

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.pf/napisat-diplom.shtml>

УДК 347

ББК 67.404

М 59

Введение в гражданское право

Авторы:

Микрюков Виктор Алексеевич — канд. юрид. наук, доц. кафедры предпринимательского и корпоративного права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) — гл. 1, § 3 и 4 гл. 3, гл. 4 (в соавт. с Г.А. Микрюковой); гл. 2.

Микрюкова Галина Алексеевна — канд. юрид. наук, доц. кафедры гражданского права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) — гл. 1, § 3 и 4 гл. 3, гл. 4 (в соавт. с В.А. Микрюковым); § 1 и 2 гл. 3.

Вернуться в каталог учебников

Рецензенты:

Голубцов Валерий Геннадьевич — д-р юрид. наук, проф., зав. кафедрой предпринимательского права, гражданского и арбитражного процесса Пермского государственного национального исследовательского университета

Филиппова Татьяна Аркадьевна — канд. юрид. наук, проф., зав. кафедрой гражданского права Алтайского государственного университета

Создание и продвижение сайтов

Микрюков В.А., Микрюкова Г.А.

М 59 **Введение в гражданское право: Учебное пособие для бакалавров.** — М.: Статут, 2016. — 128 с.

ISBN 978-5-8354-1283-9 (в обл.)

Рерайт дипломов и курсовых работ

В настоящем пособии представлен учебный материал по общим положениям гражданского права, усвоение которых имеет основополагающее значение для изучения полного курса этой фундаментальной учебной дисциплины.

Те, кто впервые обратится к этому предмету, найдут в доступной форме основные понятийные характеристики гражданского права как отрасли права, как науки и как учебной дисциплины, а те, кто уже овладел базовыми гражданско-правовыми знаниями, смогут получить углубленную информацию по некоторым сложным проблемам современного гражданского права, в частности о принципе добросовестности в гражданском праве, о функциях гражданского права, о применении гражданского законодательства по аналогии.

Хорошим подспорьем для студентов, обязанных согласно учебным планам выполнять разного рода письменные работы, а также для тех, чья деятельность связана с необходимостью подготовки гражданско-правовых документов, станут соответствующие методические рекомендации, помещенные в последней главе пособия.

Для студентов юридических вузов и факультетов, а также для всех, кому знание гражданского права необходимо в их профессиональной деятельности.

Дистанционное обучение созданию сайтов

УДК 347

ББК 67.404

ISBN 978-5-8354-1283-9

© Микрюков В.А., Микрюкова Г.А., 2016

© Издательство «Статут», редподготовка, оформление, 2016

Вернуться в каталог учебников

<http://учебники.информ2000.pf/uchebniki.shtml>

ОГЛАВЛЕНИЕ

Принятые сокращения	5
Глава 1. Гражданское право как отрасль права	6
§ 1. Понятие и предмет гражданского права	6
§ 2. Метод гражданского права	15
§ 3. Основные начала гражданского права	22
§ 4. Принцип добросовестности в гражданском праве	25
§ 5. Система гражданского права	30
§ 6. Функции гражданского права	32
Контрольные вопросы	38
Список рекомендуемой литературы	39
Практикум	39
Глава 2. Источники гражданского права	44
§ 1. Понятие и виды источников гражданского права	44
§ 2. Применение гражданского законодательства по аналогии	54
Контрольные вопросы	63
Список рекомендуемой литературы	64
Практикум	64
Глава 3. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений	68
§ 1. Понятие юридических фактов в гражданском праве	68
§ 2. Классификация юридических фактов	70
§ 3. Понятие и виды сделок	75
§ 4. Сроки в гражданском праве	86

Контрольные вопросы	95
Список рекомендуемой литературы	96
Практикум	96
Глава 4. Гражданское право как отрасль науки и учебная дисциплина	100
§ 1. Предмет и методы науки гражданского права	100
§ 2. Гражданское право как учебная дисциплина	105
§ 3. Методика выполнения письменных работ по гражданскому праву	108
Контрольные вопросы	125
Список рекомендуемой литературы	126

НАПИСАНИЕ на ЗАКАЗ и переработка:

1. Дипломы, курсовые, рефераты, чертежи...
 2. Диссертации и научные работы
 3. Школьные задания
- Онлайн-консультации
Любая тематика, в том числе ТЕХНИКА
Приглашаем авторов

УЧЕБНИКИ, ДИПЛОМЫ, ДИССЕРТАЦИИ -
На сайте электронной библиотеки по экономике
и праву
www.учебники.информ2000.рф.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 года № 95-ФЗ

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации, часть первая от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ, часть вторая от 26 января 1996 года № 14-ФЗ, часть третья от 26 ноября 2001 года № 146-ФЗ и часть четвертая от 18 декабря 2006 года № 230-ФЗ

ГПК РФ – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года № 138-ФЗ

ВАС РФ – Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

Вестник ВАС РФ – Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ

Ведомости СНД и ВС РФ – Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации

СЗ РФ – Собрание законодательства Российской Федерации

СК РФ – Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 года № 223-ФЗ

ГЛАВА 1

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА

§ 1. Понятие и предмет гражданского права

Гражданским правом принято называть по меньшей мере четыре феномена:

- отрасль права;
- совокупность источников, содержащих гражданско-правовые нормы;
- отрасль юридической науки;
- учебную дисциплину.

Термин «гражданское право» также используется для обозначения одного из элементов правоотношения — конкретного субъективного гражданского права определенного лица (права собственности, права аренды, права на получение денег за проданную вещь и т.п.).

В данной главе речь пойдет о гражданском праве в первом из указанных значений.

В теории права отраслью права признается система относительно однородных правовых норм, регулирующих определенными приемами на основе общих принципов и функций обособленную сферу общественных отношений.

Соответственно комплексная характеристика отрасли права включает в себя обозначение предмета регулирования (предмета отрасли), выявление метода (способов) регулирования (метода отрасли), анализ основных начал (принципов отрасли), установление внутренней

взаимосвязи и дифференциации входящих в отрасль правовых норм (системы отрасли), определения преобладающих задач, основного социального назначения закрепляемых в правовых источниках правил поведения (функций отрасли).

Именно в таком порядке с опорой на фундаментальный гражданско-правовой законодательный акт – Гражданский кодекс РФ, выражающий известную отраслевую обособленность гражданского законодательства, будет освещаться понятие гражданского права как отрасли права.

Предмет гражданского права составляют общественные отношения, круг которых очерчен в ст. 2 ГК РФ путем указания на существо этих отношений, их участников и особенности их взаимного правового положения. Статья 2 ГК РФ не ставит своей целью дать исчерпывающий перечень или всеохватывающее определение отношений, входящих в предмет гражданского права, она лишь в общих чертах раскрывает их природу и содержание как отношений, складывающихся по поводу возникновения и осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), возникновения и исполнения договорных и иных обязательств, а также других имущественных и личных неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников. В числе последних ст. 2 ГК РФ называет граждан (физические лица, т.е. граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства), юридические лица (в том числе иностранные) и публичные образования – Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Очень важно, что все эти субъекты, несмотря на их общественную значимость, их известность, сферу и масштабы их деятельности, срок их физического или юридического существования, вступают в регулируемые гражданским правом имущественные и личные неимущественные отношения на началах равного, автономного, не подчиненного друг другу, имущественно обособленного положения.

Кроме того, в п. 2 ст. 2 ГК РФ установлено, что гражданским законодательством защищаются неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ.

Отражение в ст. 2 ГК РФ только общеориентирующего подхода к определению предмета гражданского права и использование в ней

различающихся по значению выражений «регулирование отношений» и «защита прав, свобод и других нематериальных благ» дают почву для научных споров о структуре предмета гражданского права.

Не вызывает сомнений вывод, что основную часть регулируемых гражданским правом общественных связей составляют **имущественные отношения** – отношения между физическими, юридическими и публичными лицами по поводу принадлежности, использования, производства и обмена имущественными благами, имеющими потребительную и меновую стоимость, т.е. являющимися товаром в экономическом смысле¹.

Имущественные отношения дифференцируются по различным основаниям. Непосредственно из ст. 2 ГК РФ усматривается деление имущественных отношений на статические и динамические.

Статические отношения складываются в связи с закреплением экономических ценностей за конкретными лицами на абсолютных правах. Право собственности и другие вещные права отражают принадлежность материальных благ участникам гражданско-правовых отношений. Исключительные права закрепляют за этими субъектами обладание нематериальными ценностями – имущественными правами на использование и распоряжение результатами интеллектуальной деятельности и средствами индивидуализации. В статических (абсолютных) отношениях управомоченное лицо (собственник, носитель иного вещного права, обладатель исключительного права) вправе относиться к принадлежащему ему имуществу (вещам, правам) как к своему и отстранять всех других лиц, для которых это имущество чужое, от произвольного вмешательства в его дела по поводу этого имущества.

Динамические отношения представляют собой общественные связи по переходу материальных и нематериальных экономических ценностей от одних лиц к другим. Особой чертой этих отношений является их взаимооценочный характер: их равные, не подчиненные друг другу, автономные по своей воле и имущественно самостоятельные участники сами решают вопрос об экономической целесообразности вступления в отношения по передаче принадлежащего им имущества

¹ Глубокие исследования регулируемых гражданским правом имущественных отношений, в том числе анализ их соотношения с понятием неподвластных праву и воле людей производственных отношений, см. в работах: *Алексеев С.С.* Предмет советского социалистического гражданского права: Ученые труды Свердловского юрид. ин-та. Т. 1. Свердловск, 1959; *Братусь С.Н.* Предмет и система советского гражданского права. М.: Госюриздат, 1963.

на определенных условиях. Подавляющую часть динамических отношений образуют **возмездные** (товарно-денежные) отношения: по купле-продаже, аренде, подряду и др. Возмездность гражданско-правовых имущественных связей презюмируется (п. 3 ст. 423 ГК РФ). В случаях, указанных в законе или договоре, имущество может перейти к другому лицу посредством **безвозмездного** отношения: в результате дарения, ссуды. Некоторые виды динамических имущественных отношений по усмотрению участников могут быть как возмездными, так и безвозмездными (например, отношения по поручению, хранению, займу).

Статья 2 ГК РФ подразделяет имущественные отношения динамики по основанию их возникновения на договорные (порождаемые соглашением участников гражданского оборота) и иные обязательства (возникающие, например, вследствие причинения вреда, неосновательного обогащения).

