого момента он становится наследодателем. Сам факт смерти подтверждается свидетельством о смерти (см. гл. 5).

Во-вторых, в случае объявления судом гражданина-наследодателя умершим.

2. Временем открытия наследства является момент смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим временем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим, а в случае, когда днем смерти признан день его предполагаемой гибели, — день смерти, указанный в решении суда.

Время открытия наследства имеет важное практическое значение. Дата, на которую приходится день смерти человека, оставившего наследство, является определяющей для решения вопросов о том, какое законодательство является применимым (например, если наследство до 1 марта 2002 г. не было принято наследниками и не перешло в собственность государства, применяются правила разд. V части третьей ГК, введенного в действие с 1 марта 2002 г. (ст. 6 Вводного закона к части третьей ГК)); на какую дату определяется состав наследственного имущества и каков круг лиц, которые призываются к наследованию, а также многих других вопросов.

Время смерти гражданина подтверждается свидетельством о смерти, выданным органом, уполномоченным производить государственную регистрацию актов гражданского состояния.

До 1 сентября 2016 г. граждане, умершие в один и тот же день, в целях наследственного правопреемства считались умершими одновременно и **не наследовали друг после друга**. Граждан, умерших одновременно, называют коммориентами. Термин «*коммориенты*» происходит от лат.

commorientes — умирающие одновременно. В настоящее время смысл определения, а главное — правовые последствия стали более точными.

С 1 сентября 2016 г. понятие «день смерти» заменено на понятие «момент смерти» для тех случаев, в которых имеется возможность установить такой момент.

Предположим, муж и жена умерли в один день (например, 1 апреля). Но муж умер в 05 часов 30 минут, а жена в 16 часов. Поскольку момент смерти жены наступил позднее момента смерти мужа, постольку **жена считается призванной к наследованию**. Жена не успела принять наследство и соответствующее право (на принятие наследства) переходит к ее наследникам (наследственная трансмиссия (ст. 1156 ГК). Если же граждане (в примере муж и жена) умерли в один день (в примере 1 апреля) и **момент смерти** каждого из них **установить невозможно**, то считается, что они **умерли одновременно** и потому не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них (ст. 1114 ГК в ред. закона от 30 марта 2016 г. №79-ФЗ).

3. Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если указанное наследство расположено в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящего в его состав недвижимого имущества или его наиболее ценной части, а при отсутствии недвижимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

В случаях, когда место жительства наследодателя неизвестно, включая случаи регистрации наследодателя только по месту пребывания, местом открытия наследства признается место нахождения наследственного имущества.

Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, находилось на территории иностранного государства, место открытия наследства определяется на основании международных договоров Российской Федерации, в том числе на основании двустороннего договора России и соответствующего иностранного государства (ст. 1186 ГК).

Глава 24

НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

1. В России в настоящее время распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем составления завещания. При этом совершение завещания двумя и более лицами не допускается. Завещание — это всегда:

- личное распоряжение **дееспособного** гражданина на случай смерти по поводу его имущественных прав и обязанностей;

- односторонняя **сделка**;

- **нотариально** удостоверенная сделка либо приравненная к таковым.

Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается.

Гражданин, не достигший 18-летнего возраста, но состоящий в зарегистрированном браке, вправе оформить завещание. Эмансипированный гражданин (ст. 27 ГК) также вправе составить завещание.

При признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным (ст. 29 и 30 ГК) совершать завещание недопустимо.

2. Принцип свободы завещания. Гражданин, совершающий завещание, вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения. Завещатель в любое время вправе отменить или изменить совершенное завещание. Свобода завещания ограничивается только правилами об обязательной доле в наследстве. Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания (ст. 1119 ГК).

Принцип свободы завещания дает завещателю возможность выбирать, в каком виде и составе передать наследство, и определить наследников.

Завещатель вправе:

- **совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц.** При этом он не связан родственными или другими отношениями — это его выбор.

В завещании могут быть указаны как физические, так и юридические лица, как российские, так и иностранные граждане;

- **подназначить наследника как наследнику по завещанию**, так и наследнику по закону на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с наследодателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство или откажется от него, либо не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный;

- **назначить душеприказчика**, т.е. исполнителя своей воли, выраженной в завещании. В настоящее время это может быть только гражданин;

- **возложить на одного или нескольких наследников как по завещанию, так и по закону исполнение за счет наследства обязанности имущественного характера** в пользу одного или нескольких лиц (**завещательный отказ**);

- **возложить на наследника (наследников) по закону или завещанию совершение какого-либо действия имущественного или неимущественного характера, направленного на осуществление общепользной цели (возложение)**;

- **в любое время отменить либо изменить составленное им завещание**, не объясняя причины своих действий;

- **«простить» своих недостойных наследников**, завещав им имущество после утраты ими права наследования, и т.д.

3. По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Несоблюдение названного правила влечет недействительность завещания.

Все завещания можно разделить на **нотариально удостоверенные завещания, приравненные к ним и завещания, составленные в чрезвычайных условиях.**

Нотариально удостоверенные завещания следует делить на простые и закрытые, со свидетелями и без таковых.

Завещание может быть удостоверено у любого нотариуса и не зависит от места жительства завещателя.

На основании п. 1 ст. 1125 **нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом.** По общему правилу завещание должно быть собственноручно подписано. Закон дает возможность не подписывать завещание в силу физических недостатков, тяжелой болезни, неграмотности. В таких случаях в завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя,

отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

4. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Такое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания.

Закрытое завещание в клеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность. Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю содержание закона и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания (ст. 1126 ГК).

5. Свидетели в наследственном праве — это граждане, присутствующие при составлении и удостоверении завещания. Свидетели могут быть добровольные и обязательные.

Добровольные свидетели участвуют в совершении завещания по желанию завещателя и с согласия соответствующих граждан, тогда как обязательные — в силу требования закона и, конечно же, с согласия как завещателя, так и граждан — свидетелей (передача нотариусу закрытого завещания (п. 2 ст. 1126 ГК); вскрытие нотариусом конверта с закрытым завещанием и оглашение такого завещания (п. 4 ст. 1126); совершение завещания, приравненного к нотариально удостоверенному (п. 2 ст. 1127 ГК)).

Не могут быть свидетелями: нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо; лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители; граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме; неграмотные; граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего; лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание (п. 2 ст. 1124 ГК).

Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля. Нотариус предупреждает свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (п. 4 и 5 ст. 1125 ГК).

6. К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

1) **завещания граждан, находящихся на излечении** в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

2) **завещания граждан, находящихся во время плавания на судах**, плавающих под Государственным флагом РФ, удостоверенные капитанами этих судов;

3) **завещания граждан, находящихся в** разведочных, арктических, антарктических или других подобных **экспедициях**, удостоверенные начальниками этих экспедиций, российских антарктических станций или сезонных полевых баз;

4) **завещания военнослужащих**, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

5) **завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы**, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

В отличие от нотариально удостоверенного завещания приравненные завещания должны быть подписаны не только завещателями и лицами, удостоверяющими завещание, но и **свидетелями**.

К приравненным к нотариально удостоверенным завещаниям следует отнести и завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках. Так, завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке может быть удостоверено уполномоченным служащим банка (ст. 1127, 1128 ГК).

7. Составление завещания в простой письменной форме допускается лишь в виде исключения в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК. **Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами ст. 1124–1128 ГК, мо-**

жет изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что этот документ представляет собой завещание. Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

8. При нарушении положений ГК, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Завещание может быть признано недействительным судом по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием, а также по общим основаниям, установленным законом для признания сделок недействительными (ст. 168–179 ГК). Необходимо отметить, что оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. В законе определены и некоторые специальные основания для признания завещания недействительным. Так, несоблюдение правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания.

Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительными могут быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого действительного завещания.

Составление завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК. Частные основания недействительности завещания названы в п. 3 ст. 1124 ГК и связаны с фактом присутствия свидетеля при совершении

завещания. В случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля являлось обязательным, то отсутствие такового при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля установленным законом требованиям (личная или иная заинтересованность свидетеля; неполная его дееспособность или неграмотность и т.д.) может являться основанием для признания завещания недействительным. В первом из упомянутых случаев завещание является ничтожным, во втором — оспоримым.

9. Одним из важнейших **принципов** наследования по завещанию является **тайна завещания**. Данный принцип основан на конституционном праве гражданина на неприкосновенность частной жизни (ч. 1 ст. 23 Конституции). В силу ст. 1123 ГК **нотариус, другое** удостоверяющее завещание **лицо**, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, нотариусы, имеющие доступ к сведениям, содержащимся в единой информационной системе нотариата, и лица, осуществляющие обработку данных единой информационной системы нотариата, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, **не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены**.

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав. При этом не является разглашением тайны завещания представление нотариусом, другим удостоверяющим завещание лицом сведений об удостоверении завещания, отмене завещания в единую информационную систему нотариата.

10. Завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ).

Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом.

В соответствии с п. 2—4 ст. 1137 ГК предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или

оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т.п. В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа. Трехлетний срок со дня открытия наследства для предъявления требования о предоставлении завещательного отказа является пресекательным и не может быть восстановлен. Истечение этого срока является основанием к отказу в удовлетворении указанных требований.

Следует обратить внимание на то, что обязанность выполнения завещательного отказа у наследника возникает только в случае принятия им наследства. Завещательный отказ исполняется в пределах стоимости перешедшего к нему наследства. Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли (п. 1 ст. 1138 ГК).

В тех случаях, когда завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

Если вследствие обстоятельств, предусмотренных ГК, доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ, переходит к другим наследникам, последние постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ (ст. 1140 ГК).

Если отказополучатель своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя или наследников

либо против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовал или пытался способствовать получению завещательного отказа, он отстраняется от получения завещательного отказа (п. 5 ст. 1117 ГК).

Отказополучатель вправе отказаться от получения завещательного отказа (ст. 1137 ГК). При этом отказ в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускаются.

В случае, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право отказаться от получения завещательного отказа не зависит от его права принять наследство или отказаться от него.

11. Завещатель может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

В отличие от завещательного отказа, который всегда имеет имущественный характер, возложение может носить как имущественный, так и неимущественный характер. В первом случае к завещательному возложению применяются правила об исполнении завещательного отказа.

В завещательном отказе правовое значение имеет именно общеполезная цель, на достижение которой должны быть направлены действия лица, обязанного исполнить возложение.

Заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников вправе требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное. Срок действия права требования исполнения завещательного распоряжения законодательством прямо не определен, однако п. 2 ст. 1139 ГК установлено, что к завещательному возложению, предметом которого являются действия имущественного характера, соответственно применяются правила, предусмотренные Кодексом для завещательного отказа. С учетом этого право требования исполнения такого завещательного возложения действует в течение трех лет со дня открытия наследства.

Если вследствие обстоятельств, предусмотренных законом, доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательное возложение, переходит к другим наследникам, последние постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такое возложение.

12. В целях защиты прав и интересов граждан, не указанных в завещании, но находившихся на иждивении наследодателя в силу нетрудоспособности, закон предусматривает право обязательной доли такого наследника. Эта доля, как видно из названия, является обязательной, следовательно, ограничивает права других лиц, включая завещателя и наследников по завещанию. Такая доля составляет **не менее половины доли, которая причиталась бы при наследовании по закону.**

Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется в первую очередь из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю — из той части имущества, которая завещана.

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и т.п.) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т.п.), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении.

При определении круга наследников, имеющих право на получение обязательной доли в наследстве, а также правил ее исчисления необходимо учитывать ряд положений:

1) право на обязательную долю не может быть поставлено в зависимость от согласия других наследников на ее получение, так как закон не предусматривает необходимости их согласия;

2) наследники второй и последующих очередей, а также наследники по праву представления, родители которых умерли до открытия наследства, не имеют права на обязательную долю в наследстве, за исключением случаев, когда эти лица находились на иждивении умершего;

3) ст. 1149 ГК не связывает возникновение права на обязательную долю в наследстве у перечисленных в этой норме лиц с совместным про-

живанием с наследодателем, за исключением призвания к наследованию в качестве обязательных наследников нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, названных в п. 2 ст. 1148 ГК;

4) дети, усыновленные после смерти лиц, имущество которых они имели право наследовать, не утрачивают право ни на долю в наследственном имуществе как наследники по закону, ни на обязательную долю, если имущество было завещано другим лицам, поскольку ко времени открытия наследства правоотношения с наследодателем, являющимся их родителем, не были прекращены;

5) дети, усыновленные при жизни родителя, права наследования имущества этого родителя и его родственников не имеют, поскольку при усыновлении утратили в отношении них личные и имущественные права, за исключением случаев, указанных в п. 4 ст. 137 СК, предусматривающих возможность сохранения отношений с одним из родителей в случае смерти другого или с родственниками умершего родителя по их просьбе, если против этого не возражает усыновитель;

6) при определении размера обязательной доли в наследстве следует принимать во внимание всех наследников по закону, которые были бы призваны к наследованию (в том числе наследников по праву представления на долю их родителей, которые являлись бы наследниками по закону, но умерли до дня открытия наследства), и исходить из стоимости всего наследственного имущества (как завещанной, так и незавещанной части), включая предметы обычной домашней обстановки и обихода. Поэтому при определении размера выделяемой истцу обязательной доли в наследстве необходимо учитывать стоимость имущества, полученного им в порядке наследования по закону (или по другому завещанию этого же наследодателя), в том числе и стоимость имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода;

7) обязательная доля в наследстве определяется в размере не менее $\frac{1}{2}$ от той, которая причиталась бы наследнику, имеющему право на нее, при наследовании по закону, и выделяется этому наследнику в случаях, когда он не указан в завещании либо ему завещана часть наследства менее обязательной доли;

8) право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли не переходит к его наследникам в порядке наследственной трансмиссии;

9) в установленных законом случаях (п. 4 ст. 1149 ГК) суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении;

10) правила о признании наследника недостойным в порядке ст. 1117 ГК распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве.

13. Исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, за исключением случаев, когда его исполнение полностью или в определенной части осуществляется исполнителем завещания. Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину-душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником.

Согласие гражданина быть исполнителем завещания должно быть выражено в письменной форме. Гражданин признается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

Завещатель может указать в завещании перечень действий, которые вправе совершить душеприказчик. Если в завещании не предусмотрено иное, исполнитель завещания должен принять необходимые для исполнения завещания меры.

Исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях. Исполнитель завещания может выполнять разнообразные функции: производить розыск наследников, в пользу которых сделано завещание; извещать их об открывшемся наследстве; обращаться к нотариусу по месту открытия наследства с заявлением о принятии мер к охране наследственного имущества; распределять наследственное имущество между наследниками в случаях, когда это возможно (например, распределить предметы обычной домашней обстановки и обихода между наследниками при отсутствии у них спора) и пр. Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием.

Наследники имеют право требовать от исполнителя завещания отчет о его исполнении, в свою очередь исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием (ст. 1136 ГК).

14. Принцип свободы завещания предполагает возможность в любое время отменить или изменить составленное им завещание, не указывая при этом причины его отмены или изменения.

Завещатель вправе **посредством нового завещания** отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. Независимо от того, содержит или нет последующее завещание прямые указания об отмене прежнее завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, оно отменяет завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию.

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части. В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

Завещание может быть отменено также **посредством распоряжения о его отмене**. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной для совершения завещания. К распоряжению об отмене завещания соответственно применяются правила о последствиях недействительности последующего завещания: в случае недействительности распоряжения об отмене завещания наследование осуществляется в соответствии с этим завещанием.

Завещательным распоряжением в банке (ст. 1128 ГК) может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства, размещенные в соответствующем банке.

Отмена завещания, как и само завещание, — это односторонняя сделка.

Глава 25

НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ

1. Наследование по закону происходит, когда нет завещания или когда завещана только часть имущества. Конечно же, «наследование по закону» — термин достаточно условный, так как наследование по завещанию и по закону осуществляется в соответствии с законом. Наследниками по закону могут быть граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся после его смерти.

2. Наследственное имущество делится поровну между наследниками призываемой очереди. Закон устанавливает восемь очередей наследников.

Закон устанавливает восемь очередей наследников (до 17 мая 2001 г. предусматривалось две очереди наследования по закону, затем — четыре, с 1 марта 2002 г., с вступление в действие части третьей ГК, — восемь).