Вторая часть предмета гражданского права представлена **неимущественными отношениями**, т.е. лишенными экономического содержания общественными связями, складывающимися по поводу не имеющих имущественной природы объектов. Именно с составом этих отношений связана большая часть научных дискуссий.

Бесспорно существование в предмете гражданского права непосредственно поименованных в ст. 2 ГК РФ **личных неимущественных отношений**, возникающих в связи с созданием интеллектуальной собственности — охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности (произведений, программ для ЭВМ, изобретений, селекционных достижений и др.) (ст. 1225 ГК РФ). В рамках указанных отношений реализуются принадлежащие автору интеллектуального продукта (гражданин, творческим трудом которого он создан) право авторства, право на имя и иные личные (а значит, необоротоспособные) неимущественные права (п. 1, 2 ст. 1228 ГК РФ). Поскольку личные неимущественные интеллектуальные отношения определяют возникновение имущественных отношений в этой сфере по поводу исключительных (имущественных) прав на результаты интеллектуальной деятельности, то в юридической литературе их традиционно обозначают как связанные с имущественными.

Дискуссионно отнесение к предмету гражданского права не связанных с имущественными личными неимущественными отношений по поводу неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ, отмеченных в ст. 150 ГК РФ (жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая

репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайны и др.). Почву для сомнений дает указание п. 2 ст. 2 ГК РФ о том, что эти отношения защищаются гражданским законодательством, в то время как применительно к имущественным и личным неимущественным отношениям говорится об их регулировании. Действительно, реализация данных прав и свобод, закрепленных Конституцией РФ, т.е. имеющих не сугубо гражданско-правовой, а всеобщий и в основном естественный характер, осуществляется преимущественно фактически, не требуя установления специальных гражданско-правовых правил поведения помимо провозглашения этих прав и свобод и обеспечения защиты на случай неправомерного посягательства.

Однако вряд ли есть принципиальная разница между правовым воздействием на общественные отношения в их обычном и нарушенном состоянии и правовым воздействием на общественные отношения только в связи с нарушением прав их участников, ибо защита — это неотъемлемая сторона регулирования. Принимая отношения под свою защиту, право тем самым определяет недопустимое поведение, т.е. осуществляет «негативное» регулирование.

Следует отметить также, что в ряде случаев не связанные с имущественными личными неимущественные отношения можно и нужно подвергать не только охранительной регламентации, но и «позитивному» регулированию, как это, к примеру, сделано законодателем применительно к определению порядка правомерного использования изображения гражданина (ст. 152.1 ГК РФ).

Кроме того, если рассматривать обладание личными нематериальными благами как выражение общественного автономного состояния лица подобно тому, как принадлежащие субъекту экономические ценности выражают его имущественную обособленность и самостоятельность, то следует признать, что только наличие обеих этих составляющих способно сформировать статус полноценного участника гражданского оборота. Эта общая предназначенность имущественных и неимущественных прав, образующих экономический и социальный статус субъекта, подтверждается пригодностью для их восстановления гражданско-правовых способов защиты (ст. 12 ГК РФ).

Поскольку в ст. 2 ГК РФ упоминаются только личные неимущественные отношения, то неочевидно, можно ли наряду с ними выделять в предмете гражданского права **неличные неимущественные отношения**, т.е. общественные связи, также не имеющие имущественного характера и не зависящие от действия закона стоимости, но в то же время

в отличие от личных не обладающие неразрывной связью с личностью их участников. Такого рода отношения в предмете гражданского права были выявлены О.А. Красавчиковым и названы им организационными. К их числу он относил построенные на началах равенства и координации между субъектами гражданского оборота предпосылочные, делегирующие, контрольные и информационные отношения¹. Основным аргументом для критики идеи выделения организационным связям отдельного места в предмете гражданского права было признание организационных отношений лишь стороной или начальной стадией становления имущественных отношений, обозначение их подчиненной, обслуживающей имущественные отношения роли. В настоящее время существование этого элемента в структуре гражданского права признается многими авторами. Происшедший в нашей стране переход к рыночной экономике, обусловивший отказ от публичных планово-административных рычагов управления хозяйственной жизнью общества, существенно повысил роль основанных на координации организационных отношений, обеспечивших действие рыночных механизмов производства, обмена и потребления. Предназначенность организационных связей в конечном счете обслуживать имущественные отношения ныне не может рассматриваться как препятствие для признания их самостоятельного характера и значения.

Следует понимать, что определение предмета гражданского права не может базироваться исключительно на анализе ст. 2 ГК РФ, направленность на регулирование организационных отношений можно увидеть в нормах других статей ГК РФ и иных гражданско-правовых нормативных актов. Более того, хотя ст. 2 ГК РФ не использует термин «организационные» или «неличные неимущественные» отношения, их наличие в предмете гражданского права обнаруживается в связи с указанием на определение гражданским законодательством правового положения участников гражданского оборота, оснований возникновения и порядка осуществления гражданских прав. Этим признается, что в предмет гражданского права вполне обоснованно включаются общественные отношения, лежащие в основе установления и формирования объема право- и дееспособности граждан, правосубъектности организаций и публичных образований, а равно организационные социальные связи по поводу учреждения, реорганизации и ликвидации

¹ Красавчиков О.А. Гражданские организационно-правовые отношения // Советское государство и право. 1966. № 10. С. 50–57.

юридических лиц; регистрации прав на отдельные виды имущества и сделок с ним; установления в будущем имущественных отношений; соблюдения юридических процедур (последовательного совершения определенных действий, без которых невозможно достижение определенного правового результата).

В целях обозначения входящих в предмет гражданского права общественных отношений помимо использования критерия связанности их содержания с имуществом и личностью участников в ст. 2 ГК РФ применяется еще один прием констатации гражданско-правовой природы социальных связей — прямое указание на регулирование гражданским правом обособленных по сфере и назначению групп общественных отношений — **корпоративных** и **предпринимательских**. И те и другие представляют собой совокупность имущественных и неимущественных отношений со всеми присущими им общими гражданско-правовыми отраслевыми характеристиками (основанность на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников), и важно уяснить, что данные структурные элементы предмета гражданского права находятся не в одной плоскости с имущественными и неимущественными отношениями, а на другом (вторичном) уровне обобщения. Такой законодательный прием позволяет не только устранить сомнения в отнесении соответствующих отношений к предмету гражданско-правового регулирования, но и внести определенность в решение некоторых принципиальных вопросов развития отрасли.

Дефиниция **корпоративных отношений** как отношений, связанных участием в корпоративных организациях или управлением ими, а также однозначное причисление их к отдельному виду гражданско-правовых отношений отражают признание законодателем особой — не вещной и не обязательственной, а некой членской природы корпоративных отношений (корпоративной характеристикой могут обладать и вещные и обязательственные отношения), но в то же время указывают на отрицание идеи включения в число субъектов этих отношений не только самой корпорации и ее участников (членов), но и неправосубъектных с гражданско-правовых позиций органов корпорации.

Причисление к гражданско-правовым **предпринимательских отношений** как отношений между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием опирается на сформулированное в ст. 2 ГК РФ определение предпринимательской деятельности, каковой, согласно этой статье, является самостоятельная, осуществ-

ляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Данное определение оценивается в юридической литературе как несовершенно, но его значение в контексте ст. 2 ГК РФ состоит в провозглашении отказа законодателя от разработки особого предпринимательского (торгового) кодекса ввиду признания принципиального единства горизонтальных отношений (основанных на равном, «координационном» положении участников) между предпринимателями и между ними и потребителями. В гражданском законодательстве есть специальные нормы, рассчитанные на регулирование отношений с участием предпринимателей, но они вполне отвечают общим принципам гражданского права и не нарушают единства его предмета.

Необходимо отметить, что корпоративные и предпринимательские отношения не только не могут быть поставлены в один ряд («через запятую») с имущественными и неимущественными отношениями, поскольку являются их особой совокупностью, но и не образуют собственного единого ряда, ибо возможны корпоративные отношения как предпринимательского, так и непредпринимательского характера, а в предпринимательских связях можно выделить корпоративные составляющие.

Такой же подход к определению места в предмете гражданского права применим и к выделяемым законодательно и доктринально иным группам социальных связей — например, к **инвестиционным отношениям**, представляющим относительно самостоятельную совокупность гражданско-правовых имущественных и (или) неимущественных, вещных, обязательственных и (или) иных связей, обобщенных в связи с наличием у них особого функционального признака — направленности на использование инвестиций (денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные и иные права, имеющие денежную оценку), в качестве объектов предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта.

Анализ регулируемых гражданским законодательством общественных отношений позволяет заключить, что гражданское право — это право частное, оно регламентирует сферу индивидуальных интересов, межличностных связей, частных «горизонтальных» отношений отдельных лиц, в корне отличаясь от публичных отраслей, регулирующих

сферу общегосударственных, общечеловеческих интересов, устанавливающих вертикаль власти и основанный на ней общественный порядок (конституционное, административное, уголовное право и др. отрасли). По своему предмету, образуемому преимущественно эквивалентно-возмездными отношениями между не подчиненными друг другу экономически и лично автономными лицами, гражданское право отграничивается от публичных отраслей права, также регулирующих имущественные отношения (например, налоговое право, финансовое право). При этом отмеченные характеристики предмета выделяют гражданское право и среди частных отраслей права. К примеру, выявление направленности семейных отношений на установление имущественной общности, основанности их на личной и экономической зависимости, предполагающей безэквивалентную, нерыночную сущность экономических связей, четко указывают на предметное разграничение гражданского и семейного права.

Познание предмета гражданского права обнаруживает, что обычная, нормальная повседневная жизнь людей и их объединений немаловажна без обмена производимыми благами. Обмен благами в разных формах существовал во всех общественно-экономических формациях, и именно изменение его форм обуславливало соответствующее состояние гражданского права как законодательного инструмента, созданного для регулирования отношений обмена. Основные гражданско-правовые категории, конструкции, механизмы были созданы в Древнем Риме, в экономической жизни которого товаром были даже люди. Благодаря рецепции римского права средневековыми государствами Европы его понятия и принципы легли в основу европейских кодификаций гражданского права и составили общие начала для большинства гражданско-правовых систем современности. Таким образом, гражданское право представляет собой средоточие правовой культуры, является носителем тысячелетиями проверенного инструментария регулирования частных экономических связей. Более того, в настоящее время наблюдается расширение области применения гражданского права. Сформированные в гражданском праве понятия, механизмы, конструкции способны эффективно координировать действия участников рынка в рамках некоторых публичных, не имеющих гражданско-правовой природы отношений. Поэтому п. 3 ст. 2 ГК РФ, указывая на неприменение гражданского законодательства к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, оставляет возможность законода-

тельно предусмотреть иное. К примеру, многие категории гражданского права (юридическое лицо, представительство, неустойка и др.) в силу прямого указания закона используются в налоговом, таможенном, бюджетном регулировании.

В этой связи трудно переоценить значение гражданского права в современном обществе.

§ 2. Метод гражданского права

Метод гражданского права составляет система приемов, способов и форм воздействия данной отрасли на входящие в ее предмет общественные отношения. Иными словами, характеристика метода гражданского права дает понимание того, как оно осуществляет свою регулятивную роль, как добивается требуемого или желаемого поведения людей.

Поскольку эффективное юридическое воздействие возможно лишь при использовании правом средств, адекватных природе регулируемых общественных отношений, постольку предмет отрасли права во многом предопределяет используемый ею метод.

В сравнении с публичными отношениями, строящимися на началах власти и субординации, частные гражданско-правовые отношения опосредуют взаимодействие экономически и юридически независимых лиц, основанное на собственной воле и инициативное поведение которых нуждается в координации во взаимодействии с поведением других таких же лично и имущественно свободных субъектов. Поэтому метод регулирования входящих в предмет гражданского права отношений должен отвечать требованиям товарно-рыночной экономики и не может не основываться на признании равноправия, автономии воли, инициативности поведения и имущественной самостоятельности их участников. Это указывает на органические отличия юридического инструментария, применяемого гражданским правом как правом частным, от способов регулирования в публично-правовой сфере. Данное обстоятельство позволяет некоторым ученым выделять единственную черту гражданско-правового метода и характеризовать его как «предметно-координационный»¹ или метод «юридического

¹ Гражданское право: Учебник: В 3 т. Т. 1 / Отв. ред. В.П. Мозолин; 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2012. С. 20, 21. Автор главы – В.П. Мозолин.

равенства»¹. Однако особенности правового положения участников, а равно специфика оснований возникновения и содержания гражданско-правовых отношений главным образом характеризуют предмет гражданского права, не в полной мере отражают отраслевую специфику гражданского права и не позволяют отделить его метод от методов, используемых другими частными отраслями права.

Достаточно ясное представление о конститутивных чертах метода гражданского права в соотношении с иными отраслевыми методами дает лишь комплексная оценка особенностей гражданско-правового воздействия на общественные отношения по четырем наиболее существенным признакам, характеризующим метод с точки зрения:

- **содержания устанавливаемых правил поведения** (общей направленности правового воздействия);
- **формы закрепления правил поведения** (преобладающего способа оформления правовых норм);
- **степени определенности правил поведения** (объема прав и свободы усмотрения правоприменительных органов по индивидуальному регулированию);
- **функциональной направленности правил поведения** (преобладающих задач регулирования, основного социального назначения правовых норм).

Гражданское право использует всю палитру способов регулятивного воздействия на свой предмет: дозволения, запреты, обязывания. Примерами норм, предусматривающих прямые запреты определенного поведения, являются положения ст. 10 ГК РФ о недопустимости действий граждан и юридических лиц, осуществляемых исключительно с намерением причинить вред другому лицу, в обход закона с противоправной целью, а также злоупотребления правом в иных формах; п. 4 ст. 19 ГК РФ о запрете на приобретение прав и обязанностей под именем другого лица; ст. 22 ГК РФ о запрете лишения, ограничения, полного или частичного отказа гражданина от правоспособности или дееспособности; ст. 137 ГК РФ о недопустимости жестокого обращения с животными, противоречащего принципам гуманности, и др. Обязывающие нормы содержатся в п. 2 ст. 36 ГК РФ, предписывающем опекунам и попечителям несовершеннолетних граждан

¹ Гражданское право: Учебник: В 3 т. Т. 1 / Отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой; 6-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби; Изд-во Проспект, 2005. С. 13. Автор главы — Н.Д. Егоров.

проживать совместно со своими подопечными; в п. 3 ст. 184 ГК РФ, закрепляющем обязанность коммерческого представителя сохранять в тайне и после исполнения данного ему поручения ставшие ему известными сведения о торговых сделках; в п. 1 ст. 227 ГК РФ, устанавливающем обязанность нашедшего потерянную вещь немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, или собственника вещи или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу; и др. Однако важнейшая роль в регламентации гражданско-правовых отношений отводится дозволительным нормам. Самостоятельность участников имущественного оборота и их личная обособленность немыслимы без уполномочивания их на свободную реализацию экономических и личных прав. Инициатива в завязывании и реализации гражданских правоотношений принадлежит самим участникам. Именно они в силу свободы договора обеспечивают формирование большинства гражданско-правовых связей, осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе, в том числе и право на применение мер ответственности за их нарушение (п. 2 ст. 1 ГК РФ). Дозволительный характер имеют нормы: о лицах, способных быть участниками гражданского оборота (ст. 2 ГК РФ); об основаниях возникновения гражданских правоотношений (подп. 1, 8 п. 1 ст. 8 ГК РФ); о способах защиты гражданских прав (ст. 12 ГК РФ); о содержании права собственности (ст. 209 ГК РФ) и исключительного права (ст. 1229 ГК РФ) и многие другие. Поэтому можно утверждать, что с точки зрения содержания регулятивного воздействия на общественные отношения метод гражданского права является **преимущественно дозволительным**. Дозволительная направленность гражданско-правового метода признается его главной чертой, предопределяющей основной прием регулирования – наделение лиц субъективными правами (правонаделение)¹.

По форме предписания правовые нормы подразделяются на императивные (предписывающие строго определенное поведение) и диспозитивные (которые применяются постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное). Многообразие и индивидуальность экономических потребностей в сочетании с дозволительной направленностью гражданско-правового регулирования требуют предостав-

¹ См. об этом подробнее: *Яковлев В.Ф.* Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. 2-е изд., доп. М.: Статут, 2006. С. 98–112.

ления участникам гражданского оборота возможности самостоятельно выбирать пути и способы удовлетворения частных интересов. Это предполагает особую роль диспозитивных норм в регулятивном воздействии гражданского права на образующие его предмет общественные отношения. Большая часть норм, регулирующих договорные обязательства, предоставляет сторонам возможность исполнять права и обязанности в соответствии с индивидуальной моделью поведения, установленной ими на основе диспозитивных правил. Таким образом, по преобладающему способу оформления гражданско-правовых правил метод гражданского права отличается **преимущественной диспозитивностью**¹.

Следует приветствовать укрепление диспозитивности в регулировании производственной и иной экономической деятельности в области сельского хозяйства. Новая редакция ст. 23 ГК РФ и новый подпараграф 3.1 § 2 гл. 4 ГК РФ, установленные Федеральным законом от 30 декабря 2012 года № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»², предоставили гражданам по своему выбору создать либо договорное, либо правосубъектное (как корпоративное юридическое лицо) крестьянское фермерское хозяйство.

По характеру связи с индивидуальным регулированием в теории права различают абсолютно определенные нормы, которые не предусматривают возможность конкретизированного индивидуального регулирования общественных отношений, и относительно определенные нормы, которые предоставляют право правоприменительным органам решать дело с учетом конкретных обстоятельств³. Эффективность правового регулирования гражданских правоотношений во многом зависит от полноты и степени определенности правовых норм, поскольку составляющие ядро предмета гражданского права эквивалентно-возмездные имущественные отношения юридически равных и автономных субъектов требуют стабильности в статике и заранее обозначенной правовой предсказуемости в динамике. В силу этого гражданское право не допускает, как правило, осуществления произвольного ситуационного регулятивного воздействия со сторо-

¹ Подходы к определению диспозитивного или императивного характера той или иной нормы разъясняются в Постановлении Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 года № 16 «О свободе договора и ее пределах» // Вестник ВАС РФ. 2014. № 5.

² Российская газета. 2013. № 3.

³ *Алексеев С. С.* Общая теория права: В 2 т. Т. II. М.: Юрид. лит., 1982. С. 73, 74.

ны суда или других правоприменительных органов ни при отсутствии существующего императивного предписания или выбранного участниками регулируемых отношений собственного допустимого диспозитивной нормой варианта поведения, ни тем более вопреки таковым. В порядке исключения ситуационное регулирование можно обнаружить в гражданском праве, к примеру, при санации судом неправомерной, но совершенной к выгоде малолетнего сделки (п. 2 ст. 172 ГК РФ), при определении объема содержания, предоставляемого гражданину по договору пожизненного содержания с иждивением (п. 3 ст. 602 ГК РФ), или при уменьшении судом определенной в договоре неустойки, явно несоразмерной последствиям нарушения обязательства (ст. 333 ГК РФ). Но это лишь частные проявления индивидуального регулирования, не формирующие направленность или качественную особенность всей цивилистической отрасли. Поэтому метод гражданского права под этим углом зрения можно в целом охарактеризовать как **основанный на применении абсолютно определенных норм**. Данная характеристика наиболее рельефно показывает отличие гражданско-правового метода от метода семейного права, в котором ситуационность регулирования претендует на главенствующую роль при определении методологической специфики отрасли¹.

Существенное **ослабление определенности** гражданско-правового воздействия влечет внесение в ГК РФ в качестве основного начала гражданского права **требования добросовестного поведения** участников гражданских правоотношений при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и исполнении обязанностей (п. 3 ст. 1 ГК РФ). Отсутствие достаточно ясных и развернутых законодательных установлений о понятии доброй совести и критериях недобросовестного поведения предполагает серьезное расширение границ судебного усмотрения². При этом подчинение поведения субъек-

¹ См.: Микрюков В.А. Ситуационность – главная черта метода семейного права // Семейное и жилищное право. М.: Юрист, 2011. № 4. С. 7–12.