Каждая последующая очередь призывается при отсутствии предыдущей.

3. На основании ст. 1142 ГК в первую очередь наследуют дети, супруг и родители умершего, а также ребенок умершего, зачатый им при жизни и родившийся после его смерти. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления, т.е. они наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю.

Дети, рожденные от родителей, состоявших в зарегистрированном браке, наследуют после смерти каждого из родителей.

В случае, если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери ребенка, если не доказано иное (п. 2 ст. 48 СК).

Если брак между родителями ребенка признан недействительным, на права ребенка (в том числе и на наследственные) это не влияет, если ребенок рожден в таком браке либо в течение 300 дней со дня признания брака недействительным (п. 3 ст. 30 СК).

Ребенок, в отношении которого его родители (один из них) были лишены родительских прав, сохраняет право на получение наследства.

Усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах к родственникам по происхождению.

На практике основная часть наследников по закону — это наследники первой очереди.

4. Наследниками второй очереди являются:

- **братья и сестры наследодателя;**
- **дедушка и бабушка наследодателя** как со стороны отца, так и со стороны матери (ст. 1143 ГК).

Дети братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) являются наследниками по закону, если ко времени открытия наследства нет в живых того из их родителей, который был бы наследником (наследование по праву представления) (п. 2 ст. 1143 ГК).

Племянники и племянницы наследодателя наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю. Отказ от наследства наследников по закону либо по завещанию в пользу племянников наследодателя допустим в том случае, если племянники могут быть призваны к наследованию по закону, по праву представления или по завещанию.

5. Наследниками третьей очереди являются братья и сестры родителей умершего (дяди и тети наследодателя)) (п. 1 ст. 1144 ГК).

Дети братьев и сестер родителей наследодателя (двоюродные братья и сестры наследодателя) призываются к наследованию, если ко времени открытия наследства нет в живых того из их родителей, который был бы наследником (п. 2 ст. 1145 ГК).

6. Наследниками четвертой очереди являются прадедушки и прабабушки умершего как со стороны дедушки, так и со стороны бабушки наследодателя.

7. Круг наследников пятой, шестой и седьмой очереди установлен п. 2 и 3 ст. 1145 ГК.

В качестве наследников **пятой очереди** призываются к наследованию родственники четвертой степени родства — дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

В качестве наследников **шестой очереди** призываются к наследованию родственники пятой степени родства — дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его

двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

В качестве наследников **седьмой очереди** по закону к наследованию призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

При недостаточности документов, подтверждающих родственные отношения и их степень, вопросы решаются в суде об установлении необходимых юридических фактов (факта родственных или брачных отношений, факта регистрации тех или иных событий, факта иждивенчества и т.п.).

К числу **наследников по закону** относятся нетрудоспособные лица из состава семи очередей наследников по закону, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти, независимо от того, проживали они вместе с наследодателем или нет. При наличии других наследников они наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. **Граждане, которые не входят в круг семи очередей наследников по закону, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним**, при наличии других наследников по закону наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию (п. 2 ст. 1148).

8. В тех случаях, когда других наследников по закону нет, нетрудоспособные граждане, являющиеся иждивенцами наследодателя и проживающие с ним не менее года, образуют **восьмую очередь наследников по закону**.

9. Права пережившего супруга при наследовании следует рассматривать с учетом положений Семейного кодекса и части первой Гражданского кодекса. Согласно п. 1 ст. 256 ГК имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества.

При отсутствии брачного договора (а в жизни это имеет место в подавляющем количестве браков) **независимо от способа участия в формировании совместной собственности супруги имеют равные права на общее имущество**.

Согласно ст. 1150 ГК принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. **Доля умершего супруга в этом имуществе образует наследственную массу**.

10. В тех случаях, когда отсутствуют наследники по закону и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все

наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего именуется **выморочным**.

По общему правилу такое имущество переходит в собственность Российской Федерации. С определенной долей условности Российскую Федерацию можно поставить в девятую очередь наследников по закону.

Исключением из общего правила являются выморочные **жилые помещения, земельные участки, и расположенные на них недвижимые объекты**, а также доли в праве общей долевой собственности на указанные объекты недвижимости, находящиеся на территории городского или сельского поселения, муниципального в части межселенных территорий либо городского округа. Такое имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность муниципального образования, в котором данное жилое помещение расположено, а если оно расположено в субъекте Российской Федерации — городах федерального значения Москве, Санкт-Петербурге, Севастополе — в собственность такого субъекта Федерации.

Глава 26

ПРИБРЕТЕНИЕ НАСЛЕДСТВА ИЛИ ОТКАЗ ОТ НЕГО

1. Для приобретения наследства наследник должен его принять, т.е. гражданин должен проявить, выразить волю, совершить действие, направленное на приобретение наследуемой массы или отказ от наследства.

Принятие наследства является односторонней сделкой, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны — наследника. В тех случаях, когда волеизъявление не соответствует внутренней воле субъекта, принятие наследства может быть признано недействительным, как сделка, совершенная под влиянием заблуждения, обмана, угрозы, насилия и т.п.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. При этом не допускается принятие наследства под условием или с оговорками (ст. 1152 ГК).

Действия наследника, направленные на принятие наследства, могут быть **юридическими** или фактическими.

В первом случае в соответствии с п. 1 ст. 1153 ГК принятие наследства осуществляется подачей нотариусу соответствующего заявления наследника.

Фактическое принятие наследства — совершение действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства (вступил во владение наследственным имуществом, оплатил долги наследодателя и т.д. — п. 2 ст. 1153 ГК).

2. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации (п. 4 ст. 1152 ГК). В комментарии к ГК лаконично изложена точка зрения, отразившаяся в тексте закона: «Акту принятия наследства придается обратная сила. Де-факто какое-то время наследуемое имущество было бессубъектным, де-юре

благодаря введению рассматриваемой фикции оно принадлежит наследнику с момента смерти наследодателя»¹.

Следует иметь в виду, что предусмотренная законом государственная регистрация прав на объекты хотя и не порождает право собственности при наследовании, тем не менее именно с государственной регистрацией собственник недвижимого имущества получает возможность распоряжаться недвижимостью по своему усмотрению.

Наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства. В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим (ч. 1 ст. 1154 ГК).

В соответствии с п. 2 ст. 1155 ГК наследство может быть принято наследником по истечении срока, установленного для его принятия, без обращения в суд при условии согласия в письменной форме на это всех остальных наследников, принявших наследство.

3. Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано — к его наследникам по завещанию (наследственная трансмиссия). При этом право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника. Право на принятие наследства, принадлежавшее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях (ст. 1156 ГК).

В тех случаях, когда наследник, не принявший наследство, умер после истечения срока, установленного для принятия наследства, и при жизни не подал заявление в суд о восстановлении пропущенного срока для принятия наследства, то наследование в порядке наследственной трансмиссии не возникает. Наследственной трансмиссии нет и в том случае, если имеется завещание наследодателя, в котором он подназначил другого наследника на случай, если наследник умрет до открытия наследства, не успев его принять.

Закон устанавливает трехмесячный срок для приобретения наследства в порядке наследственной трансмиссии. При этом если оставшаяся

¹ Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2011. С. 105 (автор комментария — Б.М. Гонгало).

после смерти наследника часть срока, установленного для принятия наследства, составляет менее трех месяцев, она удлинняется до трех месяцев. По истечении срока, установленного для принятия наследства, наследники умершего наследника могут быть признаны судом принявшими наследство, если суд найдет уважительными причины пропуска ими этого срока.

4. Пункт 1 ст. 1158 ГК предусматривает возможность отказа от наследства в пользу других наследников.

У наследника по завещанию и по закону есть право принять наследство или отказаться от него. Как и принятие, отказ (отречение) является односторонней сделкой, соответственно прекращаются права на наследство у отказавшихся от него и возникают права на наследство у других лиц. Право отказа от наследства регулируется четырьмя статьями ГК — 1157–1160. Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. Главное, чтобы эти лица были наследниками по завещанию или по закону. При этом неважно, в какой очереди отказополучатель, призывается эта очередь или нет.

Исключением является выморочное имущество. Кодекс запрещает отказ от такого наследства.

Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе в случае, когда он уже принял наследство. Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными (п. 2 ст. 1157 ГК). Совершая отказ от наследства, лицо не может впоследствии претендовать на наследство.

Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Отказ от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу заявления наследника об отказе от наследства (п. 1 ст. 1159 ГК).

На основании ст. 1160 ГК отказополучатель вправе отказаться от получения завещательного отказа. При этом отказ в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускаются. В случае, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право не зависит от его права принять наследство или отказаться от него.

5. Приращение наследственных долей — это увеличение размера доли наследников за счет «отпавших» наследников в случаях и порядке, установленных законом.

В соответствии со ст. 1161 ГК если наследник не примет наследство, откажется от наследства, не указав при этом, что отказывается в пользу другого наследника, не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования по основаниям, установленным ст. 1117 ГК, либо вследствие недействительности завещания, часть наследства, которая причиталась бы такому отпавшему наследнику, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям.

Однако в случае, когда наследодатель завещал все имущество назначенным им наследникам, часть наследства, причитавшаяся наследнику, отказавшемуся от наследства или отпавшему по иным указанным основаниям, переходит к остальным наследникам по завещанию пропорционально их наследственным долям, если только завещанием не предусмотрено иное распределение этой части наследства.

Из этого следует, что приращение наследственных долей возможно: **во-первых**, при отсутствии у наследника права наследовать, включая отстранение наследника от наследства; **во-вторых**, при отказе от наследства без указания наследника, в пользу которого совершается отказ; **в-третьих**, при непринятии наследником наследства; **в-четвертых**, при наследственной трансмиссии.

6. Свидетельство о праве на наследство выдается нотариусом. Это — важный, но не всегда окончательный шаг (факт) по принятию наследства. При выдаче нотариус проверяет, надлежащий наследник (наследники) или нет, указывает имущество, переходящее в порядке наследования. К сожалению, не всегда есть возможность в свидетельстве указать все имущество, которое принадлежало наследодателю. Что касается долгов, то в подавляющем большинстве случаев в свидетельстве нет и слова о них, и не только потому, что их нет. Кроме того, получение свидетельства о праве на наследство является правом, а не обязанностью наследника, поэтому отсутствие такого свидетельства не может служить основанием для отказа в принятии искового заявления по спору о наследстве, возвращения такого искового заявления или оставления его без движения.

Свидетельство выдается по заявлению наследника. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части. Возможна выдача

дополнительного свидетельства о праве на наследство при выявлении после выдачи свидетельства о праве на наследство наследственного имущества, на которое такое свидетельство не было выдано. Ограничений на количество дополнительных свидетельств закон не содержит.

По общему правилу свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства. При этом свидетельство может быть выдано и ранее указанного срока, если имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, не имеется (ст. 1163 ГК).

7. Общая долевая собственность наследников возникает при наследовании по закону, если наследственное имущество переходит к двум или нескольким наследникам, и при наследовании по завещанию, если оно завещано двум или нескольким наследникам без указания наследуемого каждым из них конкретного имущества. Право общей собственности возникает со дня открытия наследства. При наследовании по закону доли наследников признаются равными.

При наследовании по завещанию в завещании может быть указано имущество, переходящее конкретным лицам, но могут быть указаны доли наследуемого имущества, которое переходит лицам, при этом размер доли определяется завещателем. В последнем случае общая долевая собственность возникает на основании завещания. Отступлением от данного правила является наличие лиц, обладающих обязательной долей наследства.

К общей собственности наследников на наследственное имущество применяются положения гл. 16 ГК об общей долевой собственности с учетом правил, изложенных в части третьей Кодекса. Однако при разделе наследственного имущества такие правила применяются только в течение трех лет со дня открытия наследства.

Данный срок определен в законе как пресекательный. Это означает, что конечные границы существования самого права жестко ограничены. Пропуск указанного срока влечет за собой утрату самого права: раздел наследственного имущества становится невозможен; наследники утрачивают предоставленные им преимущественные права наследования отдельных видов имущества.

8. На основании п. 1 ст. 1165 ГК наследственное имущество, которое находится в общей долевой собственности двух или нескольких наследников, может быть разделено по соглашению между ними. К соглашению

о разделе наследства применяются правила о форме сделок и форме договоров.

В отношении раздела наследства, в состав которого входит недвижимое имущество, п. 2 ст. 1165 ГК установлены особые правила. Соглашения о разделе наследства, в состав которого входит недвижимость, в том числе соглашение о выделении из наследства доли одного или нескольких наследников, могут быть заключены наследниками только после выдачи им свидетельства о праве на наследство.

Государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество, в отношении которого заключено соглашение о разделе наследства, осуществляется на основании соглашения о разделе наследства и ранее выданного свидетельства о праве на наследство, а в случае, когда государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество была осуществлена до заключения ими соглашения о разделе наследства, — на основании соглашения о разделе наследства.

При этом несоответствие раздела наследства, осуществленного наследниками по заключенному ими соглашению, причитающимся наследникам долям, указанным в свидетельстве о праве на наследство, не может повлечь за собой отказ в государственной регистрации их прав на недвижимое имущество, полученное в результате раздела наследства (п. 3 ст. 1165 ГК).

В зависимости от решения наследников, выраженного в договоре, несоразмерность имущества, выделяемого в натуре наследнику, причитающейся ему доле может быть компенсирована выплатой соответствующей денежной суммы либо иным способом или же вообще не компенсирована.

При наличии зачатого, но еще не родившегося наследника раздел наследства может быть осуществлен только после рождения такого наследника (ст. 1166 ГК). Соглашения о разделе наследства, совершенные до рождения такого наследника, являются ничтожными сделками. Потенциальными наследниками в данном случае могут быть как будущие дети умершего, так и другие, например будущие дети родственников, указанные в завещании.

После рождения ребенка раздел имущества может быть осуществлен наследниками по соглашению либо в судебном порядке. Интересы несовершеннолетнего ребенка представляет его законный представитель (родители, опекуны, усыновители). При этом согласно п. 2 ст. 64 СК родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей

и детей имеются противоречия (например, если родители как самостоятельные наследники претендуют на то имущество, наследниками которого являются и их дети, в отношении которых они выступают законными представителями).

Особое внимание в нормах о разделе наследственного имущества уделено наследникам, не обладающим дееспособностью в полном объеме. Согласно п. 1 ст. 1167 ГК при наличии среди наследников несовершеннолетних, недееспособных или ограниченно дееспособных граждан раздел наследства осуществляется с соблюдением правил о распоряжении имуществом подопечного (ст. 37 ГК); без предварительного разрешения органа опеки и попечительства опекун не вправе заключать, а попечитель — давать согласие на заключение соглашения о разделе наследства.

В законе установлено **преимущественное право отдельных наследников на имущество, входящее в состав наследственной массы при его разделе.**

В ст. 1168 ГК названы три группы наследников, обладающих преимущественным правом на отдельные виды **неделимых вещей** при разделе наследственного имущества, в состав которого входят эти вещи.

Во-первых, наследник, обладавший совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь, доля в праве на которую входит в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли вещи, находившейся в общей собственности, перед наследниками, которые ранее не являлись обладателями общей собственности, независимо от того, пользовались они этой вещью или нет.

Во-вторых, наследник, постоянно пользовавшийся неделимой вещью, входящей в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этой вещи перед наследниками, не пользовавшимися этой вещью и не являвшимися ранее обладателями права общей собственности на нее.

В-третьих, если в состав наследства входит жилое помещение, раздел которого в натуре невозможен, при разделе наследства наследники, проживавшие в этом жилом помещении ко дню открытия наследства и не имеющие иного жилого помещения, имеют перед другими наследниками, не являющимися собственниками жилого помещения, входящего в состав наследства, преимущественное право на получение в счет их наследственных долей этого жилого помещения.

Преимущественное право **на предметы обычной домашней обстановки и обихода** при разделе наследства имеют наследники, проживавшие на день открытия наследства совместно с наследодателем.

Несоразмерность наследственного имущества, о преимущественном праве на получение которого заявляет наследник на основании ст. 1168 или 1169 ГК, с наследственной долей этого наследника устраняется передачей этим наследником остальным наследникам другого имущества из состава наследства или предоставлением иной компенсации, в том числе выплаты соответствующей денежной суммы.