² Верховный Суд РФ разъяснил, что при оценке действий сторон как добросовестных или недобросовестных, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации (см. п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. 2015. № 140). Однако представляется вполне очевидным, что такое весьма общее разъяснение отнюдь не устраняет неопределенность в квалификации судами доброй совести. Настораживает также то, что Верховный

тов гражданских прав и обязанностей принципу добросовестности, обязывание их при реализации дозволенных или предписываемых действий всякий раз соотносить свою волю и реализуемые личные интересы с неочевидными для себя интересами контрагентов, третьих лиц и общества в целом могут являться средством произвольного вмешательства в частные дела, создать угрозу коммерческой уверенности участников договорных обязательств. Поэтому указанную норму как подрывающую одну из существенных черт метода гражданского права не представляется возможным оценить однозначно положительно.

В то же время при выполнении указания Конституционного Суда РФ о приведении в соответствие с Конституцией РФ положений ГК РФ¹, позволявших лишать дееспособности граждан, страдающих душевными расстройствами, без учета степени нарушения психических функций, законодатель, не полагаясь на ситуационное правоприменение, принял новые, абсолютно определенные правила, дифференцирующие гражданско-правовые последствия болезненного душевного состояния граждан в зависимости от его конкретных проявлений (п. 2, 3 ст. 29, п. 2, 3 ст. 30 ГК РФ).

В общем виде социальное предназначение гражданского права состоит в обеспечении гармонии разнонаправленных, но равнозначимых частных интересов, что, с одной стороны, требует создания условий для реализации экономических и личных прав и свобод, а с другой — делает необходимым исключить или преодолеть возможные конфликты при пересечении интересов. Признание частных гражданско-правовых интересов равновесными, а значит, подлежащими равному уважению и защите отличает метод гражданского права от метода семейного права по основной задаче. Если семейное право исходит из необходимости укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи

Суд РФ вопреки требованию п. 2 ст. 1 ГК РФ о приобретении и осуществлении участниками гражданских правоотношений и прав своей волей и в своем интересе в упомянутом Постановлении указал, что поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным не только при наличии обоснованного заявления другой стороны, но и по инициативе суда, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

¹ Постановление Конституционного Суда РФ от 27 июня 2012 года № 15-П «По делу о проверке конституционности пунктов 1 и 2 статьи 29, пункта 2 статьи 31 и статьи 32 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки И.Б. Деловой» // Вестник Конституционного Суда РФ. 2012. № 5.

и ответственности перед семьей всех ее членов, т.е. направлено на защиту слабой стороны и семьи как непрочной по правовой природе социальной ценности, то гражданское право ставит своей задачей обеспечение баланса индивидуальных интересов в нормальных отношениях и восстановление имущественного и личного состояния при его нарушении. Поэтому с позиции функциональной направленности метод гражданско-правового регулирования следует признать **гармонизирующим**.

Данная черта метода гражданского права наглядно проявляется в особенностях используемых в отрасли способов защиты субъективных прав. Все они предназначены для наказания нарушителя, а для устранения понесенных правообладателем потерь. Поэтому основной мерой гражданско-правовой ответственности за нарушение имущественной сферы потерпевшего является возмещение убытков (ст. 15 ГК РФ), что указывает на преобладающий **компенсационный (восстановительный) характер мер гражданско-правовой защиты**.

В полном соответствии с гармонизирующим предназначением гражданско-правового воздействия на поведение участников гражданского оборота находится внесение в гл. 2 ГК РФ правила о праве граждан и юридических лиц на компенсацию ущерба, причиненного правомерными действиями государственных органов и органов местного самоуправления (ст. 16.1 ГК РФ)¹. Оно дополняет существующий в гражданском праве арсенал мер защиты от имущественных и моральных потерь, применяемых независимо от виновности или правомерности нанесших их действий.

Естественным путем гармонизации столкнувшихся интересов равноправных участников гражданско-правовых отношений является обращение заинтересованного в защите правообладателя к третьему лицу, не связанному с конфликтующими сторонами и способному разрешить или помочь в разрешении спора. Поэтому в качестве общего правила установлен **судебный порядок защиты нарушенных или оспоренных гражданских прав** (п. 1 ст. 11 ГК РФ).

Дополнительным приемом, обеспечивающим выполнение гармонизирующей функциональной направленности гражданско-правового воздействия на общественные отношения, является предоставление

¹ Конкретизированная возможность такой компенсации предусмотрена, в частности, ст. 279, 281, п. 5 ст. 790 ГК РФ, п. 2 ст. 18 Федерального закона от 6 марта 2006 года № 35-ФЗ «О противодействии терроризму» // СЗ РФ. 2006. № 11. Ст. 1146.

сторонам права прибегнуть для урегулирования конфликта к помощи медиаторов¹ и других независимых посредников.

§ 3. Основные начала гражданского права

Основные начала гражданского права — это его принципы, т.е. исходные, руководящие положения, которые определяют его содержательное и функциональное воздействие на общественные отношения, фокусируют в себе социальную ценность отрасли. Основные начала гражданского права, выражающие его сущность как права частного, закреплены в ст. 1 ГК РФ. К их числу относится признание:

- равенства участников гражданско-правовых отношений — их юридической неподчиненности, неподвластности друг другу;
- неприкосновенности собственности — уважения права каждого субъекта гражданского права на формирование собственной имущественной сферы и исключения принудительного изъятия принадлежащего ему имущества;
- свободы договора — юридически обеспеченной возможности самостоятельного (своей волей и в своем интересе) решения участниками гражданско-правовых отношений вопроса о вступлении в договорную связь, выборе контрагента, формировании модели и условий этой связи;
- недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела — устранения возможности не связанного с обеспечением публичных интересов вторжения в сферу имущественной и личной обособленности жизни физических лиц и функционирования юридических лиц, запрета на принуждение к реализации субъективных гражданских прав;
- необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав — создания таких механизмов их реализации, которые не требуют преодоления каких-либо преград формального характера;
- обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты — закрепления свободного доступа субъектов гражданского права к помощи судов для защиты от посягательства на их имущественное и личное состояние, включая компенсацию понесенных потерь;

¹ Федеральный закон от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // СЗ РФ. 2010. № 31. Ст. 4162.

- всеобщего требования действовать добросовестно при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей, не допуская извлечения преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения – формирование модели эталонного поведения, в основе которого лежат господствующие в обществе представления о честном образе мыслей, о должном проявлении заботы к справедливым интересам окружающих, о допустимой степени проявления эгоизма в правовом поведении;
- свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации – недопустимости установления разного рода территориальных запретов для осуществления экономической деятельности.

Необходимость обеспечивать оптимальное соотношение частных интересов между собой и с общественными потребностями предопределяет появление правовых норм, противоречащих перечисленным принципам гражданского права. Например, в исключение из принципа равенства участников гражданских правоотношений ст. 401 ГК РФ устанавливает более жесткие условия привлечения к ответственности за неисполнение обязательств лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью. Свобода договора ограничена ст. 426 ГК РФ, обязывающей коммерческую организацию по обслуживанию потребителей (в сферах розничной торговли, перевозки транспортом общего пользования, услуг связи, энергоснабжения, медицинского, гостиничного обслуживания и т.п.) вступать в договорные отношения с каждым, кто к ней обратится, не оказывая предпочтение одному лицу перед другим. Неприкосновенность права собственности ущемляется ст. 239 ГК РФ, предусматривающей возможность принудительного изъятия у собственника недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, потребовавшемся для удовлетворения государственных или общественных нужд. Закреплением в ст. 1149 ГК РФ правила об обязательной доле в наследстве законодатель прямо вмешивается в частные дела наследодателя, завещавшего имущество по своему усмотрению. Вопреки принципу признания беспрепятственного осуществления гражданских прав в ст. 49 ГК РФ указано на возможность установления законом требования к юридическому лицу получить специальное разрешение (лицензию) на осуществление отдельных видов деятельности, обеспечения членства в саморегулируемой организации или получить свидетельство саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ.

Однако ст. 1 ГК РФ предельно четко ограничивает круг и смысл возможных исключений из основных начал отрасли: гражданские права могут быть ограничены, во-первых, лишь на основании федерального закона и, во-вторых, только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Говоря о значении принципов, в первую очередь следует отметить их огромное влияние на дальнейшее развитие отрасли – определение содержания и направленности новых и совершенствование существующих норм. Кроме того, усвоение принципов обеспечивает правильное понимание отдельных гражданско-правовых правил поведения и их надлежащее применение. Наконец, особая значимость основных начал гражданского права связана с допущением в нем аналогии права, т.е. с возможностью определения прав и обязанностей субъектов исходя из принципов отрасли, а не основе конкретной нормы, рассчитанной на регулирование соответствующего отношения (ст. 6 ГК РФ).

Следует учитывать, что общие начала гражданского права дифференцируются и конкретизируются в его отдельных подотраслях и институтах. Так, имплементация в гражданское законодательство принципа добросовестности в качестве общеотраслевого (п. 3 ст. 1 ГК РФ) повлекла за собой введение этого принципа в более конкретизированном виде и в подотрасль «обязательственное право». Статья 307 ГК РФ дополнена п. 3, согласно которому при установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию. Таким образом, законодатель не только вернул в разряд основополагающих правил исполнения обязательства ранее закрепленные в ГК РСФСР 1964 года принципы товарищеского сотрудничества сторон (каждая из сторон обязательства должна всячески содействовать другой стороне в исполнении обязанностей) и экономичности исполнения (каждая из сторон должна исполнять обязанности наиболее экономичным образом), но и обогатил их современным пониманием добросовестности поведения участников гражданского оборота как при исполнении обязанностей, так и при реализации прав.

Приведенный выше прямо закрепленный в ГК РФ для обязательственного права подотраслевой принцип добросовестности согласуется с еще одним новым важным правилом, отражающим как специфику современного взаимодействия субъектов обязательства, так и новые грани принципа свободы договора, — правилом ст. 327.1 ГК РФ об обусловленном исполнении.

§ 4. Принцип добросовестности в гражданском праве

В некоторых прямо определенных законом случаях государственные гарантии надлежащего осуществления и всемерной защиты субъективных гражданских прав ставятся в зависимость от добросовестности их носителей — незнания об определенных фактах, извинительного заблуждения в чем-либо. Например, добросовестная неосведомленность о препятствиях к отчуждению имущества позволяет его приобретателю защититься от виндикационных требований утратившего владение собственника (ст. 302 ГК РФ); извинительное незнание о том, что контрагент по сделке действует в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, ограждает добросовестную сторону от обязанности претерпевать последствия, которые могли бы наступить в случае признания судом сделки недействительной (ст. 173 ГК РФ); заблуждение относительно принадлежности материалов при проявлении нормальной степени осмотрительности позволяет переработчику приобрести право собственности на результат переработки, стоимость которой существенно превышает стоимость материалов (ст. 220 ГК РФ).

Отдельные гражданско-правовые нормы используют понятие добросовестности в объективном смысле в качестве подвижных рамок возможного или должного поведения, создающих для субъектов гражданских прав и обязанностей некие социально-нравственные ориентиры — основанные на представлениях о добре и зле императивы «будь добрым, честным, старательным, веди себя по отношению к другим так, как желаешь, чтобы они вели себя по отношению к тебе». К примеру, в силу явной невозможности установления в законе твердых критериев надлежащего объема содержания, которое предоставляется или должно предоставляться гражданину в рамках отношений по договору пожизненного содержания с иждивением, норма ст. 602 ГК РФ

предписывает в случае спора определять границу права требования получателя ренты и должного поведения ее плательщика, опираясь на принцип добросовестности; положения ст. 53 ГК РФ обязывают лицо, которое в силу закона, иного правового акта или учредительного документа юридического лица уполномочено выступать от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно.

Объединенное осмысление указанных и других подобных норм позволяет установить, что категория «добросовестность» занимает в гражданском законодательстве достаточно прочную позицию. Более того, в п. 5 ст. 10 ГК РФ закреплена общая презумпция добросовестности участников гражданских правоотношений. Однако до недавнего времени генеральное требование о добросовестном поведении не обнаруживалось в ряду отраслевых гражданско-правовых принципов.

Состояние гражданского законодательства как неадекватное текущему положению дел в стране получило негативную оценку со стороны авторов Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации¹. В целях обеспечения эффективного развития рынка и стабильности оборота в качестве естественного противовеса правилам о свободе договора и автономии воли сторон было предложено в первой же статье ГК РФ закрепить принцип добросовестности при осуществлении прав и при исполнении обязанностей. Данное пожелание было реализовано законодателем в Федеральном законе от 30 декабря 2012 года № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»², в результате принятия которого ст. 1 ГК РФ дополнена еще одним основным началом гражданского законодательства: «При установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения». Кроме того, изложена в новой редакции ст. 10 ГК РФ о пределах осуществления гражданских прав. Отныне не допускаются осуществление граждан-

¹ Одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 7 октября 2009 года // Вестник ВАС РФ. 2009. № 11.

² СЗ РФ. 2012. № 53 (ч. 1). Ст. 7627.

ских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Законодатель не раскрыл, что имеется в виду под добросовестным поведением по смыслу обновленных ст. 1, 10 ГК РФ. Но, как видно, указанная новелла направлена вовсе не на то, чтобы повсеместно обеспечить извинительное незнание участников гражданских правоотношений о каких-то фактах, а на укрепление нравственных начал правового регулирования гражданских отношений. По существу речь идет о введении в гражданский закон общего положения об ограничении свободы предоставляемого правом или предписываемого обязанностью поведения нормами нравственности.

Многие ученые именно таким образом воспринимают принцип добросовестности. В частности, как отмечает Е.В. Богданов, данный принцип прежде всего направлен на укрепление нравственных начал гражданско-правового регулирования¹. По мнению Л.В. Щенниковой, принцип добросовестности должен выступить проводником идеи воспитания в людях качеств правдивости, почтительности, настойчивости, вежливости, доброты². В представлении Н.Г. Елисеева поведение является добросовестным в той мере, в какой оно определяется желанием добра и любви³. С точки зрения Е.Е. Богдановой, категория «добросовестность» лежит исключительно в морально-этической сфере и может объясняться только посредством оценочной категории «нравственность»; поведение участников гражданского оборота, соответствующее представлениям общества о добре, следует считать нравственным и, следовательно, добросовестным, а поведение, соответствующее представлениям о зле, — наоборот, безнравственным и недобросовестным⁴.

Субъекты гражданских прав и обязанностей более не могут «без оглядки» руководствоваться известной формулой «разрешено все,

¹ См.: *Богданов Е.В.* Гражданское право России как регулятор экономических отношений // Законодательство и экономика. 2012. № 1. С. 29–36.

² См.: *Щенникова Л.В.* Идеология гражданского законодательства // Законодательство. 2010. № 4. С. 10–13.

³ См.: *Елисеев Н.Г.* Добросовестность и разумность в правовом поведении // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. № 9. С. 10–14.

⁴ См.: *Богданова Е.Е.* Принцип добросовестности и судебное усмотрение // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. № 1. С. 14–17.

что прямо не запрещено законом». Всякий раз при осуществлении права и исполнении обязанностей они должны соотносить свою волю и реализуемые личные интересы с неочевидными для себя интересами контрагентов, третьих лиц и общества в целом. Принцип добросовестности требует исполнения прямо не предусмотренных в обязательстве, но неких подразумеваемых (основанных на представлениях о честном и конструктивном поведении) обязанностей. Этот принцип заставляет управомоченных и обязанных субъектов соизмерять личную экономическую мощь с уровнем имущественного положения контрагентов и при выявлении преимущества ограничивать себя в допустимом и даже требуемом по закону, но безнравственном (неприличном, эксплуататорском) поведении.

В практической плоскости указанный принцип добросовестности выражается, к примеру, в том, что, реализуя юридическую возможность расторгнуть или изменить договор, субъект должен удостовериться в том, что имеет на это и моральное право. Соответствующие частные разъяснения на этот счет уже высказаны высшими судебными инстанциями применительно к отношениям кредитования¹.

Как следует из буквального толкования ст. 1 ГК РФ, действие принципа добросовестности распространяется не только на управомоченных, но и на обязанных лиц. Действительно, в условиях,

¹ Президиум ВАС РФ обратил внимание на ситуации, когда в кредитном договоре предусматривается, что условия кредитования в части определения суммы кредита, процентов за пользование кредитом и срока возврата кредита могут быть изменены банком в одностороннем порядке (без объяснения причин или мотивов) путем направления заемщику соответствующего уведомления и что условия договора считаются измененными с момента получения заемщиком уведомления. Несмотря на то что ст. 310 ГК РФ, а также п. 2 ст. 29 Федерального закона от 2 декабря 1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности» прямо позволяют подобные соглашения, ВАС РФ подчеркнул, что при реализации предусмотренного кредитным договором права в одностороннем порядке изменять условия кредитования банк должен действовать исходя из принципов разумности и добросовестности. В свете этих принципов положения ст. 310 ГК РФ, а равно и нормы ГК РФ о свободе договора в представлении суда отнюдь не означают, что сторона договора, уведомленная об изменении условий договора и не согласная с такими изменениями, не может доказать, что одностороннее изменение договорных условий нарушает разумный баланс прав и обязанностей сторон договора, противоречит устоявшимся деловым обыкновениям либо иным образом нарушает основополагающий частноправовой принцип добросовестности. См. п. 3 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 года № 147 «Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о кредитном договоре» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11.

когда законодатель не указывает в нормах права конкретный способ или перечень способов исполнения обязанностей, должнику дается возможность исполнять обязанности в том числе и вредоносными действиями. Поэтому суды наделяются возможностью реагировать на злоупотребительное поведение при исполнении обязанностей в ситуациях, когда, к примеру, должник, не располагая доказательствами уклонения кредитора от принятия исполнения, вместо перечисления денег на банковский счет кредитора, согласно подп. 4 п. 1 ст. 372 ГК РФ, вносит причитающуюся с него сумму в депозит нотариуса. Такое исполнение обязанности должником следует квалифицировать в качестве злоупотребления правом, которое судебной защите не подлежит. Злоупотребительное, безнравственное депонирование не может приводить к прекращению обязанности должника¹.

Таким образом, если до сегодняшнего дня были актуальны слова И.А. Покровского: «Современное гражданское право как бы говорит человеку: если тебе позволено быть в известных пределах эгоистом, то это не значит, что ты можешь быть злым»², то нормативным закреплением принципа добросовестности гражданское право к этому послы добавило: «Ты должен быть добрым».

С одной стороны, легализация принципа добросовестности, подразумевающего возникновение у суда возможности (и обязанности) ограничивать гражданские права в конкретной ситуации в зависимости от осуществленной им (судом) нравственной оценки поведения спорящих субъектов, противоречит методу гражданско-правового регулирования, основанному на применении абсолютно определенных норм. Так, поскольку основу предмета гражданского права составляют эквивалентно-возмездные имущественные отношения, требующие стабильности в статике и заранее обозначенной правовой предсказуемости в динамике, постольку эффективность правового регулирования гражданских правоотношений во многом зависит от полноты и степени определенности правовых норм. В силу этого гражданское право не должно, как правило, допускать осуществления произвольного ситуационного регулятивного воздействия со стороны суда или других правоприменительных органов. Такое воздействие

¹ См.: Постановление Президиума ВАС РФ от 21 августа 2001 года № 1194/99 // Вестник ВАС. 2001. № 12.

² См.: Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. П., 1917. С. 97.

должно быть исключительно адресным, применяемым в строго определенных случаях. Но, с другой стороны, генерализация требования добросовестности при осуществлении юридического поведения всеми участниками гражданско-правовой практики выступает усилением гармонизирующего функционального начала гражданско-правового воздействия на общественные отношения.

§ 5. Система гражданского права

Гражданское право представляет собой не просто совокупность правил поведения, установленных или санкционированных государством для регулирования образующих его предмет общественных отношений, а систему правовых норм. О наличии системы принято говорить в тех случаях, когда совокупность однородных элементов находится в таких взаимосвязях и взаимозависимости, при которых их взаимоотношения приобретают характер взаимодействия для достижения определенного полезного эффекта. Применительно к гражданскому праву это означает, что составляющие его правовые нормы группируются по определенным признакам для обеспечения их правильного понимания и использования.

Система отечественного гражданского права построена **по пандектному принципу**, согласно которому производится последовательное выделение из массы гражданско-правовых норм тех из них, которые содержат правила, являющиеся общими для всех, многих или неединичных отношений. Применение пандектных начал формирования системы гражданского права можно сравнить с математическим приемом «вынесения за скобки».