ГЛАВА 27

ОХРАНА НАСЛЕДСТВА И УПРАВЛЕНИЕ ИМ

1. До принятия наследства в ряде случаев необходим комплекс мер по охране так называемого лежащего (непринятого) наследственного имущества. Для защиты прав наследников, отказополучателей, кредиторов, публичных образований и других заинтересованных лиц в целях устранения возможности порчи, гибели или расхищения наследственного имущества по месту открытия наследства принимаются меры по охране наследства и управлению им.

Согласно п. 2 ст. 1171 **нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. В случае, когда назначен исполнитель завещания, нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по согласованию с исполнителем завещания.**

В отличие от нотариуса **исполнитель завещания (душеприказчик) принимает меры по охране наследства и управлению им самостоятельно, но может и по требованию одного или нескольких наследников.**

2. Для определения наследственной массы и мер по охране наследства нотариусы запрашивают у юридических лиц сведения о наличии имущества, принадлежавшего наследодателю. Соответственно, организации обязаны предоставлять запрашиваемую информацию. Полученные сведения нотариус может сообщать только исполнителю завещания и наследникам.

Для охраны наследства нотариус производит опись наследственного имущества в присутствии двух свидетелей, отвечающих установленным требованиям. При производстве описи имущества могут присутствовать исполнитель завещания, наследники и в соответствующих случаях представители органа опеки и попечительства. При отсутствии соглашения оценка наследственного имущества или той его части, в отношении которой соглашение не достигнуто, производится независимым оценщиком за счет лица, потребовавшего оценки наследственного имущества,

с последующим распределением этих расходов между наследниками пропорционально стоимости полученного каждым из них наследства. В тех случаях, когда наследники или иные лица активно или пассивно возражают против описи, нотариус составляет акт об отказе предъявить имущество к описи и уведомляет об этом наследников, которые вправе обращаться в суд.

3. Входящее в состав наследства имущество, за исключением наличных денег, валютных ценностей, драгоценных металлов и камней и изделий из них, не требующих управления ценных бумаг, оружия, если оно не требует управления, передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников. При невозможности передать его наследникам имущество может быть передано другому лицу по усмотрению нотариуса.

В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, хранение указанного имущества обеспечивается исполнителем завещания самостоятельно либо посредством заключения договора хранения с кем-либо из наследников или другим лицом по усмотрению исполнителя завещания.

Денежные средства, входящие в состав наследственной массы, могут поступать в депозит нотариуса. Валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги передаются банку на хранение. Если нотариусу стало известно, что в состав наследства входит оружие, он уведомляет об этом органы внутренних дел. Оружие и взрывчатые вещества, оказавшиеся в составе имущества умершего, сдаются органам внутренних дел.

Нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, определяемого нотариусом с учетом характера и ценности наследства, а также времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством, но не более чем в течение шести месяцев. Исполнитель завещания осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, необходимого для исполнения завещания (п. 4 ст. 1171 ГК).

Охрана наследственного имущества может осуществляться и по истечении шести месяцев со дня открытия наследства, если в нотариальную контору поступит заявление о согласии принять наследство от лиц, для которых право наследования возникает в случае непринятия наследства другими наследниками, и если до истечения установленного законом шестимесячного срока для принятия наследства окажется менее трех месяцев. Если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства или отстранения наслед-

ника, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования. В соответствии с п. 2 ст. 1156 ГК в рамках наследственной трансмиссии право на принятие наследства, принадлежавшее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях. Если оставшаяся после смерти наследника часть срока, установленного для принятия наследства, составляет менее трех месяцев, она удлинняется до трех месяцев. Во всех этих случаях охрана наследственного имущества продолжает осуществляться, но не более девяти месяцев.

При прекращении мер по охране имущества нотариус по месту открытия наследства обязан предварительно уведомить наследников о таком прекращении, а если имущество по праву наследования переходит к государству — соответствующий государственный орган (абз. 2 ст. 68 Основ законодательства о нотариате).

4. Если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и т.п.), заключается договор доверительного управления этим имуществом (ст. 1173 ГК). Например, управление акциями, долями в уставном капитале корпорации необходимо, поскольку в период отсутствия такого управления другие участники корпорации могут принять решения, не отвечающие интересам наследников — будущих правообладателей, в том числе влекущие снижение стоимости указанных объектов.

5. Учредителем доверительного управления наследственным имуществом выступает нотариус либо исполнитель завещания, который заключает соответствующий договор.

Как разъяснил Верховный Суд РФ в п. 56 Постановления Пленума № 9, договор доверительного управления наследственным имуществом, в том числе в случаях, если в состав наследства входит доля наследодателя в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью либо доверительное управление учреждается до вступления наследника, принявшего наследство, во владение наследством, заключается на срок, определяемый с учетом правил п. 4 ст. 1171 ГК о сроках осуществления мер по управлению наследством. По истечении указанных сроков наследник, принявший наследство, вправе учредить доверительное управление в соответствии с правилами гл. 53 ГК.

РАЗДЕЛ V

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

Глава 28

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО: ОБЩАЯ ЧАСТЬ

§ 1. МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО: ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, МЕТОДЫ

1. Понятие и предмет международного частного права. Само название «международное частное право» (далее также — МЧП) отчасти отвечает на вопрос, что оно регулирует. **Международным** право называется потому, что регулируемые им отношения носят не «внутригосударственный», а международный характер, они осложнены **иностранным элементом**. **Частным** — потому, что предметом регулирования являются частные, не публичные отношения: гражданские, семейные и трудовые.

Международное частное право — система норм, регулирующих гражданские, семейные и трудовые отношения, осложненные иностранным элементом.

Существует **три вида иностранного элемента**. **Субъект** — иностранное физическое или юридическое лицо, иногда иностранное государство или международная организация. Например, иностранный гражданин, вступающий брак с гражданином РФ или являющийся потерпевшим в деликтном правоотношении, — иностранное юридическое лицо как сторона в сделке с российским юридическим лицом и т.д. **Объект** — имущество, иной объект, находящийся на территории иностранного государства, например недвижимость в Испании, которой обладает гражданин РФ, товарный знак, зарегистрированный в Германии, и т.д. **Юридический факт** — любое действие, событие и т.д., имевшее место на территории иностранного государства, например, заключение брака в Египте, открытие наследства во Франции и т.д. Возможно также и сочетание элементов в одном правоотношении:

заключение брака гражданином РФ в Польше с гражданином Литвы и т.д.

2. Международное частное право возникло в силу объективного существования в мире около двухсот правовых систем, каждая из которых устанавливает «свои» нормы для регулирования одних и тех же общественных отношений. Не случайно второе название международного частного право — **«коллизийное право»**. Коллизии, «столкновения» между правовыми системами разных стран происходят тогда, когда на регулирование отношений «претендует» право разных стран. В самом деле, право какого государства применить, если продавец зарегистрирован в ФРГ, а поставку он осуществляет на территорию РФ? Право какого государства применить для раздела имущества супругов, если брак они заключили в РФ, дом построили в Испании, проживают при этом большую часть времени в Египте? При этом игнорирование иностранного права и подчинение отношений только праву того государства, где разрешается спор, не может обеспечить объективного правового регулирования, поэтому международное частное (коллизийное) право регулирует отношения прежде всего посредством определения компетентного права, т.е. права того государства, которое должно быть применено в каждом конкретном случае, когда отношения оказываются осложненными иностранным элементом.

3. **Методы международного частного права.** Международному частному праву присущи два метода регулирования: **коллизийно-правовой**, или отсылочный, и **прямой**, или материально правовой. Кроме того, следует указать и на другую классификацию методов: **императивный и диспозитивный**.

Коллизийно-правовой, или отсылочный, метод — **выбор «компетентного» права, которое должно быть применено судом или другим органом**. Коллизийная норма, отсылает, «направляет» нас к компетентному праву, при этом не регулируя отношения в привычном нам смысле. Так, коллизийные вопросы вещных прав разрешаются следующим образом: *«Право собственности и иные вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится»* (ст. 1205 ГК). Если имущество находится в Испании, то для определения правомочий собственника необходимо обратиться к Гражданскому кодексу Королевства Испании, даже если собственник гражданин РФ, и т.д.

Материально-правовой метод характеризуется тем, что **норма права регулирует отношения непосредственно, не отсылая к иностранному праву**. Для примера укажем норму Венской конвенции о договорах

международной купли-продажи товаров¹: «Не требуется, чтобы договор купли-продажи заключался или подтверждался в письменной форме или подчинялся иному требованию в отношении формы. Он может доказываться любыми средствами, включая свидетельские показания» (ст. 11). Норма, разрешая вопрос о форме сделки международной купли-продажи, не отсылает нас к праву страны продавца или страны покупателя, а непосредственно определяет, что форма может быть любой.

Заметим, что большинство отношений с иностранным элементом подпадают под действие отсылочных, коллизионных норм. Однако ГК устанавливает своеобразный приоритет материально-правовых норм, определяя, что, если международный договор РФ содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, применение коллизионных норм права к вопросам, полностью урегулированным такими материально-правовыми нормами, исключается.

Следует выделить также диспозитивный и императивный методы. **Диспозитивность** МЧП состоит в том, что субъектам отношений дается право выбора применяемого права. Так, в ст. 161 СК можно увидеть, что супругам разрешается выбрать законодательство, подлежащее применению при заключении брачного договора или соглашения об уплате алиментов. Такая возможность выбора применяемого права получила в МЧП самостоятельное обозначение — **автономия воли**. Выбор обычно фиксируется в договоре или отдельном соглашении сторон, который для судей (арбитров) является обязательным и служит основанием для применения указанного права. Автономия воли закреплена в ст. 1210, 1219 ГК, п. 2 ст. 161 СК.

Императивность норм МЧП проявляется в том, что участникам отношений не разрешается выбирать применяемое право. Приведенный выше пример ст. 1205 ГК «Право, подлежащее применению к вещным правам» как раз иллюстрирует реализацию императивного метода. Большинство норм в МЧП императивные.

§ 2. ИСТОЧНИКИ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

1. Источники международного частного права принято делить две группы: **международные** и **внутригосударственные**. К международным источникам относятся: международные двусторонние и многосторонние договоры, международные обычаи, судебные прецеденты. К внутригосу-

¹ Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г.). Для России действует с 1 сентября 1991 г.

дарственным источникам относятся нормативные акты РФ, содержащие нормы МЧП, обычаи.

2. Международные договоры. Среди международных источников наибольшее значение имеют международные договоры: конвенции, соглашения и т.п. В зависимости от количества участников международные договоры делятся на два вида: **двусторонние** и **многосторонние**. Например, в Минской конвенции¹ участвуют 12 государств, бывших республик Союза ССР. Участниками Бернской конвенции об охране произведений² являются 168 государств. Как правило, многосторонние соглашения регламентируют посредством прямых, не коллизионных норм, определенную группу отношений, как, например, Бернская конвенция регулирует отношения в сфере охраны авторских прав.

Среди **двусторонних** договоров большое значение имеют договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. Россия является участницей более 30 таких договоров. Указанные договоры посредством коллизионных норм разрешают вопросы в сфере гражданского и семейного права. В то же время Минская конвенция, несмотря на свой многосторонний характер, также относится к категории договоров о правовой помощи.

3. Обычаи распространены прежде всего в сфере международной торговли, и наиболее известный международный обычай — Международные правила толкования торговых терминов — ИНКОТЕРМС³, впервые опубликованный Международной торговой палатой в 1936 г. Сегодня действует редакция 2010 г. ИНКОТЕРМС содержат толкование терминов, в которых закрепляются положения о распределении прав и обязанностей между продавцом и покупателем, переходе права собственности, об ответственности по договору международной купли-продажи товаров. Для того чтобы сделать термин ИНКОТЕРМС обязательным для сторон и в конечном счете для суда, стороны должны в своем договоре сделать ссылку на конкретный термин, например «FOB».

4. Национальное законодательство — внутригосударственные источники представлены значительным количеством нормативных актов. Ос-

¹ Конвенция СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.). Для России действует с 10 декабря 1994 г.

² Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 г.). Для России действует с 13 марта 1995 г.

³ Постановлением Правительства МТП РФ 2001 г. ИНКОТЕРМС признаны на территории России торговым обычаем.

новым источником является разд. VI ГК, в который включено 46 статей. В своеобразной **общей части** (ст. 1186–1194) находятся нормы, посвященные определению права, подлежащего применению, квалификации юридических понятий, обратной отсылке, нормам непосредственного применения, установлению содержания иностранного права и др. В **особенной части** посредством отсылочных норм регламентируются вопросы правосубъектности, сделок, наследования и др.

Раздел VII «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства» СК регламентирует посредством коллизионных норм вопросы заключения и расторжения брака, прав и обязанностей супругов, усыновления и др.

Нельзя не отметить гл. 26 «Применимое право» КТМ.

Большое значение имеют федеральные законы, например Закон об инвестициях, Закон о государственных иммунитетах¹ и др. Источником МЧП являются и подзаконные акты: указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, ведомственные правовые акты.

§ 3. КОЛЛИЗИОННО-ПРАВОВЫЕ НОРМЫ

1. Коллизионная норма — это норма права, которая позволяет определить, право какого государства подлежит применению к частноправовым отношениям, осложненным иностранным элементом.

Коллизионная норма имеет свою, отличную от других норм права, **структуру** и состоит из **объема и привязки**. **Объем** — это часть коллизионной нормы, указывающая на те отношения, к которым норма применяется. Так, в п. 2 ст. 1197 ГК объем нормы следующий: «Признание в Российской Федерации физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным». **Привязка** — часть коллизионной нормы, которая определяет, право какого государства следует применить к отношениям (компетентное право). В п. 2 ст. 1197 ГК привязка следующая: «подчиняется российскому праву».

2. Коллизионные нормы можно классифицировать по различным основаниям.

Односторонней называется коллизионная норма, привязка которой указывает на применение правовой системы конкретного государства. Например, п. 2 ст. 1195 ГК установлено, что «если лицо наряду с рос-

¹ Федеральный закон от 3 ноября 2015 г. № 297-ФЗ «О юрисдикционных иммунитетах иностранного государства и имущества иностранного государства в Российской Федерации».

сийским гражданством имеет и иностранное гражданство, его личным (физического лица) законом является российское право».

Двусторонней (многосторонней) коллизионной является норма, которая не называет компетентное право, но определяет его через указание на конкретные фактические обстоятельства. Например, п. 4 ст. 1209 ГК «Форма сделки в отношении недвижимого имущества подчиняется праву страны, где находится это имущество». Отсюда следует, что потенциально это может быть право любого государства, однако применить следует именно право той страны, где находится недвижимость.

Альтернативные коллизионные нормы содержат несколько вариантов для выбора права, закрепленных законодателем в самой норме. Так, согласно п. 1 ст. 1221 ГК к требованию о возмещении вреда, причиненного вследствие недостатка товара, работы или услуги, может применяться либо право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности продавец, изготовитель товара или иной причинитель вреда, либо право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности потерпевший, либо право страны, где была выполнена работа, оказана услуга, либо право страны, где был приобретен товар. При этом выбор права принадлежит потерпевшему.

Кумулятивные нормы (от лат. *cumulo* — накапливаю). В этом случае речь идет о возможности **применения вначале права одного государства, и если это не приводит к должному результату, то затем и другого.** Например, п. 2 ст. 1224 ГК указывает, что форма завещания определяется «по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания...». Однако далее п. 2 ст. 1224 ГК предусматривает дополнительную возможность для признания завещания действительным, поскольку определено, что форма завещания может соответствовать праву места составления завещания или требованиям российского права.

Диспозитивные коллизионные нормы закрепляют возможность выбора права сторонами правоотношений. Так, сторонам договора при заключении договора или в последующем предоставляется право выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору (п. 1 ст. 1210 ГК)

К императивным коллизионным нормам относятся нормы, не позволяющие сторонам самим выбрать применяемое право. Примером такой нормы может служить п. 2 ст. 1213 ГК: «К договорам в отношении находящихся на территории Российской Федерации земельных участков, участков недр и иного недвижимого имущества применяется российское право».

3. Основные типы коллизионных привязок (формулы прикрепления).

Коллизионные привязки можно объединить в группы, именуемые еще формулами прикрепления. Среди них выделяют личный закон, закон места нахождения имущества, места совершения акта, закон характерного исполнения, закон наиболее тесной связи и др.

Личный закон применяется для определения правового положения физических и юридических лиц. Личный закон физических лиц подразделяется на закон гражданства и закон места жительства. **Закон гражданства** — коллизионная привязка, в силу которой применяется право того государства, гражданином которого является физическое лицо, а **закон места жительства** обязывает к применению права страны, на территории которой лицо проживает. Личный закон используется для определения право- и дееспособности, объема и характера личных неимущественных прав, в том числе в семейном праве, и в некоторых иных случаях.

Закон места нахождения вещи используется преимущественно при решении вопросов, связанных с вещными правами. По общему правилу право собственности на имущество определяется по праву страны, где это имущество находится, что нашло закрепление в ст. 1205—1207 ГК.

Закон места совершения акта включает в себя несколько «родственных» вариантов: закон места совершения договора, закон места совершения брака, закон места заключения сделки, закон места выдачи доверенности, составления завещания и т.д., и **применяется для определения права, подлежащего применению к обязательствам и в некоторых других случаях.** Для определения права, регулирующего деликтные обязательства, наиболее распространенной коллизионной привязкой является *закон места причинения вреда* (ст. 1219 ГК).

Закон характерного исполнения означает, что к отношениям следует применять право той страны, «представитель» которой осуществляет исполнение, определяющее суть договора. В ст. 1211 ГК данная привязка закреплена следующим образом: «...к договору применяется право страны, где на момент заключения договора находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора». При этом установлено, что стороной, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для договора купли-продажи, является продавец, а для договора аренды — арендодатель и т.п. Не случайно данный тип привязки еще именуют «закон страны продавца».

Закон наиболее тесной связи означает, что к отношению должно применяться право той страны, с которой оно наиболее тесно связано.

Указанный тип привязки закреплён в ст. 1186 ГК, где сказано, что при невозможности определить право, подлежащее применению, применяется право страны, с которой гражданско-правовое отношение, осложнённое иностранным элементом, наиболее тесно связано.

Закон флага. Коллизионная норма с такой привязкой есть в ст. 415 КТМ, согласно которой право собственности и другие вещные права на судно, включая возникновение, переход и прекращение таких прав, определяются по праву того государства, под флагом которого ходит судно.

Закон суда. Суть данной формулы в том, что суд при определённых ситуациях, например при невозможности установить содержание иностранного права, может **применить материальное право своего государства, т.е. государства, на территории которого осуществляется судебное разбирательство** (ст. 1191 ГК).

§ 4. ОСНОВАНИЯ, ПОРЯДОК И ОГРАНИЧЕНИЯ ПРИМЕНЕНИЯ ИНОСТРАННОГО ПРАВА

1. Применение иностранного права может быть осуществлено судом, иным (органом загса и т.д.). Основанием для применения иностранного права на территории Российской Федерации согласно ст. 1186 ГК являются: а) международные договоры Российской Федерации; б) коллизионные нормы ГК и других законов Российской Федерации; в) обычаи, признаваемые в Российской Федерации.

По общему правилу иностранное право подлежит применению в Российской Федерации независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве российское право или нет. То есть Российская Федерация в этом случае не придерживается принципа взаимности. Если же применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законом, в этом случае взаимность предполагается.

Ещё одно правило относится к тем случаям, когда подлежит применению право страны, в которой действуют несколько правовых систем. Применяемое право в этом случае определяется в соответствии с правом этой страны. Если же это невозможно, то применяется правовая система, с которой отношение наиболее тесно связано.

2. Квалификация – это установление содержания правовых понятий и терминов. Известно, что в правовых системах разных государств юридические термины и понятия могут иметь разное содержание: «движимое, недвижимое имущество», «брак», «собственность», «недостойные наследники», «место заключения договора» и т.п. Для установления их содержания и требуется квалификация.

Принято различать два способа квалификации: **по закону суда — применение и толкование юридических терминов по праву того государства, где рассматривается спор, и квалификация по праву, к которому отсылает коллизионная норма.** Согласно п. 1 ст. 1187 ГК в России закрепляется первый способ квалификации: при определении права, подлежащего применению, толкование юридических понятий осуществляется в соответствии с российским правом, если иное не предусмотрено законом. Однако возможен и другой вариант, когда квалификация осуществляется по праву, к которому отсылает коллизионная норма. На это указывает п. 2 ст. 1187 ГК: «Если... юридические понятия, требующие квалификации, не известны российскому праву или известны в ином словесном обозначении либо с другим содержанием и не могут быть определены посредством толкования в соответствии с российским правом, то при их квалификации может применяться иностранное право».

3. Обратная отсылка, отсылка к праву третьей страны и праву непризнанного государства. Проблема обратной отсылки возникает, когда **российская коллизионная норма отсылает к иностранному праву, а коллизионная норма иностранного права отсылает обратно к праву России.** Например, наследодатель, будучи гражданином РФ, проживал в Германии. Статья 1224 ГК для решения вопросов наследования отсылает к праву последнего места жительства наследодателя. Однако законодательство Германии (ст. 25 Вводного закона к ГГУ) к наследованию применяет право государства, гражданином которого является наследодатель в момент своей смерти. Если иностранная коллизионная норма «в ответ» отсылает к праву другого государства, принято говорить об отсылке к праву третьей страны.

Российское право по общему правилу не признает обратную отсылку и отсылку к праву третьей страны, поскольку, согласно п. 1 ст. 1190 ГК, отсылка к иностранному праву рассматривается как отсылка к материальному праву. Однако обратная отсылка применяется в случаях отсылки к российскому праву, определяющему правовое положение физического лица (ст. 1195—1200 ГК).

Отдельного рассмотрения заслуживает проблема отсылки к праву непризнанного государства. Сегодня существует несколько так называемых непризнанных государств: Абхазия, Косово, Северный Кипр и др. В том случае, когда коллизионная норма отсылает, например, к праву места нахождения имущества, которое находится на территории такого непризнанного государства, возникает вопрос: право какого государства применять — того, частью которого ранее была территория непризнанного государства, или самого непризнанного

государства? Общепринятой является **доктрина «права непризнанного государства»**, суть которой состоит в том, что необходимо применять именно право непризнанного, а не «материнского» государства. Возможность применения права непризнанного государства находит свое подтверждение в судебной практике. Разрешая вопрос о возможности признания северокипрских судебных решений, Европейский суд по правам человека отметил, что полностью игнорировать такие решения означало бы, в сущности, вовсе отказать людям в защите их прав: «...отказ в зарубежном признании подобных решений допускает и исключения: на спорной территории продолжается повседневная жизнь, и фактические власти этого края, в том числе и суды, обязаны заботиться о соблюдении хотя бы минимальных стандартов в области прав человека. Поэтому, во всяком случае, могут признаваться и исполняться решения по брачно-семейным делам»¹.

4. Установление содержания иностранного права — определение судом или иным органом его содержания в соответствии с толкованием, практикой применения и доктриной, существующими в соответствующем иностранном государстве. Для установления содержания иностранного права суд вправе обратиться с запросом в Министерство юстиции РФ, МИД России, иные компетентные органы и организации в РФ и за границей. Суд также может привлечь экспертов: юристов, обладающих дипломами иностранного государства, преподавателей соответствующих дисциплин и т.д. Кроме того, лица, участвующие в деле, сами могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, например тексты нормативных актов, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм. А по требованиям, связанным с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, обязанность по предоставлению сведений о содержании норм иностранного права может быть возложена судом на стороны.

Как быть суду, если, несмотря на предпринятые усилия, не удалось установить содержание иностранного права, например с соответствующей страной нет дипломатических отношений, страна охвачена гражданской войной и т.д.? В этом случае применяется закон суда, т.е., согласно ст. 1191 ГК, суд применяет российское право. Следует отметить, что неприменение иностранного права, применение права

¹ *Рогачевский А.Л.* Договорные отношения российских организаций с партнерами из непризнанных и частично признанных государств // Известия вузов. Правоведение. 2011. № 3. С. 156.

не того государства, равно как и неправильное применение должного иностранного права является основанием для отмены решения суда как незаконного.

5. Нормы непосредственного применения — это такие нормы российского права, которые должны применяться, даже если суд обязан применить нормы иностранного права. Они еще именуются в доктрине императивными или сверхимперативными. Норма права является нормой непосредственного применения, если в ней сказано, что «она регулирует соответствующие отношения независимо от подлежащего применению иностранного права». Кроме того, суд может сам дать квалификацию норме как императивной, если законодатель подчеркнул ее «особое значение». В качестве примера можно рассмотреть нормы п. 2 ст. 414 КТМ, где определено, что «наличие такого соглашения (о выборе права) не может повлечь за собой устранение или уменьшение ответственности, которую в соответствии с настоящим Кодексом перевозчик должен нести за вред, причиненный жизни или здоровью пассажира, утрату или повреждение груза и багажа либо просрочку их доставки». Что касается норм, применение которых обязательно ввиду их особого значения, то в качестве таковых могут быть нормы, устанавливающие обязательные государственные стандарты, нормативы и т.д., без следования которым невозможно обеспечение прав и охраняемых законом интересов участников оборота.

6. Оговорка о публичном порядке. Публичный порядок — это фундаментальные начала (принципы), которые обладают высшей императивностью, универсальностью, особой общественной и публичной значимостью, составляют основу построения экономической, политической, правовой системы государства. «К таким началам, в частности, относится запрет на совершение действий, прямо запрещенных сверхимперативными нормами законодательства РФ (ст. 1192 ГК), если этими действиями наносится ущерб суверенитету или безопасности государства, затрагиваются интересы больших социальных групп, нарушаются конституционные права и свободы частных лиц»¹. Так, нельзя применить соответствующее иностранное законодательство о полигамных браках при разрешении споров на территории нашей страны, как противоречащее публичному порядку РФ. В то же время, согласно ст. 1193 ГК, отказ в применении нормы иностранного права не может быть основан толь-

¹ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 26 февраля 2013 г. № 156 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о применении оговорки о публичном порядке как основания отказа в признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений».

ко на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего иностранного государства от правовой, политической или экономической системы РФ.

Применение оговорки о публичном порядке ограничивает суд в применении норм иностранного права. В случае применения оговорки о публичном порядке суд не применяет иностранное право и вправе применить соответствующую норму российского права.

§ 5. СУБЪЕКТЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

1. Субъекты международного частного права — это участники гражданских, семейных, трудовых правоотношений, осложненных иностранным элементом. К ним относятся физические лица: граждане; лица без гражданства; иностранные граждане; лица, имеющие двойное гражданство; беженцы; иностранные и российские юридические лица; международные организации; государства, а также субъекты федеративного государства.

Физические и юридические лица по общему правилу пользуются на территории РФ **национальным режимом**, т.е. тем же объемом правоспособности, что и российские субъекты. В то же время в соответствии со ст. 1194 ГК Правительством РФ могут быть установлены **реторсии**, т.е. ответные ограничения в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц.

2. Правоспособность и дееспособность иностранных физических лиц. **Гражданская правоспособность физического лица определяется личным законом**, т.е. тем нормативным актом, иным источником права, который определяет правоспособность в стране, гражданином (подданным) которой является это лицо. Для лиц без гражданства личный закон определяется правом места их постоянного жительства.

По общему правилу иностранцы и лица без гражданства пользуются в РФ гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами. В то же время иностранцы могут быть ограничены в правоспособности: они не могут быть судьями, прокурорами, занимать должности в органах государственной власти и управления РФ. В соответствии с п. 3 ст. 15 ЗК иностранцы, лица без гражданства и иностранные юридические лица не могут иметь на праве собственности земельные участки, находящиеся на приграничных территориях и на иных установленных особо территориях России. Ограничения правоспособности не являются раз и навсегда установленными. Так, если ранее в силу

п. 4 ст. 56 Воздушного кодекса в состав летного экипажа гражданского воздушного судна РФ могли входить только российские граждане, то в настоящее время такое ограничение снято.

Гражданская дееспособность физического лица также определяет-ся по закону гражданства, а для лиц без гражданства — по закону их места жительства. В то же время физическое лицо, не обладающее дееспособностью по своему личному закону, не вправе ссылаться на отсутствие у него дееспособности, если оно является дееспособным по праву места совершения сделки. Однако если будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности, то суд должен применить личный закон иностранца в части ограничения его дееспособности. Личным законом по общему правилу также определяется право физического лица на имя, его использование и защиту (иное может быть предусмотрено ГК или другими законами).

Право физического лица на занятие предпринимательской деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя определяется по праву страны, где такое физическое лицо зарегистрировано в этом качестве. В то же время такие вопросы, как признание лица безвестно отсутствующим, объявление умершим, признание недееспособным или ограниченно дееспособным, подчиняются российскому праву и обращение к иностранному праву не требуется.

3. Правосубъектность иностранных юридических лиц определяется их личным законом. В соответствии с п. 1 ст. 1202 ГК личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо. На основании личного закона устанавливаются статус организации в качестве юридического лица, организационно-правовая форма, порядок создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей. Следует указать на две **особенности** статуса иностранного юридического лица на территории РФ.

Во-первых, юридическое лицо не может ссылаться на ограничения полномочий его органа или представителя на совершение сделки, не известное праву страны, в которой была совершена сделка, кроме тех случаев, когда другая сторона знала об указанном ограничении.

Во-вторых, если юридическое лицо осуществляет свою предпринимательскую деятельность преимущественно на территории РФ, то к требованиям об ответственности по обязательствам юридического лица его учредителей (участников), других лиц, которые имеют

возможность определять его действия, применяется российское право либо по выбору кредитора личный закон такого юридического лица.

Рассматривая особенности деятельности иностранных юридических лиц на территории Российской Федерации, следует отметить, что они вправе заключать договоры, совершать иные сделки, создавать юридические лица, представительства т.п. Создание и ликвидация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляются по общему правилу, на условиях и в порядке, которые предусмотрены ГК и другими федеральными законами. Исключения могут быть установлены отдельными законодательными актами РФ.

Особенности создания филиала иностранного юридического лица, его представительства определяются Законом об инвестициях. Такие структурные подразделения создаются, открываются, прекращают свою деятельность на территории РФ на основании решения юридического лица. Государственный контроль за созданием филиала иностранного юридического лица, открытием его представительства, прекращением деятельности этих филиала, представительства осуществляется посредством их аккредитации, которую осуществляют органы ФНС РФ.

4. Государство как субъект международного частного права. Государства по общему правилу не вступают в хозяйственные, коммерческие отношения и поэтому, например, поставку нефти и газа осуществляют соответствующие **юридические** лица РФ. В то же время государство может быть участником отношений, связанных с использованием государственного имущества на основании договоров аренды, государственных займов, деликтных, наследственных и ряда иных отношений. Не случайно в ст. 1204 ГК закреплено правило, в силу которого к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, с участием государства коллизионные нормы применяются на общих основаниях.

Важной чертой статуса государства является наличие юрисдикционного **иммунитета, т.е. неподвластности юрисдикции, прежде всего судебной, иностранного государства.** Юрисдикционный иммунитет иностранного государства и его имущества состоит из трех элементов:

1) **судебного иммунитета**, понимаемого как обязанность судов РФ воздержаться от привлечения иностранного государства к участию в судебном процессе;

2) **иммунитета в отношении мер по обеспечению иска**, т.е. обязанности судов РФ воздержаться от применения в отношении иностранного

государства и имущества иностранного государства ареста и иных мер, обеспечивающих впоследствии рассмотрение спора и (или) исполнение решения суда;

3) **иммунитета в отношении исполнения решения суда**, т.е. обязанности судов РФ, государственных органов и должностных лиц воздержаться от обращения взыскания на имущество иностранного государства¹.

Иммунитет государства бывает двух видов: **абсолютный** и **функциональный**. **Абсолютный предполагает, что государство пользуется иммунитетом в полном объеме, независимо от того, в каких именно отношениях оно участвует. Функциональный — это пользование иммунитетом только при осуществлении суверенных властных полномочий, в целях реализации суверенной власти.**

Российское право исходит из наличия у государства именно функционального иммунитета. Закон о государственных иммунитетах с рядом оговорок и исключений говорит о неприменении судебного иммунитета иностранного государства в отношении следующих категорий споров:

- связанных с участием иностранного государства в гражданско-правовых сделках и (или) осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности; возникших на основании трудового договора между этим иностранным государством и работником относительно работы, которая была или должна быть выполнена полностью либо частично на территории Российской Федерации за рядом исключений, в частности, если работник принят на работу для выполнения конкретных обязанностей по осуществлению суверенных властных полномочий иностранного государства;
- связанных с участием в юридических лицах; о возмещении иностранным государством вреда, причиненного жизни, здоровью, имуществу, чести и достоинству, деловой репутации физического лица или имуществу, деловой репутации юридического лица, если требование возникло вследствие действия (бездействия) или в связи с иным обстоятельством, имевшим место полностью или частично на территории РФ, и причинитель вреда находился на территории РФ в момент такого действия (бездействия);
- о правах на имущество, а также в ряде иных случаев, когда государство не осуществляет суверенных властных полномочий.