Прежде всего обособляются нормы, устанавливающие общие положения, которые распространяются на все входящие в предмет гражданского права отношения. В эту группу включаются нормы об основных началах гражданского законодательства, основаниях возникновения, осуществлении и защите гражданских прав, об участниках гражданско-правовых отношений, объектах гражданских прав, сроках и др. Затем происходит распределение остальных норм на крупные общности – **подотрасли**, призванные регулировать большие группы однородных отношений. Общеизвестно выделение таких подотраслей гражданского права, как **вещное право, обязательственное право, наследственное право, интеллектуальное право**.

Внутри каждой подотрасли снова образуются совокупности общих норм, распространяющие свое действие на все входящие в предмет подотрасли отношения. Для вещного права это положения о владении и его защите; для обязательственного права — о понятии, основаниях возникновения, исполнении, обеспечении исполнения, изменении и прекращении обязательств и ответственности за их нарушение; для наследственного права — о понятии и основаниях наследования, времени и месте открытия наследства, недостойных наследниках, приобретении наследства; общие положения интеллектуального права представлены правилами о понятии и видах интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, их защите.

Оставшиеся нормы подотраслей дифференцируются на менее крупные общности — **институты**, рассчитанные на регламентацию отношений, могущих быть отделенными от прочих по каким-либо признакам. В подотрасль вещного права отнесены институты права собственности и ограниченных вещных прав. В обязательственном праве существует наибольшее количество институтов: купля-продажа, мена, дарение, рента, аренда, подряд, возмездное оказание услуг, обязательства вследствие причинения вреда и неосновательного обогащения и др. В наследственном праве различают институты наследования по закону и по завещанию. В числе институтов интеллектуального права можно назвать авторское право, патентное право, право на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ услуг и предприятий.

В наиболее крупных институтах также возможно выделение общих норм — правил, которым подчинены все входящие в предмет института отношения с последующим образованием **субинститутов**. Такое построение характерно, в частности, для институтов права собственности, купли-продажи, аренды и некоторых других. Например, в институте права собственности имеются общие положения об основаниях его возникновения и прекращения, пределах осуществления и защите, а также субинституты права общей собственности, права собственности на землю, жилые помещения.

Исходным элементом (первичной ячейкой) построения системы отрасли гражданского права являются отдельные **гражданско-правовые нормы**. Последние системно группируются не только по предметно-отраслевому принципу (в субинституты, институты и подотрасли), но и комплексно, в зависимости от вида регулируемых отношений, специ-

фики юридических фактов, особенностей целей и задач регулирования. В результате такого комплексного соединения норм выделяют особые **гражданско-правовые конструкции**, как то: конструкция юридического лица, конструкция договора, конструкция источника повышенной опасности и др.

Знание системной дифференциации гражданско-правовых норм в практической деятельности облегчает их поиск, толкование и применение, позволяет свободнее ориентироваться в текстах нормативных актов.

Особенности систематизации отечественного гражданского права на современном этапе хорошо просматриваются на примере реализации пандектного принципа в корпоративной сфере. В гл. 4 ГК РФ законодатель установил общие нормы, подлежащие применению ко всем корпоративным юридическим лицам (ст. 65.1., 65.2, 65.3. ГК РФ), в то же время предусмотрел специальное регулирование отношений в рамках групп корпораций (коммерческих и некоммерческих), их отдельных видов (например, хозяйственных товариществ и обществ) и разновидностей (полных товариществ и товариществ на вере, обществ с ограниченной ответственностью и акционерных обществ).

Появление такого рода общих положений с одновременной внутренней систематизацией оставшегося материала на институты и субинституты позволяет говорить о формировании в составе отрасли гражданского права особой функциональной подотрасли — **корпоративного права**.

§ 6. Функции гражданского права

Одной из конститутивных отраслевых характеристик гражданского права наряду с предметом, методом и принципами является особая функциональная направленность (устремленность) воздействия норм рассматриваемой отрасли права на общественные отношения.

С одной стороны, функции гражданско-правового регулирования вторичны, так как предопределяются предметной отраслевой сущностью гражданского права, основываются на выражающих социальную ценность гражданского права принципах, реализуются посредством концентрирующего в себе юридическую регулятивную отраслевую специфику гражданско-правового метода. Поэтому в аспекте уста-

новления отраслевой идентичности гражданского права вопрос о его функциях зачастую игнорируется. Так, В.А. Белов, исключая этот вопрос из определения гражданского права, относит его скорее к сфере политики права¹.

Но, с другой стороны, функции являются проявлением сущности гражданского права, высвечивают его социальную роль, служат индикатором адекватности конструирования гражданско-правовых норм в конкретный исторический момент, характеризуют выбор правовых средств и их сочетаний в системе способов (методов) регулирования, становятся весомым фактором развития принципов гражданского права и всей отрасли в целом. В связи с этим важно использовать категорию функций для наиболее точной характеристики гражданского права. Как подчеркивает В.Ф. Яковлев, функция права в целом состоит в том, что оно служит регулятором общественных отношений. Но применительно к отдельным видам отношений функция конкретизируется с учетом их характера. Сообразно этому каждая отрасль права имеет специфическое социальное назначение, что также отражается в содержании отраслевых норм².

В общей теории права понятие функций права разработано достаточно полно. Можно говорить об устоявшемся научном представлении, согласно которому функции права суть обособленное единство двух моментов: социального назначения права и основных направлений его воздействия на общественные отношения³. **К общесоциальным функциям права**, как правило, относят экономическое, политическое, воспитательное, стимулирующее, коммуникативное и другие направления, корреспондирующие соответствующим задачам государства. Эти функции в целом отражают роль права в обществе. **Собственно правовыми** признаются регулятивная и охранительная функции, которые фокусируют в себе специфику права как специального юридического регулятора общественных отношений.

С юридической точки зрения гражданское право диалектически сочетает в себе регулятивную и охранительную функции, однако в силу

¹ См.: Гражданское право: Общая часть: Учебник. Т. I: Введение в гражданское право / В.А. Белов. М.: Юрайт, 2011. С. 53.

² См.: Яковлев В.Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. 2-е изд., доп. М.: Статут, 2006. С. 29.

³ См.: Радько Т.Н. Теория функций права: Монография. М.: Проспект, 2014. С. 69, 70.

специфики предмета в нем **превалирует регулятивная составляющая**. Гражданское право генетически рассчитано на утверждение нормальных для общества позитивных правил, поощряемых государством отношений.

Гражданское право как социальный феномен призвано обеспечить свободу предпринимательской, иной экономической и интеллектуальной деятельности, неприкосновенность собственности, защиту прав потребителя, свободу завещания и наследования, что в конечном счете должно способствовать построению гармоничного общества с развитой системой производства и потребления материальных и духовных благ. Такая социальная устремленность гражданского права, во-первых, предопределяет качественную специфику регулятивного воздействия на общественные отношения, стимулирующего самоорганизацию их участников, и, во-вторых, подчеркивает функциональное отличие гражданского права от иных регулятивных отраслей. Например, семейное право видит целями своего регулятивного воздействия необходимость укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов, обеспечения приоритетной защиты прав и интересов детей и т.п., т.е. направлено на обеспечение развития человека и общества как биологического и социального явлений.

В целом с точки зрения преобладающих задач, основного социального назначения закрепляемых в правовых источниках правил поведения **гражданское право на современном этапе целеустремленно работает над обеспечением гармонии имущественных и неимущественных интересов**, что, с одной стороны, требует создания условий для реализации экономических и личных прав и свобод, а с другой – делает необходимым исключить или преодолеть возможные конфликты при пересечении конкретных индивидуальных интересов между собой, а также с публичными и общественными интересами.

Гармонизирующее функциональное предназначение гражданского права требует особого внимания законодателя при конструировании принципиальных общих нормативных установок в сфере отношений собственности, являющихся основой и одновременно моделью системы регулируемых гражданским правом имущественных отношений. В таких отношениях с опорой на известную римскую формулу *jus utendi et abutendi rei suae, quatenus juris ratio*

patitur (право употреблять вещь и злоупотреблять ею, насколько это допускает смысл права) излишняя абсолютизация правомочий собственника может привести к игнорированию разумных экономических потребностей общества в целом, отдельных социальных групп и конкретных лиц, сталкивающихся с собственником, в том числе соседей. Поэтому в число гражданско-правовых функций первостепенной важности входит функция установления бремени собственности.

Закрепленное в ст. 209 ГК РФ легальное определение права собственности в качестве юридически обеспеченной абсолютной возможности собственника по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, не включает указание на необходимость несения бремени собственности. Норма ст. 210 ГК РФ также не оперирует обобщенным понятием бремени собственности, а узко и формально указывает лишь на презумпцию бремени содержания имущества и на возможность изменения таковой законом или договором.

В представлении цивилистов подобный подход законодателя означает, что по общему правилу бремя собственности не является для собственника юридической обязанностью, а лишь представляет собой внутренне присущее всякому рачительному хозяину естественное стремление использовать вещь как можно дольше¹, составляет не правовой, а скорее моральный долг содержать свою вещь в надлежащем состоянии². В некоторых случаях ученые, признавая юридический характер объективно существующих обязанностей собственника, утверждают, что бремя содержания вещи приобретает черты публичных обязательств, которые не могут носить характер частных обязанностей, т.е. обязанностей перед конкретным лицом³.

Можно предположить, что только в качестве исключения из общего порядка бремя собственности в силу специальных указаний

¹ См.: Гражданское право: Учебник: В 3 т. Т. 1 / Под ред. А.П. Сергеева. М.: РГ «Пресс», 2010. С. 619.

² См.: *Андреев В.К.* О праве частной собственности в России (критический очерк). М.: Волтерс Клувер, 2007 // СПС «КонсультантПлюс».

³ См.: *Скловский К.И.* Применение гражданского законодательства о собственности и владении. Практические вопросы. М.: Статут, 2004 // СПС «КонсультантПлюс».