¹ Федеральный закон от 3 ноября 2015 г. № 297-ФЗ «О юрисдикционных иммунитетах иностранного государства и имущества иностранного государства в Российской Федерации».

Иностранное государство может само дать согласие на осуществление судом РФ юрисдикции в отношении конкретного спора в силу: международного договора; письменного соглашения, не являющегося международным договором, а также заявления в суде, письменного уведомления суда в рамках судебного процесса в отношении конкретного спора. Характерно, что РФ допускает для себя возможность отказа от иммунитета в иностранных судах. Так, в Законе о разделе продукции содержится положение о том, что в соглашениях, заключаемых с иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, может быть предусмотрен отказ Российской Федерации от судебного иммунитета, иммунитета в отношении предварительного обеспечения иска и исполнения судебного решения.

Кроме того, **иностранное государство может быть признано отказавшимся от судебного иммунитета**, если оно предприняло в суде РФ процессуальное действие по существу дела, например предъявило иск, вступило в судебный процесс по существу спора в качестве стороны, заявило встречный иск и т.д. Отказ иностранного государства от судебного иммунитета в отношении конкретного спора не может быть отозван и распространяется на все стадии судебного разбирательства.

Что касается иммунитета иностранного государства в отношении мер по обеспечению иска и исполнения решения российского суда, тут действуют следующие правила. Иностранное государство пользуется иммунитетом в отношении мер по обеспечению иска, за исключением случаев, если иностранное государство само явно выразило согласие на принятие соответствующих мер либо зарезервировало или иным образом обозначило имущество на случай удовлетворения требования, являющегося предметом спора.

В отношении исполнения решения российского суда иностранное государство на территории РФ по общему правилу пользуется иммунитетом, кроме тех случаев, если оно явно выразило согласие на принятие соответствующих мер, зарезервировало или иным образом обозначило имущество на случай удовлетворения требования, являющегося предметом спора, либо имущество иностранного государства используется и (или) предназначено для использования данным иностранным государством в целях, не связанных с осуществлением суверенных властных полномочий.

ГЛАВА 29

МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО: ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

§ 1. ВЕЩНЫЕ ПРАВА В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

1. Материально-правовое регулирование отношений собственности и иных вещных прав на международном уровне обусловлено признанием права собственности как одного из основополагающих прав человека. Нормы о признании права собственности и принципе равенства при осуществлении вещных прав закреплены в документах публичного права¹. Таким образом, на международном уровне провозглашается право каждого как на единоличное, так и на совместное с иными лицами обладание имуществом и обязанность каждого государства устанавливать справедливый режим в том, что касается приобретения и реализации любых вещных прав. Эти нормы создают минимальный международный стандарт в сфере вещных прав.

Материальные частноправовые нормы существуют в рамках международных соглашений, посвященных отдельным аспектам вещных прав², модельного законодательства³ либо двусторонних соглашений отдельных стран.

2. Коллизионные правила о праве, подлежащем применению к вещному отношению, используются для решения вопросов вещно-правового статута⁴, в который включены: виды объектов вещных прав; их классификация и оборотоспособность; виды, объем, содержание,

¹ Всеобщая декларация прав человека и основных свобод (Нью-Йорк, 10 декабря 1948 г.); Конвенция о статусе беженцев (Женева, 28 июля 1951 г.; вступила в силу для РФ с 1 февраля 1993 г.); Конвенция о статусе апатридов (Нью-Йорк, 28 сентября 1954 г.); Декларация о правах человека в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, в которой они проживают (Нью-Йорк, 13 декабря 1985 г.) и др.

² См., например, Соглашение о взаимном признании прав и регулировании отношений собственности (Бишкек, 9 октября 1992 г.; РФ применяет с 24 декабря 1993 г.)

³ См., например, Модельный закон о праве собственности и его защите (Санкт-Петербург, 17 мая 2012 г.).

⁴ Статут — это сфера действия права, подлежащего применению к отношению, т.е. перечень вопросов, для решения которых используются нормы применимого права.

возникновение, осуществление, прекращение и защита вещных прав (ст. 1205.1 ГК).

Классической коллизионной привязкой для определения применимого права к вещному отношению является закон места нахождения вещи. Данное коллизионное правило существует в форме международного правового обычая, универсальные договоры в сфере вещного права отсутствуют.

В ГК использован стандартный подход разграничения принципов коллизионного регулирования для статики и для динамики вещных правоотношений.

Для регулирования статики вещного отношения (определение вещи, объем прав собственника и т.д.) генеральным коллизионным правилом является закон места нахождения вещи (ст. 1205 ГК), предполагающий, что статус имущества и прав на него будет определяться нормами его реального (физического) местонахождения. Физическое перемещение вещи на территорию другого государства неизменно повлечет изменение ее правового режима и объема прав собственника данной вещи. Из данного правила существует несколько исключений: 1) для имущества, включенного в государственный реестр, создана презумпция местонахождения на территории государства регистрации; 2) имущество, находящееся в пути, пока оно не прибудет к месту назначения, предполагается находящимся в государстве места отправления; 3) транспортные средства, в частности водные и воздушные суда, а также космические объекты, предполагаются находящимися в порту своей приписки; 4) имущество, выбывшее из обладания собственника помимо его воли, будет считаться находящимся на той территории, где оно было из обладания; 5) движимое имущество, входящее в состав наследственной массы, презюмируется постоянно находящимся в месте открытия наследства; 6) имущество, находящееся на борту водного или воздушного судна, осуществляющего движение в рамках нейтрального пространства (открытое море и воздушное пространство над ним), а также затонувшее в открытом море имущество предполагается постоянно находящимся на территории государства флага судна (ст. 417 КТМ); 7) имущество супругов считается находящимся на территории государства их совместного места жительства. Нормы, действующие в сфере статики вещных отношений, носят императивный характер.

В сфере динамики вещных отношений (возникновение и прекращение прав) коллизионные нормы более гибкие. Возникновение и прекращение вещных прав подчиняется нормам права местонахождения имущества в момент существования обстоятельств, являющихся осно-

ванием динамики вещных прав. Вещные права, возникшие по основаниям, не известным отечественному правопорядку, тем не менее будут признаваться на территории России. Также стороны отношения могут изменить коллизионные правила при условии, что их решение не нарушит прав третьих лиц.

3. Проблема национализации состоит в признании ее последствий за пределами объявившего ее государства. Международное право в силу принципа суверенитета признает национализацию правомерной, если решение было принято компетентным органом в общегосударственных интересах, не носило дискриминационного или карательного характера и сопровождалось выплатой быстрой и эффективной компенсации (хотя практика отмечает факультативность данного требования¹).

Материально-правовые нормы о национализации включаются в двусторонние договоры двух типов: 1) договоры о признании последствий национализации²; 2) соглашения о поощрении и защите капиталовложений. Также материально-правовые нормы включены в национальные акты, в частности, Закон об инвестициях гласит, что в случае национализации иностранному инвестору возмещается стоимость национализируемого имущества и другие убытки.

Коллизионный аспект. Национализация в силу закона места нахождения вещи подчиняется правовым нормам осуществляющего ее государства. Поэтому национализация иностранной собственности является правомерной. Соответственно, дальнейшее перемещение национализированного имущества на территорию третьего государства не может служить основанием для удовлетворения виндикационных исков бывших собственников.

Более сложным является вопрос о статусе имущества, находящегося в момент национализации за рубежом. Экстерриториальность национализации в данном случае зависит от подхода государства места нахождения имущества. Вместе с тем если был национализирован имущественный комплекс, то местонахождение его отдельных составных частей не будет иметь значения, будет действовать режим единой вещи, подчиненной закону места ее нахождения. Именно поэтому

¹ См., например, решения Высокого суда Великобритании по делу «А.М. Лютер против Д. Сегора» (12 мая 1921 г.); Федерального суда США по делу о советском золоте (5 июня 1931 г.); французского суда по делу «И. Шукина и И. Коновалов против РФ» (16 июня 1993 г.).

² См., например: Договор между РСФСР и Германией (Рапалло, 16 апреля 1922 г.); Соглашение об окончательном урегулировании взаимных финансовых и имущественных требований, возникших до 9 мая 1945 г. (РФ — Франция, Париж, 27 мая 1997 г.).

отдельные имущественные требования, средства на счетах кредитных организаций и другое имущество, входящее в состав национализированного имущественного комплекса, но находящееся на территории иного государства, также будут считаться национализированными.

4. Культурные ценности — это вещи религиозного или светского характера, которые рассматриваются государством как имеющие значение для идентичности нации или народа в культурном, в том числе историческом, творческом, научном и иных аспектах. Данное понятие закреплено в нескольких международных документах¹, подчеркивающих, что каждое государство вправе самостоятельно определить перечень его культурных ценностей.

Материально-правовые нормы созданы для виндикации культурных ценностей. Такие нормы определяют: права добросовестных приобретателей — признается право на компенсацию; сроки давности — 50 лет с момента похищения культурной ценности; заявление требований — заявителем может выступать только государство (вне зависимости от собственника).

Коллизионный аспект. Императивные правила о применимом праве на международном уровне отсутствуют. Носящая рекомендательный характер Базельская резолюция о международной торговле произведениями искусства (1991 г.) определяет, что *предпочтение необходимо отдавать праву той страны, с которой культурная ценность связана наиболее тесным образом, а именно праву страны места происхождения ценности*.

В национальном законодательстве *основной коллизионной привязкой в отношении культурных ценностей продолжает оставаться закон места нахождения вещи*. В то же время место нахождения вещи может определяться как место, где вещь находилась в момент выбытия из обладания собственника, либо как фактическое место нахождения вещи в момент предъявления иска. Еще один принцип, который может применяться при решении вопроса о применимом к культурным ценностям праве, — принцип наиболее тесной связи².

¹ Конвенция о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта (Гаага, 14 мая 1954 г., вступила в силу для РФ с 4 апреля 1957 г.); Конвенция о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности (Париж, 14 ноября 1970 г., вступила в силу для РФ с 28 июля 1988 г.); Конвенция по похищенным или незаконно вывезенным культурным ценностям (Рим, 24 июня 1995 г.).

² Этот принцип был применен американским судом при разрешении спора о мозаиках греческой православной церкви на острове Кипр.

Российское законодательство не содержит специальных коллизионных правил для культурных ценностей. Однако применяя закон места нахождения вещи, суды подчиняют культурные ценности праву того государства, чьей культурной ценностью считается данная вещь (критерий регистрации), а вопросы виндикации решают по праву места утраты данной вещи собственником.

§ 2. ПРИВЛЕЧЕНИЕ И ЗАЩИТА ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЙ

1. Понятие и виды иностранных инвестиций. Иностранная инвестиция — это использование в предпринимательских целях на территории России принадлежащего иностранному инвестору капитала. В качестве капитала могут выступать любые не изъятые из оборота в силу российского законодательства объекты гражданских прав, в том числе деньги, ценные бумаги, иное имущество, имущественные права, интеллектуальная собственность, услуги.

На территории России в качестве иностранного инвестора могут выступать любые субъекты права, в том числе физические и юридические лица, государства, международные организации. При этом каждый из названных субъектов должен обладать надлежащим объемом право- и дееспособности, иметь права на инвестиционную деятельность в России по своему личному закону.

Иностранные инвестиции подразделяются на две категории: **прямые и портфельные**. Критерием подразделения является возможность инвестора принимать участие в управлении объектом инвестирования: если такая возможность есть, то инвестиция прямая, если такой возможности нет, то инвестиция будет портфельной. Юридическое значение классификации состоит в том, что статус иностранного инвестора могут получить только прямые инвесторы.

Действующее законодательство называет следующие способы осуществления прямых иностранных инвестиций: 1) участие иностранного инвестора в уставном (складочном) капитале российского хозяйственного общества или товарищества в размере не менее 10%; 2) создание на территории России филиала иностранного юридического лица и наделение его имуществом; 3) участие в договоре лизинга на стороне арендодателя при условии, что предметом финансовой аренды будет выступать определенное оборудование¹, таможенная стоимость которого составляет не менее 1 млн руб. Кроме того, с некоторой долей условности к способам осуществления прямых иностран-

¹ Решение Совета Евразийской экономической комиссии от 16 июля 2012 г. № 54.

ных инвестиций можно отнести участие в реализации приоритетных инвестиционных проектов.

2. Правовой режим иностранных инвестиций и отдельные аспекты статуса инвесторов могут быть установлены как международным, так и внутригосударственным правом. Особенности осуществления инвестиционной деятельности определяются межправительственными соглашениями о поощрении и защите капиталовложений¹. *Традиционно они предусматривают установление абсолютного режима и одного из относительных режимов инвестиций.*

Абсолютный режим предполагает обязательство государства, принимающего инвестицию, не применять дискриминационных мер к иностранной собственности, обеспечивая справедливый и равный режим управления и распоряжения этим имуществом. Абсолютный режим действует как минимальный международный стандарт защиты собственности, но из-за абстрактности содержания он не обеспечивает оптимальную защиту прав инвестора. **Относительные режимы** инвестиций основаны на предписаниях, позволяющих четко определить статус капиталовложения. В международном инвестиционном праве выделяются режим наибольшего благоприятствования (уравнивающий иностранных инвесторов из разных стран), национальный режим (приравнивающий иностранных и отечественных инвесторов), режим допуска (ограничивающий возможности при осуществлении инвестиционной деятельности), режим деятельности (предлагающий льготы в целях привлечения капиталов).

Российское инвестиционное законодательство закрепляет, что базовым для иностранных инвесторов является национальный режим, однако он осложняется отдельными элементами режима допуска (изъятия ограничительного характера) и режима деятельности (изъятия стимулирующего характера).

3. Инвестиционный договор — это соглашение о реализации инвестиционного проекта, сторонами которого выступают принимающее инвестиции государство и иностранный инвестор — частное лицо другого государства.

Материально-правовое регулирование инвестиционных договоров на универсальном уровне не представлено, действует несколько региональных международных договоров (Европейский Союз), но Россия в них не участвует.

¹ Для России действует более 70 таких соглашений.

Коллизионные правила определяют применимое право к таким договорам с учетом концепции государственного иммунитета. Соответственно, в качестве такового всегда выступает право принимающего инвестиции государства, если само государство не согласится на иное.

В российской практике распространено несколько видов инвестиционных договоров, каждый из которых является предметом специального регулирования на уровне федерального законодательства:

1) **концессионный договор** — предполагает предоставление инвестору на возмездной, срочной и возвратной основе права на осуществление вида деятельности, являющегося исключительным правом государства, или прав по владению и пользованию объектом государственной собственности (в том числе созданным силами инвестора). Особенности регулирования концессионных отношений устанавливаются Законом о концессионных соглашениях;

2) **соглашение о разделе продукции** — представляет собой договор, в соответствии с которым инвестор обязуется осуществлять поиск, разведку, добычу минерального сырья на участке недр, предоставленном ему на возмездной и срочной основе. Закон о разделе продукции детально определяет содержание такого соглашения, а также особенности получения прибыли инвестором;

3) в силу **соглашения об осуществлении деятельности в особой экономической зоне** инвестор обязуется осуществить инвестиции в объеме и сроки, установленные соглашением, взамен на предоставление особого режима деятельности в особой экономической зоне. Особенности содержания и исполнения таких соглашений определены Законом об особых экономических зонах.

4. Особые средства защиты иностранных инвесторов представляют собой гарантии прав инвесторов, предусмотренные как внутренними, так и международными нормами. К таким средствам защиты в том числе относятся:

1) выбор применимого права к инвестиционным отношениям с участием государства, который позволяет преодолеть государственный иммунитет и подчиняет инвестиционный спор нейтральному правопорядку;

2) стабилизационная (или «дедушкина») оговорка, защищающая инвестора от неблагоприятного изменения закона, действовавшего в начале реализации инвестиционного проекта. В случаях, предусмотренных законом, действие новых норм не распространяется на иностранного инвестора в течение срока реализации инвестиционного проекта (ст. 9 Закона об инвестициях);

3) страхование инвестиций, т.е. активация механизма возмещения инвестору его затрат на реализацию проекта при наступлении страхового случая. Наибольшую значимость имеет возможность страхования инвестиции от некоммерческих рисков в порядке, определенном Сеульской конвенцией¹;

4) особые механизмы рассмотрения и разрешения инвестиционных споров с участием государства. Они позволяют преодолеть юрисдикционный иммунитет государства и минимизировать возможность злоупотребления властью с его стороны. Наибольшую значимость в инвестиционной сфере имеет деятельность ИКСИД².

§ 3. ОТНОШЕНИЯ В СФЕРЕ ТРАНСГРАНИЧНОГО НАСЛЕДОВАНИЯ

1. Трансграничное наследование возникает при наличии в наследственном отношении любого вида иностранного элемента.

Материально-правовое регулирование трансграничных наследственных отношений отсутствует, можно только назвать Конвенцию об управлении имуществом умерших³, тесно связанную с наследственными отношениями.

Коллизионный аспект. Унификация коллизионных правил о наследовании предпринята в Конвенции о праве, применимом к наследованию⁴, также такие коллизионные нормы включаются в двусторонние соглашения, в том числе договоры о правовой помощи. Однако основная часть коллизионных норм представлена на уровне национального законодательства.

Право, применимое к наследованию, определяется для решения вопросов, входящих в наследственный статут. *Наследственный статут — пределы действия права, подлежащего применению к наследственному отношению.* В ГК рамки наследственного статута не определены, соответственно, в него включаются все «аспекты» наследственного правоотношения, в том числе круг наследников, основания наследования, состав наследственной массы и др.

Право, применимое к наследственному отношению, зависит от состава наследства. По общему правилу к наследственной массе приме-

¹ Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций (Сеул, 11 октября 1985 г.; вступила в силу для РФ с 29 декабря 1992 г.).

² Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств (Вашингтон, 18 марта 1965 г.).

³ Конвенция относительно международного управления имуществом умерших лиц (Гаага, 2 октября 1973 г.).

⁴ Конвенция о праве, применимом к наследованию в силу смерти (Гаага, 1 августа 1989 г.; в силу не вступила).

няется закон места нахождения вещи. При этом наследство представляет собой единое целое. Вне зависимости от реального местонахождения отдельного имущества коллизионное правило основывается на фикции, что вся наследственная масса находится на территории того государства, где имел последнее место жительства наследодатель (ст. 1224 ГК). Таким образом, при открытии наследства лица, проживавшего на территории другого государства, российский нотариус должен применять нормы права такого государства, в том числе и в отношении имущества, находящегося на территории России.

Однако если в состав наследства входит недвижимость, находящаяся за пределами последнего места жительства наследодателя, коллизионное правило усложняется. В силу того, что недвижимость всегда находится под особым контролем и затрагивает публичный интерес, общепринятым является подчинение наследственного отношения в части этого имущества закону страны его реального местонахождения. То же правило действует и в ситуации, когда в состав наследства входит имущество, внесенное в какой-либо публичный реестр.

2. Завещание в большинстве стран трактуется как волеизъявление собственника о распоряжении своим имуществом на случай своей смерти.

Материально-правовые нормы созданы в отношении формы завещательных распоряжений. Закон о форме международного завещания¹ определяет требования к форме и порядку составления такого завещания, в частности оговаривается обязательная письменная форма завещания, устанавливаются требования к минимальным реквизитам завещательного распоряжения, описывается процедура совершения завещания. Кроме того, в целях облегчения информационного обмена о составленных завещаниях в рамках Совета Европы была разработана система регистрации завещаний², а также определен механизм обмена информацией о завещаниях.

Коллизионные нормы применительно к трансграничным завещаниям посвящены решению отдельных коллизионных проблем:

1) завещательная дееспособность определяется либо законом места совершения акта (составления завещания), либо правом страны последнего места жительства завещателя. Россия закрепила в своем законодательстве второй подход;

¹ Конвенция, предусматривающая единообразный закон о форме международного завещания (Вашингтон, 26 октября 1973 г.; РФ подписала, но не ратифицировала).

² Конвенция о создании системы регистрации завещаний (Базель, 16 мая 1972 г.).

2) форма завешания подчиняется кумулятивному коллизионному правилу, позволяющему максимально сохранять действительность завешания. Генеральным правилом является подчинение формы завешания закону последнего места жительства завешателя, но завешание будет действительным, если оно будет соответствовать закону места совершения акта или закону страны суда. Вместе с тем при противоречии императивным российским нормам завешание может не получить признания;

3) содержание завешания основано на принципе свободы завешания. Вместе с тем в законодательстве могут содержаться императивные нормы об особой защите интересов отдельных лиц, например об обязательной доле в наследстве. В этом случае наряду с применимым правом будут применяться нормы об обязательной доле того государства, на чьей территории находится соответствующее имущество.

3. Выморочное имущество при трансграничном наследовании. Материально-правовые нормы о выморочном имуществе отсутствуют. В доктрине и практике отдельных стран в отношении выморочного имущества существует два подхода, основанных на различных принципах определения юридической судьбы выморочного имущества: 1) концепция наследования, согласно которой выморочное имущество передается в порядке наследования государству, гражданином которого наследодатель являлся на момент своей смерти; 2) концепция оккупации, согласно которой выморочное имущество попадает в собственность государства, на чьей территории оно фактически находится, в порядке определения юридической судьбы бесхозяйного имущества.

Статья 1224 ГК не упоминает специально о выморочном имуществе, и при квалификации по российскому праву понятие выморочного имущества определяется в соответствии со ст. 1151 ГК. Юридическая судьба выморочного имущества должна определяться на основе общих коллизионных правил, т.е. решение вопроса о судьбе выморочного имущества должно зависеть от концепции, принятой в государстве, чей правопорядок оказывается применимым к наследственному отношению.

Иные правила могут быть предусмотрены в международных договорах, в том числе о правовой помощи. Практически во всех таких договорах определены следующие правила: недвижимое имущество переходит в собственность государства, на территории которого оно находится, а движимое имущество передается государству, гражданином которого являлся наследодатель на момент смерти.

§ 4. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О СДЕЛКАХ И ДОГОВОРАХ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

1. Внешнеэкономические сделки. Под внешнеэкономической сделкой понимается сделка, совершаемая в ходе предпринимательской деятельности субъектами гражданских правоотношений, коммерческие предприятия которых находятся на территории различных государств. Такая сделка выходит за пределы частного права и подпадает под действие публично-правовых норм, вследствие чего налагает на ее субъектов дополнительные обязанности.

Необходимым и достаточным условием для квалификации сделки как внешнеэкономической является выявление двух квалифицирующих признаков:

1) различное нахождение коммерческих предприятий¹ контрагентов. Если у лица несколько коммерческих предприятий (например, филиалы в разных странах), то для квалификации сделки необходимо использовать принцип тесной связи какого-либо коммерческого предприятия с конкретной сделкой;

2) связь сделки с предпринимательской деятельностью, предполагающая взаимонаправленное волеизъявление контрагентов на достижение предпринимательской цели.

Отсутствие какого-либо признака влечет невозможность квалификации сделки в качестве внешнеэкономической, вне зависимости от ее предмета, цены, валюты обязательства или прочих условий.

Внешнеэкономические сделки подразделяются на виды в соответствии с критериями классификации гражданско-правовых сделок. В качестве специфического критерия выступает правовая цель сделки, в связи с чем выделяются: 1) внешнеторговые сделки, направленные на трансграничный обмен товарами, работами, услугами, а также результатами интеллектуальной деятельности; 2) инвестиционные сделки, направленные на финансирование реализации проектов, в целях получения прибыли в будущем.

2. Форма сделки определяется как материальными, так и коллизионными нормами, кроме того, необходимо учитывать российские императивные нормы.

Материально-правовое регулирование формы сделки содержится в договорах как общего характера, так и посвященных отдельным видам обязательств. При этом такие договоры могут предусматри-

¹ Под коммерческим предприятием понимается центр деловой активности субъекта предпринимательской деятельности, та территория, на которой он осуществляет свою хозяйственную деятельность (или ее часть).

вать как диспозитивные правила¹, так и императивные требования (в том числе перечень условий)² для формы сделки. Особо следует отметить Конвенцию об электронных сообщениях³, расширяющую традиционное понимание письменной формы сделки.

Коллизионные нормы подчиняют форму сделки праву того государства, где она была совершена. Такой подход фиксируется и в международных источниках, и в актах национального права. Однако ст. 1209 ГК в качестве основного коллизионного правила для формы сделки не называет закон места совершения акта, а включает этот вопрос в сферу действия права, примененного к самой сделке. Тем не менее, в качестве субсидиарных правил, позволяющих оставить сделку в силе с точки зрения формы, ГК также называет право места заключения сделки, право, избранное сторонами, а также личный закон стороны сделки.

В связи с юридической спецификой сделки вопрос ее формы может подчиняться субсидиарным коллизионным правилам. Так, форма потребительской сделки подчиняется закону потребителя, форма сделки с недвижимостью — праву места нахождения этого имущества, а сделка в отношении имущества, внесенного в государственный реестр, должна совершаться по форме, установленной государством, в чей реестр делается запись в связи с данной сделкой.

Императивные нормы в отношении формы сделки связаны с применением к сделке норм публичного характера. Так, в частности, валютное законодательство требует сопровождения внешнеэкономической сделки особым документом (помимо договора) — паспортом внешнеэкономической сделки⁴.

3. Право, применимое к договору, действует в отношении вопросов обязательственного статуса, под которым понимаются пределы действия права, подлежащего применению к договорному отношению.

Сфера обязательственного статуса включает: толкование договора; права и обязанности сторон договора (в том числе отношения в связи с процентами); исполнение и прекращение (в том числе путем зачета) договора; последствия неисполнения (или ненадлежащего

¹ Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г.; вступила в силу для РФ с 1 сентября 1991 г.) (далее — Венская конвенция 1980 г.).

² Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10 июня 1958 г.; вступила в силу для РФ с 22 ноября 1960 г.); Конвенция для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок (Варшава, 12 октября 1929 г.; вступила в силу для РФ с 18 ноября 1934 г.).

³ Конвенция ООН об использовании электронных сообщений в международных договорах (Нью-Йорк, 23 ноября 2005 г.; вступила в силу для РФ с 1 августа 2014 г.).

⁴ Пункт 6.6.2 Инструкции Банка России от 4 июня 2012 г. № 138-И.

исполнения), а также недействительности договора; возможность уступки права требования по договору. Кроме того, ГК относит к сфере обязательственного статута вопросы исковой давности и, в некоторых случаях, форму договора и переход риска случайной гибели.

Материально-правовое регулирование отдельных видов договоров содержится в международных соглашениях¹. Также существует возможность применения неправовых средств (обыкновения, проформы, *lex mercatoria*).

Коллизионный аспект позволяет определить право, применимое к договору, при помощи одной из привязок, действующих как основное и субсидиарное правила: закон автономии воли сторон и закон наиболее тесной связи.

Основное правило — автономия воли сторон, основанная на принципе свободы договора. Разновидности данного правила характеризуют пределы усмотрения сторон. *Относительная автономия* позволяет осуществлять выбор применимого права исходя из принципа тесной связи (по любому из существующих критериев) договора и избранного правопорядка. Абсолютная автономия не содержит ограничений, стороны могут избрать любое объективно существующее право. Гражданский кодекс основывается на абсолютной автономии, позволяя сторонам избирать любое объективно существующее право не только для договора, но и для его отдельных частей в любой момент существования договорных отношений.

В том случае, если выбор правопорядка не осуществлен (признан недействительным или оказался недостаточным), договорные отношения регулируются правом, определяемым при помощи закона наиболее тесной связи. **В России в качестве критерия тесной связи договора с правопорядком какого-либо государства используется принцип характерного исполнения.** В силу данного принципа договорные отношения подчиняются праву того государства, где находится место жительства (если стороной договора является физическое лицо) или основное место деятельности (коммерческое предприятие для субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность) той стороны по договору, которая осуществляет исполнение, *направленное на достижение правовой цели этого договора*. В договорах, направленных на передачу вещных прав на имущество (в том числе купля-про-

¹ Например, Конвенция о международном финансовом лизинге (Оттава, 28 мая 1988 г.; вступила в силу для РФ с 1 января 1999 г.); Конвенция по международным факторинговым операциям (Оттава, 28 мая 1988 г.; вступила в силу для РФ с 1 марта 2015 г.) и др.

дажа, аренда, заем и т.д.), в качестве такой стороны будет выступать субъект, передающий вещное право на предмет договора (продавец, арендодатель и т.д.). В договорах на выполнение работ и оказание услуг в качестве такой стороны выступает сторона, которая реализует цель договора своими активными действиями (подрядчик, исполнитель, хранитель и т.д.).

Могут быть предусмотрены субсидиарные коллизионные правила, предусматривающие особенности выбора применимого права в отношении отдельных видов договоров, в том числе если договор так или иначе связан с объектами недвижимости, он подчиняется праву местонахождения этой недвижимости; договор о совместной деятельности (в том числе в форме учреждения юридического лица) будет подчиняться праву той страны, где предполагается осуществление этой деятельности. Также ГК устанавливает особые правила для договора с участием потребителя, для отдельных аспектов отношений страхования и др.

4. Соглашение о выборе применимого права представляет собой договор сторон контракта о подчинении своих отношений (полностью или в части) нормам правопорядка какого-либо государства. Существенным условием такого соглашения является предмет — обязательство сторон контракта подчиняться требованиям и нормам избранного ими правопорядка, в том числе в случае возникновения споров в связи с их контрактными отношениями.

Соглашение о выборе применимого права должно отвечать следующим требованиям:

1) сделанный выбор должен быть четким и однозначным. Это не означает обязанность прямо называть применимое право, могут быть предусмотрены критерии определения применимого права, позволяющие осуществить однозначный выбор в конкретной ситуации (например, право страны ответчика);

2) может быть избран **только существующий правопорядок**, т.е. избирать недействующее право, в том числе право исчезнувшего государства, нельзя. Вместе с тем допускается выбор права непризнанного государства;

3) соглашение должно предусматривать **выбор права, но не закона**, т.е. стороны не могут подчинить свой контракт действию отдельных нормативных актов той или иной правовой системы;

4) нельзя «замораживать» действие права, к договору будет применяться право, действующее на момент рассмотрения спора (момент установления содержания иностранной правовой нормы);

5) выбор не должен ущемлять интересы «слабой» стороны договора, третьих лиц, а также противоречить строго императивным нормам страны суда;

6) выбор сторон должен допускаться коллизионными нормами страны суда, в том числе не нарушать ее императивных норм.

Соглашение о выборе применимого права должно быть заключено в письменной форме под угрозой его ничтожности. Оно может существовать как в виде отдельного соглашения, так и в виде оговорки к контракту. Несмотря на относительно автономный характер такого соглашения, следует иметь в виду, что при перемене лиц в основном обязательстве его действие сохраняется.

5. Акцессорные обязательства, носящие обеспечительный характер¹, часто сопровождают трансграничные отношения.

Материально-правовое регулирование универсального характера отсутствует. Единые нормы созданы для отношений морского залога², положения об акцессорных сделках действуют для отдельных видов договоров³. Для некоторых обеспечительных сделок встречаются рекомендательные акты⁴.

Коллизионный аспект. В России отсутствуют специальные нормы, определяющие право, применимое к акцессорным сделкам, что влечет применение общих правил: закона автономии воли сторон или закона тесной связи.

Для определения применимого права к обеспечительным сделкам по закону тесной связи используется два подхода: применение самостоятельных коллизионных привязок либо подчинение праву, применимому к основному обязательству. В России установлены самостоятельные коллизионные правила для отношений поручительства и залога (п. 2 ст. 1211 ГК, ст. 424, 425 КТМ): при отсутствии соглашения сторон о применимом праве надлежащий правопорядок определяется на основе критерия характерного исполнения. Таким образом, для поручительства применимым оказывается право поручителя, а залог по общему правилу подчиняется праву залогодателя. Но существуют

¹ В иностранном праве акцессорные обязательства именуются также «зависимыми правовыми сделками», «дополнительными обязательствами», «дополнительными обязательствами для обеспечения договора», а также «побочными правами».