законодателя помещается в юридические конструкции. К примеру, законом установлена обязанность всякого собственника жилых помещений обеспечивать их сохранность. В ст. 30 ЖК РФ не только продублировано правило ст. 210 ГК РФ о несении собственником жилого помещения бремени расходов по содержанию объекта присвоения (с распространением такой презумпции в отношении расходов по содержанию общего имущества многоквартирного дома и общего имущества собственников комнат в коммунальной квартире), но и закреплены обязанности собственника жилого помещения поддерживать данное помещение в надлежащем состоянии, не допуская бесхозяйственного обращения с ним, соблюдать права и законные интересы соседей, правила пользования жилыми помещениями, а также правила содержания общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме¹. Установленное в ст. 42 Земельного кодекса РФ бремя земельной собственности отражено в наборе юридических ограничений. Таковые проявляются, в частности, в запрете загрязнения, захламления, деградации и ухудшения плодородия почв на землях соответствующих категорий, в позитивной обязанности использовать земельные участки, осуществляя мероприятия по охране земель, лесов, водных объектов и других природных ресурсов, в том числе меры пожарной безопасности, в сужении обычных собственнических возможностей необходимостью соблюдения целевого назначения и разрешенного использования земель. Примером нормативной основы возникновения отношений частного характера при ненадлежащем несении бремени собственности являются положения ст. 241 ГК РФ, согласно которой в случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным, эти животные могут быть изъяты у собственника путем их выкупа лицом, предъявившим соответствующее требование в суд.

На практике указанный подход приводит к тому, что при отсутствии «особого напоминания» со стороны законодателя собствен-

¹ Ярким свидетельством признания юридического характера бремени собственности явилось обзание собственников многоквартирных жилых домов уплачивать ежемесячные взносы на капитальный ремонт общего имущества в многоквартирном доме (ст. 169 ЖК РФ).

ники отрицают свою обязанность содержать имущество. Это влечет увеличение количества споров, связанных с возмещением вреда, причиненного вследствие необеспечения надлежащего состояния тех или иных вещей.

Думается, что исключительно точечное юридическое наполнение содержания бремени собственности не способствует в должной мере реализации общей функции гармонизации сталкивающихся интересов равноправных участников гражданско-правовых отношений.

С опорой на возведенный в ранг общеотраслевых начал принцип добросовестности (п. 3 ст. 1 ГК РФ), который должен соблюдаться всяким субъектом при активном или пассивном осуществлении права или при исполнении обязанностей, законодателю следует в качестве общего основополагающего правила, характеризующего функциональное отношение гражданского права к регулированию собственности, заявить о наличии бремени собственности как строгой юридической (а не только моральной) обязанности собственника любого имущества во всех случаях являть по отношению к вещи такое поведение, которое учитывало бы соседский, общественный и публичный интерес (бремя соблюдения разумного экономического интереса всех окружающих в добросовестном, заботливом, бережном обращении с вещами).

В некоторых развитых демократических государствах нормы о бремени собственности с целью охраны интересов общества устанавливаются на конституционном уровне. Так, в п. 2 ст. 14 Конституции ФРГ указано: «Собственность обязывает. Ее использование должно одновременно служить общему благу»; согласно ст. 42 Конституции Италии «частная собственность признается и гарантируется законом, который определяет способы ее приобретения и пользования, а также ее пределы с целью обеспечения ее социальной функции и доступности для всех»¹. Видится целесообразным и необходимым включить аналогичное положение в Конституцию РФ и ГК РФ.

Разумеется, тяжесть бремени в каждом конкретном случае должна определяться индивидуально в зависимости от степени социальной ценности (или опасности) вещи, правового статуса собственника и прочих факторов. Однако обладание любым имуществом на пра-

¹ См.: Конституции зарубежных государств: Учеб. пособие / В.В. Маклаков. М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 174, 389.

ве собственности должно в целом обязывать всякого собственника учитывать интересы сталкивающихся с ним частных лиц, публичных образований и общества в целом.

Отечественное гражданское право должно прямо указать собственнику на многообразие возможных юридических конструкций бремени собственности: призвать к соблюдению соседских прав, подготовить к возможному установлению сервитутов, обозначить возможность утраты титула собственника в случае уклонения от несения бремени, предостеречь от убеждения в неограниченности господства человека над вещью, напомнить о бремени гражданско-правовой ответственности за вред, причиненный вещью при ее ненадлежащем содержании.

Сама по себе указанная ограничительная мера будет вполне соответствовать не только правилам ст. 55 Конституции РФ и п. 2 ст. 1 ГК РФ, но и норме ст. 1 Протокола № 1 к ратифицированной Российской Федерацией Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года¹, закрепившей право государства обеспечивать выполнение таких законов, какие ему представляются необходимыми для осуществления контроля за использованием собственности в соответствии с общими интересами или для обеспечения уплаты налогов или других сборов либо штрафов.

Представляется, что возведение в ранг общего законодательного требования известной формулы «собственность — не только благо, но и бремя» не только станет прочной нормативной основой для установления многочисленных ограничений и обременений права собственности в каждой конкретной ситуации, но и в целом повысит гармонизирующий эффект при реализации права собственности. Более того, гражданско-правовая функция установления бремени собственности может быть генерализована до общеотраслевых масштабов как **функция обеспечения бремени правообладания**.

Контрольные вопросы

1. Какие правовые феномены именуют «гражданским правом»?
2. Какие характеристики общественных отношений использует ГК РФ для отнесения их к предмету гражданского права?

¹ СЗ РФ. 2001. № 2. Ст. 163.

3. Каковы основные классификации общественных отношений, входящих в предмет гражданского права?
4. Кто является субъектами гражданско-правовых отношений? В чем специфика их взаимного правового положения?
5. Какое место в предмете гражданского права занимают предпринимательские и корпоративные отношения?
6. Почему гражданское право признается правом частным?
7. Каковы основные особенности метода гражданско-правового регулирования общественных отношений?
8. В чем заключается значение основных начал гражданского права?
9. На каких принципах построена система гражданского права? Каковы ее основные структурные элементы?
10. Какие функции гражданского права играют особую роль для обеспечения его современного социального назначения?

Список рекомендуемой литературы

1. *Алексеев С.С.* Предмет советского социалистического гражданского права: Ученые труды Свердловского юрид. ин-та. Т. 1. Свердловск, 1959.
2. *Братусь С.Н.* Предмет и система советского гражданского права. М.: Госюриздат, 1963.
3. *Кузнецова О.А.* Нормы-принципы российского гражданского права. М.: Статут, 2006.
4. *Мозолин В.П.* Современная доктрина и гражданское законодательство. М.: Юстицинформ, 2008.
5. *Яковлев В.Ф.* Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. 2-е изд., доп. М.: Статут, 2006.

Практикум

Тест для проверки знаний по главе 1

1. В предмет гражданского права не входят отношения между:
А) обществом с ограниченной ответственностью (строительной организацией) и Министерством финансов РФ по капитальному ре-

монту фасада здания, в котором расположены служебные помещения министерства;

Б) налоговым органом и государственным унитарным предприятием по уплате процентов за просрочку возврата из бюджета неправомерно взысканных финансовых санкций;

В) гражданами о передаче одним из них (создателем охраноспособного технического решения) другому права на получение патента на изобретение;

Г) Российской Федерацией и гражданином по возмещению вреда, причиненного незаконным осуждением этого гражданина (вынесением ему обвинительного приговора).

2. Корпоративными отношениями, входящими в предмет гражданского права, признаются:

А) внутренние отношения в государственных корпорациях;

Б) отношения между коммерческими корпоративными организациями;

В) отношения между участниками простых товариществ;

Г) отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими.

3. Отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность:

А) регулируются гражданским, административным и налоговым законодательством;

Б) регулируются гражданским законодательством;

В) регулируются гражданским законодательством, если иное не предусмотрено торговым и предпринимательским кодексами;

Г) не регулируются гражданским законодательством.

4. К числу неотчуждаемых от личности нематериальных благ, защищаемых гражданским законодательством, относятся:

А) жизнь, здоровье и счастье личности;

Б) неприкосновенность жилища и нежилых объектов, находящихся в частной собственности;

В) исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности;

Г) честь и доброе имя, деловая репутация, достоинство личности.

5. Какая классификация неприменима к гражданским правоотношениям?

- А) абсолютные и относительные;
- Б) частные и публичные;
- В) имущественные и неимущественные;
- Г) вещные и обязательственные.

6. Метод гражданского права не характеризуется:

- А) правонаделением, дозволительностью;
- Б) инициативностью субъектов в создании правовых взаимосвязей;
- В) направленностью имущественных санкций на наказание правонарушителя;
- Г) исковым порядком защиты нарушенных прав.

7. Какой перечень содержит только основные начала гражданского права?

А) признание равенства участников, неприкосновенности собственности, социального партнерства, обеспечение преимущественной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных граждан;

Б) признание свободы договора, неприкосновенности собственности, приоритета охраны земли как важнейшего средства производства, единства судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов;

В) признание невозможности ограничения гражданских прав иначе, как в случаях, предусмотренных законом, или в установленном им порядке, запрещение дискриминации в сфере труда, установление свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации, обязывание участников гражданских правоотношений действовать добросовестно.

Г) признание недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления гражданских прав, их судебной защиты.

8. В каком из перечней указаны только субъекты гражданских правоотношений?

А) гражданин А.Н. Санников, Федеральное казенное предприятие «Завод имени С.М. Кирова», город Самара;

Б) индивидуальный предприниматель А.В. Полев, муниципальное бюджетное учреждение г. Калуги «Центр развития ребенка № 4», религиозная группа «Праведный путь»;

В) Амурская область, совет трудового коллектива Воронежского государственного унитарного предприятия «Зенит», генеральный директор ООО «Цифра»;

9. Г) крестьянское (фермерское) хозяйство, Государственная корпорация «Росатом», бригада кровельщиков. Единство гражданского права РФ в противоположность дуализму частного права в некоторых европейских государствах означает:

А) неприменение публичных начал в регулировании гражданских отношений;

Б) принятие одного кодифицированного нормативно-правового акта, рассчитанного на регулирование гражданских отношений с участием всех субъектов гражданского оборота;

В) применение торгового права только в случае его соответствия Гражданскому кодексу;

10. Г) подчинение гражданского и предпринимательского кодексов общим началам правового регулирования. Какая общность правовых норм не входит в систему гражданского права?

А) наследственное право;

Б) вещное право;

В) алиментное право;

Г) патентное право.

Задача к главе 1

В результате небывалого наводнения дома и хозяйственные постройки жителей деревни Комаришка Верхнечусовского района Пермского края были разрушены практически полностью. Органы местного самоуправления, куда обратились пострадавшие, в оказании им какой-либо материальной помощи отказали, сославшись на отсутствие средств. Один из жителей деревни – гражданин Кокоулин, опираясь на п. 2 ст. 2 и ст. 12 ГК РФ, предъявил в суд требование об обязанности администрации Верхнечусовского района выплатить ему и всем остальным пострадавшим от стихии гражданам

пособие для приобретения продуктов питания и предметов первой необходимости. Истец пояснил, что без такой помощи нарушается право человека на жизнь, которое должны обеспечивать органы публичной власти.