² Конвенция о морских залогах и ипотеках (Женева, 6 мая 1993 г.; вступила в силу для РФ с 5 сентября 2004 г.).

³ Например, Конвенция о международных гарантиях в отношении подвижного обороту (Кейптаун, 16 ноября 2001 г.; вступила в силу для РФ с 1 сентября 2011 г.) и др.

⁴ Например, Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по обеспечительным сделкам (2010 г.)

и субсидиарные правила для залоговых отношений. Так, если предмет залога оказывается недвижимостью, то применимым становится право страны нахождения этого имущества или его государственной регистрации (ст. 1213 ГК, ст. 425 КТМ). Если же предмет залога — это денежные средства на банковском счете, то применимое право будет определяться по нахождению коммерческого предприятия банка, обслуживающего банковский счет.

§ 5. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

1. Представительство в трансграничных отношениях встречается часто. Соответственно, вступая в отношения с зарубежным партнером, необходимо проверить не только его правовой статус, но и полномочия его представителя.

Материально-правовые нормы в области международного коммерческого представительства являются редкостью. На сегодняшний день действующие конвенции отсутствуют¹. Еще одним проявлением материально-правового метода являются обыкновения, в том числе включенные в разд. 2 гл. 2 Принципов УНИДРУА, Принципы относительно представительства сторон в международном арбитраже, разработанные Международной ассоциацией юристов, и др.

Коллизионные нормы международного характера включены в Конвенцию по агентским соглашениям², соединяющую англо-американский и континентальный подходы к представительству, в силу чего ее применение возможно для любой формы представительства. Основным правилом выступает привязка к месту нахождения коммерческого предприятия представителя.

Статьи 1217 и 1217.1 ГК относят к статусу представительства полномочия представителя, последствия осуществления и превышения им полномочий, содержание, срок действия и прекращение доверенности, правила передоверия. При отсутствии выбора применимого права оно связывается с местом жительства (местом деятельности) представителя. Также следует учитывать субсидиарные правила, подлежащие применению в тех случаях, когда этого требует специфика юридически значимых действий, выполняемых представителем.

2. Международная купля-продажа — это наиболее распространенный вид трансграничных договоров.

¹ Разработана Конвенция о представительстве при международной купле-продаже товаров (Женева, 17 февраля 1983 г.), но в силу она не вступила.

² Конвенция о праве, применимом к агентским соглашениям (Гаага, 14 марта 1978 г.).

Материально-правовые нормы включены в Венскую конвенцию 1980 г., которая в силу распространенности (участвуют 85 государств) создает единообразное регулирование торговых отношений предпринимательского характера. Конвенция детально регламентирует многие отношения международной купли-продажи, в том числе заключение и исполнение (права и обязанности сторон) договора. Главной особенностью Конвенции является ее диспозитивный для сторон сделки характер — они имеют возможность исключить любые положения Конвенции либо изменить ее содержание для своих отношений. Также допускается расширять сферу применения норм Конвенции. Помимо Венской конвенции 1980 г. материально-правовые нормы для контрактов купли-продажи содержатся в иных соглашениях, как универсального¹, так и регионального характера². Также следует учитывать существование и широкое применение неправовых средств регулирования торговых отношений³.

Коллизионные правила унифицированного характера содержатся в нескольких конвенциях⁴, которые не получили широкого признания. Вместе с тем отношения купли-продажи подчиняются стандартным коллизионным правилам определения права, применимого к договору, т.е. используются привязки автономии воли сторон и наиболее тесной связи, основанной на принципе характерного исполнения, в силу которого отношения купли-продажи подчиняются праву страны продавца.

3. Международные перевозки представляют собой любые перевозки, в ходе которых происходит пересечение границы и осуществление проезда по территории более одного государства вне зависимости от нахождения пунктов отправления и назначения. Они классифицируются в зависимости от вида транспорта (морские, воздушные и т.д.), от цели перевозки, выделяется перевозка грузов и пассажиров (и их багажа), с точки зрения периодичности выделяются перевозки

¹ В том числе Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Нью-Йорк, 14 июня 1974 г.); Конвенция о Единообразном законе о заключении договоров о международной купле-продаже товаров (Гаага, 1 июля 1964 г.).

² В частности, Соглашение об общих условиях поставок товаров между организациями государств — участников СНГ (Киев, 20 марта 1992 г.); Соглашение об условиях поставок товаров между предприятиями и организациями (Москва, 20 июля 1992 г.).

³ В том числе ИНКОТЕРМС, типовые контракты (например, Типовой контракт ICC международной купли-продажи готовых изделий, предназначенных для перепродажи) и др.

⁴ Конвенция о законе, применимом к передаче права собственности при международной купле-продаже товаров (Гаага, 15 апреля 1958 г.); Конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров (Гаага, 22 декабря 1986 г.) и др.

регулярные и нерегулярные. Все международные перевозки имеют общие характерные черты:

1) договор заключается путем составления особых форм транспортных документов (авиагрузовая накладная, билет, коносамент и т.д.), соответствующих особым требованиям, предъявляемым к их содержанию;

2) установление пределов ответственности перевозчика. Под ними понимается максимальная сумма, которую перевозчик должен выплачивать вследствие возникновения ущерба при ненадлежащем исполнении им своих обязательств на принципе презюмируемой вины. Для определения пределов ответственности перевозчика используются условные единицы¹;

3) сокращенные сроки исковой давности (как правило, два года);

4) принцип «расширенной» подсудности иска к перевозчику при определении компетентного суда.

Материально-правовое регулирование международных перевозок осуществляется многосторонними договорами, действующими в отношении всех видов перевозок². Следует иметь в виду, что нормы всех транспортных конвенций носят императивный характер. Помимо международных договоров, большое влияние оказывает деятельность транспортных организаций. Разработанные ими типовые правила перевозки и формы документации (проформы) оказывают значительное влияние на регулирование соответствующих отношений.

Коллизионные нормы на международном уровне практически не представлены. Транспортные конвенции традиционно содержат отсылку к нормам права страны суда. Общим коллизионным правилом, действующим в сфере международных перевозок (вне зависимости от вида перевозки), является закон наиболее тесной связи. Следуя правилу характерного исполнения, п. 2 ст. 1211 ГК подчиняет договор перевозки праву страны перевозчика (места нахождения его коммерческого предприятия). Нередко используются также субсидиарные правила, в том числе: закон места совершения акта — для определения порядка

¹ Франк (или золотой франк) — это расчетная единица, основанная на золотой французской монете весом 65,5 мг золота 0,900 пробы; Специальные права заимствования — это резервное и платежное средство, эмитируемое МВФ. Одна единица СПЗ составляет 0,888671 граммов чистого золота (Статьи Соглашения МВФ от 22 июля 1944 г.).

² Например, Конвенция об унификации некоторых правил о коносаментах (Брюссель, 25 августа 1924 г.; вступила в силу для РФ с 29 июля 1999 г.); Конвенция о перевозке морем пассажиров и их багажа (Афины, 13 декабря 1974 г.; вступила в силу для РФ с 28 апреля 1987 г.); Конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов (КДПГ/CMR) (Женева, 19 мая 1956 г.; вступила в силу для РФ с 1 декабря 1983 г.) и ряд других.

заключения и формы договора, совершения погрузочно-разгрузочных операций, составления актов приемки и т.д.; личный закон физического лица — для определения правового статуса пассажира; закон места нахождения вещи — при решении вопросов таможенного оформления грузов; закон страны суда — для процессуальных вопросов и др.

4. Внедоговорные отношения в международном частном праве включают в себя деликтные и кондикционные обязательства.

Материально-правовое регулирование внедоговорных отношений представлено только для специальных случаев деликтной ответственности, как правило, в случаях причинения вреда источником повышенной опасности¹. Такие международные договоры содержат нормы о субъектах ответственности, порядке, сроках и объеме возмещения вреда, случаях освобождения от ответственности, сроках давности и подсудности соответствующих споров.

Коллизионное регулирование деликтных отношений предусматривает установление применимого права для вопросов, включенных в деликтный статут. К ним относятся определение лиц, ответственных за причинение вреда, в том числе их деликтоспособность, основания ответственности, а также ограничения и освобождения от нее, способы, объем и размер возмещения вреда (ст. 1220 ГК).

Основным коллизионным правилом для деликтных отношений выступает закон места причинения вреда. Данное правило закрепляется как на уровне международных соглашений (договоров о правовой помощи), так и внутреннего законодательства (ст. 1219 ГК). Это правило является универсальным, вместе с тем сам термин «место причинения вреда» может пониматься по-разному. По общему правилу в качестве такового понимается территория государства, где произошел юридический факт, на основании которого возникло деликтное отношение. Однако если отношение растянуто во времени и вред наступает на территории другого государства, под местом причинения вреда может быть воспринято место наступления вредных последствий (основной их части). Данный подход используется для отношений в связи с причинением вреда здоровью, а также для экологического вреда.

Действующее законодательство устанавливает и специальные коллизионные нормы, которые применяются в случае выявления некоторых

¹ Конвенция об ущербе, причиненном иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности (Рим, 7 октября 1952 г.; вступила в силу для РФ с 20 июля 1982 г.); Конвенция о гражданской ответственности за ядерный ущерб (Вена, 21 мая 1963 г.; вступила в силу для РФ 13 августа 2005 г.); Европейская конвенция о гражданской ответственности за ущерб, нанесенный автотранспортными средствами (Страсбург, 14 мая 1973 г.) и др.

особенностей деликтного отношения. Так, в частности, одна национальная принадлежность сторон деликтного отношения приводит к подчинению деликтного отношения их общему праву; возникновение деликтного отношения в связи с существующим между сторонами договорным отношением подчиняет деликтное обязательство праву, применимому к контракту сторон; кумулятивное правило установлено для вреда, причиненного в рамках потребительских отношений (ст. 1221 ГК).

Решение коллизионного вопроса в отношении *кондикционных обязательств* зависит от категории таких обязательств (ст. 1223 ГК). По общему правилу кондикционное обязательство подчиняется праву страны, где имело место неосновательное обогащение (где было увеличено или сбережено имущество). Однако если такое обогащение произошло в связи с иным правоотношением, то кондикционное обязательство будет подчинено праву, подлежащему применению к отношению, в связи с которым произошло неосновательное обогащение.

Кроме того, ст. 1223.1 ГК предусматривает, что стороны внедоговорного обязательства могут подчинить его любому правопорядку по их выбору при условии соблюдения прав третьих лиц и императивных норм правопорядка, связанного с отношением.

§ 6. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

1. Общие положения о праве интеллектуальной собственности. В трактовке международных документов термин «интеллектуальная собственность» включает любые объекты, которые по своему характеру относятся к интеллектуальной деятельности, в том числе права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам, изобретениям во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям, промышленным образцам, товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям, защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях¹. Таким образом, в сфере интеллектуальной собственности проблемы квалификации не возникают, так как

¹ Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности (Стокгольм, 14 июля 1967 г.; вступила в силу для РФ с 24 апреля 1970 г.); Всемирная декларация по интеллектуальной собственности (26 июня 2000 г.).

общепринятое на международном уровне понятие в целом совпадает с трактовками российского законодательства.

Защита интеллектуальных прав на международном уровне осуществляется на основе следующих принципов: 1) территориальный характер возникновения и защиты прав на объекты интеллектуальной собственности, означающий, что права, возникшие на территории одного государства, не будут автоматически защищаться на территории другого государства; 2) национальный режим защиты интеллектуальных прав, предполагающий, что интеллектуальные права, возникшие на территории другого государства, защищаются на территории каждого государства в том же объеме, что и права, возникшие на территории этого государства; 3) срочная охрана, означающая, что все интеллектуальные права ограничены сроками, по истечении которых их охрана прекращается на территории всех государств.

Материально-правовое регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности представлено на всех уровнях (универсальном, региональном, двустороннем), а также по видам объектов интеллектуальных прав. Наиболее универсальным договором выступает Соглашение ТРИПС¹, которое, являясь рамочным договором, формулирует международные стандарты охраны различных категорий интеллектуальных прав.

В силу территориального характера интеллектуальных прав коллизионное регулирование отношений в сфере интеллектуальной собственности на международном уровне представлено слабо. Можно назвать только единичные международные договоры, содержащие коллизионные правила, подчиняющие отношения по поводу интеллектуальной собственности праву государства, где испрашивается защита соответствующих интеллектуальных прав².

В отличие от международного уровня, национальное законодательство большинства государств закрепляет коллизионные нормы для сферы интеллектуальных прав. Такие нормы также направлены на обеспечение принципа территориального характера защиты интеллектуальных прав, в силу чего они отправляют регулирование соответствующих отношений к закону страны суда.

¹ Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (Марракеш, 15 апреля 1994 г.; вступило в силу для РФ с 22 августа 2012 г.).

² См., в частности: Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 г.; вступила в силу для РФ с 13 марта 1995 г.); Гражданский кодекс. Модель. Рекомендательный законодательный акт для Содружества Независимых Государств. Часть третья (Санкт-Петербург, 17 февраля 1996 г.).

В российском законодательстве общая коллизионная норма, определяющая применимое право для сферы интеллектуальной собственности, закреплена в п. 2 ст. 1231 ГК. Она формулирует одностороннее коллизионное правило, подчиняющее сферу интеллектуальной собственности действию российского права. Статут данного коллизионного правила составляют содержание исключительного права, установленные в отношении него ограничения, а также порядок его осуществления и способы защиты.

Дополнительные правила для договорных отношений по поводу интеллектуальных прав содержатся в ст. 1211 ГК, предусматривающей коллизионные нормы для договоров об отчуждении исключительного права, лицензионных договоров и договоров коммерческой концессии. Отношения, основанные на данных договорах, подчиняются закону государства, где используется (действует) передаваемое исключительное право. Таким образом, содержание российского законодательства также основано на принципе территориальной защиты интеллектуальных прав, что соответствует общим тенденциям коллизионного регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности.

2. Авторское право. На международном уровне установлен перечень объектов авторских прав, которым гарантируется защита. Все произведения, являющиеся объектами авторских прав, подразделяются на охраняемые (полностью или частично) и неохраняемые. К охраняемым в России произведениям относятся произведения российских авторов (вне зависимости от места их обнародования); произведения любых авторов (как российских, так и иностранных), впервые опубликованные на территории РФ; произведения, подпадающие под действие обязательного для России международного договора.

Материально-правовые нормы, посвященные авторским правам, представлены в достаточно большом количестве международных соглашений как универсального¹, так и двустороннего характера. Данные соглашения, преодолевая территориальный характер действия интеллектуальных прав, установили минимальный стандарт охраны объектов авторских прав, включающий в себя перечень основных прав, которые должны быть предоставлены авторам на территории стран — участниц этих соглашений.

¹ Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 г.; вступила в силу для РФ с 13 марта 1995 г.); Всемирная конвенция об авторском праве (Париж, 24 июля 1971 г.; вступила в силу для РФ с 10 июля 1974 г.); Договор ВОИС по авторскому праву (Женева, 20 декабря 1996 г.; вступил в силу для РФ с 5 февраля 2009 г.) и др.

В качестве *принципов международной охраны* авторских прав выступают: 1) принцип национального режима, заключающегося в предоставлении иностранным авторам и правообладателям национального режима охраны; 2) принцип всеобщности и отсутствия формальностей, означающий, что авторские права гарантируются вне зависимости от соблюдения каких бы то ни было формальностей со стороны автора, в том числе в отсутствие регистрации прав; 3) принцип независимости охраны, предполагающий отсутствие зависимости авторско-правовой охраны в одной стране от авторско-правовой охраны в другой стране (в том числе в стране происхождения произведения); 4) принцип минимального гарантированного срока охраны авторских прав (в зависимости от договора, под действие которого подпадает произведение).

Коллизионные нормы, специально созданные для сферы авторского права, в международных договорах не содержатся, однако они встречаются в нормах национального законодательства. Так, следует отметить наличие обособленной коллизионной нормы, включенной в п. 3 ст. 1256 ГК, подчиняющей вопрос определения автора произведения законодательству того государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

3. Право промышленной собственности. Термин «промышленная собственность» используется Парижской конвенцией¹, которая определяет, что объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Материально-правовые нормы, посвященные праву промышленной собственности, представлены на универсальном и региональном уровнях. В Парижской конвенции содержится комплекс общих норм, касающихся материального патентного права, в том числе право изобретателя быть названным в патенте, правило об обязательном использовании изобретения, нормы о правовой охране способов производства и др.

К числу *принципов*, на которых основаны материально-правовые нормы о праве промышленной собственности, следует отнести: 1) принцип территориальности, при этом существующие патентные

¹ Конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.; вступила в силу для РФ с 19 сентября 1968 г.)

системы, как правило, не предполагают преодоления территориального характера интеллектуальных прав, а направлены на облегчение признания патентных прав на территории различных государств посредством обращения к процедурам международного патентования; 2) конвенционный приоритет, предоставляющий правообладателю льготу по новизне, в силу которой возможно патентование объекта промышленной собственности на территории любого государства невзирая на публикацию сведений об объекте и его открытое применение; 3) национальный режим, гарантирующий иностранцам объем прав, аналогичный правам российских лиц; 4) регистрационная система защиты интеллектуальных прав, предусматривающая возможность защиты интеллектуальных прав только при наличии патента, полученного на территории соответствующего государства (в том числе при использовании процедур международного патентования), либо единого международного патента¹.

Коллизионный аспект. Специальные коллизионные правила, посвященные праву промышленной собственности, помимо названных общих правил, распространяемых на все виды интеллектуальных прав, на сегодняшний день отсутствуют как на международном, так и на национальном уровнях. Более того, по мнению большинства исследователей, принцип исключительного действия патента только на территории той страны, где он был выдан, делает применение коллизионных норм к данным видам отношений невозможным.

¹ Предусмотрен такими соглашениями, как Европейская патентная конвенция (Мюнхен, 1973 г.), Конвенция о европейском патенте для Общего рынка (Люксембург, 1973 г.), Евразийская патентная конвенция (Москва, 9 сентября 1994 г.; вступила в силу для РФ 27 сентября 1995 г.)

ЛИТЕРАТУРА

- Брагинский М.И., Витрянский В.В.* Договорное право. М. 1997–2011.
- Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. М., 2005.
- Мейер Д.И.* Русское гражданское право (в 2 ч.) (по испр. и доп. 8-му изд., 1902). М., 1997.
- Покровский И.А.* Основные проблемы гражданского права. М., 2001.
- Черепяхин Б.Б.* Труды по гражданскому праву. М., 2001.
- Шершеневич Г.Ф.* Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М., 1995.

Глава 1

- Алексеев С.С.* Общая теория права. Т. 1. М., 1998.
- Яковлев В.Ф.* Россия: Экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). М., 2000.

Глава 2

- Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сб. памяти С.А. Хохлова / Отв. ред. А.Л. Маковский. М., 1998.
- Кодификация российского частного права 2015 / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2015.
- Семякин М.Н.* Источники российского гражданского права: проблемы теории и практики. М., 2010.

Глава 3

- Алексеев С.С.* Односторонние сделки // Антология уральской цивилистики. 1925–1989: Сб. статей. М., 2001.
- Иоффе О.С.* Гражданское правоотношение // Избранные труды по гражданскому праву. М., 2000.
- Красавчиков О.А.* Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958 (переизд.: *Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2).
- Красавчиков О.А.* Гражданское правоотношение — юридическая форма общественного отношения // *Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005.

Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974.

Черепакин Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву // Труды по гражданскому праву. М., 2001.

Глава 4

Вавилин Е.В. Осуществление и защита гражданских прав. М., 2009.

Волков А.В. Злоупотребление гражданскими правами: проблемы теории и практики. М., 2009.

Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. М., 2000.

Глава 5

Красавчиков О.А. Социальное содержание правоспособности советских граждан // Правоведение. 1960. № 1. С. 12–25.

Мицкевич А.В. Субъекты советского права. М., 1962.

Субъекты гражданского права: Сб. науч. работ / Ин-т гос-ва и права РАН; Отв. ред. Т.Е. Абова. М., 2000.

Глава 6

Болдырев В.А. Конструкция юридического лица несобственника: опыт цивилистического исследования. М., 2012.

Гонгалю Б.М. Доля в уставном капитале общества и оформление ее отчуждения (полемиические заметки) // Проблемы развития частного права: Сб. статей к юбилею В.С. Ема / Отв. ред. Н.В. Козлова, Е.А. Суханов. М., 2011.

Егоров А.В., Усачева К.А. Доктрина «снятия корпоративного покрова» как инструмент распределения рисков между участниками корпорации и иными субъектами договора // Вестник гражданского права. 2014. Т. 14. № 1. С. 31–73.

Козлова Н.В. Правосубъектность юридического лица. М., 2005.

Суханов Е.А. Сравнительное корпоративное право. М., 2014.

Глава 7

Андреев Ю.Н. Участие государства в гражданско-правовых отношениях. СПб., 2005.

Васильева Е.Н. Гражданская правосубъектность государства // Субъекты гражданского права / Под ред. Т.Е. Абовой. М., 2000. С. 49–58.

Королев И.И. Гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. М., 2014.

Пятков Д.В. Участие Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований в гражданских правоотношениях. СПб., 2005.

Суханов Е.А. Об ответственности государства по гражданско-правовым обязательствам // Вестник ВАС РФ. 2001. № 3.

Глава 8

Агарков М.М. Учение о ценных бумагах // Основы банковского права. Учение о ценных бумагах. М., 1994.

Лапач В.А. Система объектов гражданских прав: теория и судебная практика. СПб., 2002.

Луниц Л.А. Деньги и денежные обязательства. Юридическое исследование // Луниц Л.А. Деньги и денежные обязательства в гражданском праве. М., 1999.

Мурзин Д. В. Ценные бумаги — бестелесные вещи. Правовые проблемы теории современной теории ценных бумаг. М., 1998.

Ровный В.В. Проблемы объекта в гражданском праве. Иркутск, 1998.

Глава 9

Красавчикова Л.О. Личная жизнь граждан под охраной закона. М., 1983.

Красавчикова Л.О. Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. Екатеринбург, 1994.

Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. М., 2000.

Петрухин Л.И. Личная жизнь: пределы вмешательства. М., 1989.

Сергеев А.П. Право на защиту репутации. Л., 1989.

Ярошенко К.Б. Жизнь и здоровье под охраной закона. Гражданско-правовая защита личных неимущественных прав граждан. М., 1990.

Глава 10

Витрянский В.В. Новеллы о сделках и решениях собраний // Хозяйство и право. 2016. № 1 (приложение).

Гражданский кодекс Российской Федерации. Сделки. Решения собраний. Представительство и доверенность. Сроки. Исковая давность: Постатейный комментарий к главам 9—12 / Б.М. Гонгало, А.В. Демкина, М.Я. Кириллова и др.; Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2013.

Ломакин Д.В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. М., 2008.

Глава 11

Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. М., 2014.

Советское гражданское право: Учебник. В 2 т. Т.1 / Т.И. Илларионова, М.Я. Кириллова, О.А. Красавчиков и др.; Под ред. О.А. Красавчикова. 3-е изд., испр. и доп. М., 1985.

Глава 12

Грибанов В.П. Сроки в гражданском праве. М., 1967.

Кириллова М.Я., Крашенинников П.В. Сроки в гражданском праве. Исковая давность. 3-е изд., испр. и доп. М., 2016.

Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954.

Энгельман И.Е. О давности по русскому гражданскому праву: Историко-догматическое исследование. М., 2003.

Глава 13

Илларионова Т.И. Система гражданско-правовых охранительных мер. Томск, 1982.

Иоффе О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву. Л., 1955.

Красавчиков О.А. Возмещение вреда, причиненного источником повышенной опасности // *Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2 М., 2005.

Глава 14

Генкин Д.М. Право собственности в СССР. М., 1961.

Маттеи У., Суханов Е.А. Основные положения права собственности. М., 1999.

Щенникова Л.В. Вещные права в гражданском праве России. М., 1996.

Глава 15

Бабкин С.А. Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в общей совместной собственности супругов. М., 2004.

Ершова Н.М. Имущественные правоотношения в семье. М., 1979.

Мананкова Р.П. Правоотношение общей долевой собственности граждан по советскому законодательству. Томск, 1977.

Слепакова А.В. Правоотношения собственности супругов. М., 2005 (сер. «Новые имена»).

Глава 16

Алексеев С.С. Право собственности. Проблемы теории. Екатеринбург, 2006.

Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий. В 3 т. / Под ред. П.В. Крашенинникова. Т. 1: Комментарий к части первой. М., 2014.

Дозорцев В.А. Принципиальные черты права собственности в Гражданском кодексе // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сб. памяти С.А. Хохлова / Отв. ред. А.Л. Маковский. М., 1998. С. 228–270.

Постатейный комментарий к Жилищному кодексу Российской Федерации / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2005.

Право собственности: актуальные проблемы / Ин-т законод. и сравнит. правоведения; Отв. ред. В.Н. Литовкин, Е.А. Суханов, В.В. Чубаров. М., 2008.

Глава 17

Витрянский В.В. Актуальные проблемы судебной защиты права собственности на недвижимость // Гражданское право современной России. М., 2008. С. 18–34.

Мурзин Д.В. Раскрытие титула ответчиком по виндикационному иску (к вопросу о презумпции недобросовестности) // Цивилистические записки. Межвуз. сб. науч. трудов. Вып. 5. Екатеринбург, 2007. С. 92–152.

Мурзин Д.В., Петров Е.Ю. Проблемы вещного права в судебно-арбитражной практике (по материалам заседания Научно-консультативного совета при ФАС Уральского округа) // Вестник ФАС Уральского округа. 2007. № 3. С. 37–90.

Новоселова Л.А. Истребование из чужого незаконного владения имущества, проданного в порядке исполнения судебного акта // Вестник гражданского права. 2006. № 1. С. 35–69.

Усачева К.А. Негаторный иск в исторической и сравнительно-правовой перспективе // Вестник гражданского права. 2013. № 5. С. 87–119; № 6. С. 84–130.

Черепяхин Б.Б. Виндикационные иски в советском праве // *Черепяхин Б.Б.* Труды по гражданскому праву. М., 2001. С. 171–224.

Черепяхин Б.Б. Юридическая природа и обоснование приобретения права собственности от неуправомоченного отчуждателя // *Черепяхин Б.Б.* Труды по гражданскому праву. М., 2001. С. 225–280.

Глава 18

Гаврилов Э. Основные сведения о праве интеллектуальной собственности в Российской Федерации (СПС «КонсультантПлюс». 2014).

Красавчиков О.А. Творчество и гражданское право (понятие, предмет и состав подотрасли) // *Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избранные труды. В 2 т. Т. 2. М., 2005. С. 465–477.

Маковский А.Л. «Американская история» // *Маковский А.Л.* О кодификации гражданского права. М., 2010. С. 625–658.

Маковский А.А. Исключительные права и концепция части четвертой Гражданского кодекса // *Маковский А.Л.* О кодификации гражданского права. М., 2010. С. 589–624.

Глава 19

Бентли Л., Шерман Б. Право интеллектуальной собственности: Авторское право / Пер. с англ. В.Л. Вольфсона. СПб., 2004.

Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: понятие; система; задачи кодификации: Сб. статей. М., 2003.

Зенин И.А. Гражданское право: Учебник для вузов. М., 2007.

Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права): Учебник для вузов. М., 2000.

Липчик Д. Авторское право и смежные права. М., 2002.

Право интеллектуальной собственности: Учебник / И.А. Близнаец, Э.П. Гаврилов, О.В. Добрынин и др.; Под ред. В.А. Близнаца. М., 2014.

Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 1996.

Хохлов В.А. Авторское право: законодательство, теория, практика. М., 2008.

Глава 20

Гаврилов Э.П. В патентном праве — новизна, в авторском — оригинальность // Патенты и лицензии. 2007. № 12.

Гаврилов Э. Гражданско-правовая защита и охрана секретов производства и коммерческой тайны // Хозяйство и право. 2014. № 7. С. 41–56.

Еременко В.И. Особенности правовой охраны секретов производства и информации, составляющей коммерческую тайну // Законодательство и экономика. 2014. № 12. С. 22–42.

Пиленко А.А. Право изобретателя. М., 2001.

Глава 21

Гаврилов Э.П. Обозначения, не охраняемые как товарные знаки: комментарий к статье 1483 ГК РФ // Патенты и лицензии. 2008. № 1. С. 3–15.

Гаврилов Э.П. Однородные товары в праве на товарный знак // Патентный поверенный. 2008. № 1. С. 17–19.

Из практики Суда по интеллектуальным правам. Рассмотрение спора о правомерности регистрации товарного знака со словесным обозначением «Тихий Дон». Отзывы экспертов // Журнал Суда по интеллектуальным правам. 2015. № 7. С. 22–44.

Мурзин Д.В. Комментарий к Информационному письму ВАС РФ от 29 июля 1997 г. № 19 «Обзор практики разрешения споров, связанных с защитой прав на товарный знак» // Научно-практический комментарий судебной практики в сфере защиты интеллектуальных прав / Под общ. ред. Л.А. Новоселовой. М., 2014.

Новоселова Л.А. «Паразитический» маркетинг: основные симптомы и методы борьбы // Журнал Суда по интеллектуальным правам. 2015. № 8. С. 22–28.

Глава 22–27

Крашенинников П.В. Наследственное право. М., 2016.

Никольский В. Об основных моментах наследования. М., 1871.

Серебровский В.И. Очерки советского наследственного права. М., 1953.

Шилохвост О.Ю. Наследование по закону в российском гражданском праве. М., 2006.

Глава 28

Беляева Н.Г. Особенности рассмотрения дел с участием иностранных лиц в арбитражном суде: практическое пособие. М., 2012.

Богуславский М.М. Иммунитет государства. М., 1962.

Ерпылева Н.Ю. Коллизионные вопросы в современном международном частном праве // Законодательство и экономика. 1998. № 2.

Ерпылева Н.Ю. Физические и юридические лица как субъекты международного частного права. Правовой статус физических лиц как субъектов международного частного права // Адвокат. 2004. № 11.

Звеков В.П. К вопросу о соотношении материально-правового и коллизионного способов регулирования в международном частном праве // СЕМП. 1982. М., 1983.

Канашевский В.А. Международные нормы и гражданское законодательство России. М., 2004.

Кудашкин В.В. Правовое регулирование международных частных отношений. СПб., 2004.

Проблемы унификации международного частного права: Монография / Н.В. Власова, Н.Г. Доронина, Т.П. Лазарева и др.; Отв. ред. А.Л. Маковский, И.О. Хлестова. М., 2012.

Толстых В.Л. Международное частное право: коллизионное регулирование. СПб., 2004.

Ушаков Н.А. Юрисдикционные иммунитеты государств и их собственности. М., 1993.

Хлестова И.О. Проблемы юрисдикционного иммунитета иностранных государств (законодательство и практика). М., 2002.

Глава 29

Асосков А.В. Коллизионное регулирование договорных обязательств. М., 2012.

Крупко С. Коллизионно-правовые аспекты регулирования интеллектуальной собственности // Хозяйство и право. 2014. № 11 (Приложение). С. 3–64

Международный коммерческий арбитраж и вопросы частного права: Сборник статей / Н.Г. Вилкова, И.П. Грешников, К.В. Грешников и др.; сост. и отв. ред. И.П. Грешников. М.: Статут, 2015.

Отдельные виды обязательств в международном частном праве: Монография. 2-е изд., перераб. и доп. / В.Н. Борисов, Н.В. Власова, Н.Г. Доронина и др.; Отв. ред. Н.Г. Доронина, И.О. Хлестова. М., 2014.

Правовые аспекты инвестиционных договоров: Сб. статей / А. Алиев, г. Вельяминов, С. Крупко и др.; Под ред. А. Алиева, С. Крупко, А. Трунка. М., 2012.

Розенберг М.Г. Международная купля-продажа товаров: комментарий к правовому регулированию и практике разрешения споров. 4-е изд., испр. и доп. М., 2010.

Учебное издание

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Учебник

В 2 томах

Т. 1

2-е издание переработанное и дополненное

Подписано в печать 16.01.2017. Формат 60×90 ¹/₁₆. Бумага офсетная.
Гарнитура Newton. Печать офсетная. Усл. печ. л. 32. Тираж 1000 экз.
Заказ №

Издательство «Статут»:
119454, г. Москва, ул. Лобачевского, д. 92, корп. 2;
тел./факс: +7(495) 649-18-06
E-mail: book@estatut.ru
www.estatut.ru

ISBN 978-5-8354-1330-0



9 785835 413300