О каких отношениях идет речь в задаче? Входят ли они в предмет гражданского права?

ГЛАВА 2

ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и виды источников гражданского права

Гражданское право как любую отрасль права образуют правовые нормы — установленные или признанные государством формально-определенные общеобязательные правила поведения, обеспечиваемые мерами государственного принуждения. Понятие «источники гражданского права» отражает способы формального определения (внешней выраженности) правил поведения участников общественных отношений, входящих в предмет отрасли. Данное понятие связано с ответом на вопрос о том, откуда появляются и где «живут» эти правила, оно, по образному высказыванию С.С. Алексеева, означает способ фиксации «жизни» юридических норм, место их пребывания, удержания во времени, реального бытия¹.

Гражданско-правовые нормы мы черпаем из трех основных источников: нормативных актов, нормативных договоров и обычаев.

Нормативные акты и нормативные договоры составляют главную и самую объемную часть источников гражданского права. Эти источники с учетом их значения и юридической силы могут быть расположены следующим образом.

1. Конституция Российской Федерации — основополагающий и высший по юридической силе нормативно-правовой акт, содержащий

¹ Алексеев С.С. Общая теория права: В 2 т. Т. 2. М.: Юрид. лит., 1981. С. 195.

принципиальные для гражданско-правового регулирования положения о собственности и наследовании, о свободе экономической деятельности, литературного, художественного, научного и других видов творчества, о гарантиях личных прав граждан и др.

2. Общеизвестные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, являющиеся, согласно п. 4 ст. 15 Конституции РФ, составной частью правовой системы Российской Федерации и представляющие своего рода стандарт гражданско-правового воздействия на общественные отношения. Данные правила действуют непосредственно, если соответствующий акт международного публичного права не предусматривает принятие национального акта.

Юридическая сила правил международных актов конституционно определена путем установления их приоритета перед национальным законодательством¹. Верховный Суд РФ разъяснил, что:

- под общеизвестными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отступление от которых недопустимо (например, принцип всеобщего уважения прав человека, принцип добросовестного выполнения международных обязательств);
- под общеизвестной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного².

Содержание указанных принципов и норм может раскрываться, в частности, в документах ООН и ее специализированных учреждений.

Среди имеющих большое значение для гражданского права международных актов можно отметить Конвенцию Организации Объеди-

¹ Следует иметь в виду, что Федеральный конституционный закон от 14 декабря 2015 года № 7-ФКЗ «О внесении изменений в Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации»» предусмотрел специальный правовой механизм разрешения вопроса о возможности или невозможности с точки зрения принципов верховенства и высшей юридической силы Конституции РФ исполнить вынесенное по жалобе против России решение межгосударственного органа по защите прав и свобод человека.

² См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 года № 5 «О применении судами общей юрисдикции общеизвестных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. № 12. 2003.

ненных Наций о договорах международной купли-продажи товаров (заключена в г. Вене 11 апреля 1980 года)¹, Конвенцию по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20 марта 1883 года)², Бернскую конвенцию по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года (в ред. от 28 сентября 1979 года)³, Конвенцию о защите прав инвестора (заключена в Москве 28 марта 1997 года)⁴.

Российская Федерация заключила с иностранными государствами большое количество двусторонних договоров, посвященных отношениям опеки и попечительства, собственности, наследования, оформления сделок, возмещения вреда и другим вопросам гражданско-правового характера, в частности Договор между Российской Федерацией и Исламской Республикой Иран о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам (подписан в Тегеране 5 марта 1996 года)⁵, Договор между Российской Федерацией и Республикой Польша о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам (подписан в Варшаве 16 сентября 1996 года)⁶.

3. Федеральные конституционные законы — нормативные правовые акты повышенной (по сравнению с обычными федеральными законами) юридической силы, принимаемые в особом порядке по вопросам, предусмотренным Конституцией РФ.

Непосредственное гражданско-правовое значение имеют, в частности, Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 года № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации»⁷, Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 года № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»⁸, Федеральный конституционный закон от 30 мая 2001 года № 3-ФКЗ «О чрезвычайном положении»⁹. Важнейшие вопросы регулирования частных имущественных отношений и предпринимательской деятельности на терри-

¹ Вестник ВАС РФ. 1994. № 1.

² Закон. 1999. № 7.

³ Бюллетень международных договоров. 2003. № 9.

⁴ Вестник ВАС РФ. 1997. № 8.

⁵ СЗ РФ. 2000. № 47. Ст. 4579.

⁶ СЗ РФ. 2002. № 7. Ст. 634.

⁷ СЗ РФ. 1997. № 51. Ст. 5712.

⁸ СЗ РФ. 1997. № 1. Ст. 1.

⁹ СЗ РФ. 2001. № 23. Ст. 2277.

ториях Республики Крым и города федерального значения Севастополя урегулированы в положениях Федерального конституционного закона от 21 марта 2014 года № 6-ФКЗ «О принятии в Российскую Федерацию Республики Крым и образовании в составе Российской Федерации новых субъектов – Республики Крым и города федерального значения Севастополя»¹.

4. Гражданское законодательство, включающее в себя Гражданский кодекс РФ и принятые в соответствии с ним федеральные законы. Из этого определяющего состав гражданского законодательства положения п. 2 ст. 3 ГК РФ следует, что указанный термин охватывает **только федеральные законы**, т.е. нормативные акты, исходящие от высшего законодательного органа государственной власти федерального уровня – Государственной Думы РФ.

Согласно ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство относится к ведению Российской Федерации. Это означает, что законы субъектов Федерации не входят в число источников норм гражданского права².

Гражданский кодекс РФ представляет собой основу гражданского законодательства, аккумулирует принципиальные нормы, необходимые для регулирования гражданских отношений. Этот самый объемный среди российских законов (1551 статья), сложно структурированный акт (четыре части, разбитые на разделы, подразделы, главы, параграфы, подпараграфы, статьи, пункты статей, абзацы пунктов статей), построенный по системе восхождения от общего к специальному, часто именуется «экономической конституцией», что вполне отражает его значение в жизни современного общества.

Масштабам ГК РФ отвечает и массив принятых в соответствии с ним федеральных законов. В развитие общих положений граждан-

¹ СЗ РФ. 2014. № 12. Ст. 1201.

² Вместе с тем следует иметь в виду, что по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Федерации (например, в жилищной, земельной, водной, лесной сферах) могут издаваться не противоречащие федеральному законодательству законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации, нацеленные на регулирование гражданских отношений в соответствующей сфере. Кроме того, статус источников гражданского права сохраняют содержащие гражданско-правовые нормы акты субъектов Российской Федерации, изданные до введения в действие Конституции РФ, если они не противоречат Конституции РФ и ГК РФ (см. п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума ВАС РФ № 8 от 1 июля 1996 года «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. 1996. № 152).

ского законодательства приняты Федеральный закон от 15 ноября 1997 года № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»¹, Федеральный закон от 24 апреля 2008 года № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»². Применительно к правовому положению некоторых видов юридических лиц в их числе можно назвать Федеральный закон от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»³, Федеральный закон от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»⁴, Федеральный закон от 3 декабря 2011 года № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах»⁵, Федеральный закон от 14 ноября 2002 года № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»⁶. Регламентации вещных отношений посвящены: Федеральный закон от 21 декабря 2001 года № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»⁷, Федеральный закон от 24 июля 2002 года № 101-ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»⁸. В сфере регулирования некоторых видов гражданско-правовых обязательств действуют Закон РФ от 7 февраля 1992 года № 2300-1 «О защите прав потребителей»⁹, Федеральный закон от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»¹⁰, Федеральный закон от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федеральный закон от 29 октября 1998 года № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)»¹¹ и ряд других законов.

Источниками гражданского права являются не только законы, принятие которых предусмотрено ГК РФ, но и иные федеральные законы, которые содержат нормы гражданского права наряду с правилами иной отраслевой принадлежности. К числу таких комплексных законодательных актов, в частности, относятся Жилищный кодекс РФ, Земельный кодекс РФ, Лесной кодекс РФ.

¹ СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

² СЗ РФ. 2008. № 17. Ст. 1755.

³ СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

⁴ СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

⁵ СЗ РФ. 2011. № 49 (ч. 5). Ст. 7058.

⁶ СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746.

⁷ СЗ РФ. 2002. № 4. Ст. 251.

⁸ СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3018.

⁹ СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 140.

¹⁰ СЗ РФ. 2013. № 14. Ст. 1652.

¹¹ СЗ РФ. 1998. № 44. Ст. 5394.

ГК РФ закрепляет положение (п. 2 ст. 3), согласно которому нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК РФ. Однако поскольку ГК РФ не обладает юридической силой конституционного закона, а является обычным федеральным законом, правовые основания для неприменения противоречащего ГК РФ, но принятого позднее иного федерального закона отсутствуют¹.

5. Иные акты, содержащие нормы гражданского права. Эта предусмотренная ст. 3 ГК РФ подгруппа подзаконных нормативных актов включает:

а) **указы Президента РФ.** Они могут быть приняты по любому входящему в компетенцию Президента РФ вопросу, если в гражданском законодательстве нет оговорки, что этот вопрос регулируется только законом. Примерами имеющих гражданско-правовое содержание указов могут служить Указ Президента РФ от 29 июня 1998 года № 733 «Об управлении федеральной собственностью, находящейся за границей»², Указ Президента РФ от 11 сентября 2012 года № 1285 «О мерах по защите интересов Российской Федерации при осуществлении российскими юридическими лицами внешнеэкономической деятельности»³;

б) **постановления Правительства РФ,** принимаемые на основании и во исполнение ГК РФ, других законов и указов Президента РФ. Во многих случаях закон прямо относит принятие конкретизирующих его правил к компетенции Правительства РФ. Так, согласно ст. 1 Закона «О защите прав потребителей» Правительство РФ вправе издавать правила, обязательные для заключения и исполнения публичных договоров (розничной купли-продажи, энергоснабжения, договоров о выполнении работ и оказании услуг)⁴.

¹ Конституционный Суд РФ сформулировал и неоднократно подтверждал позицию о том, что противоречия между ГК РФ и другими федеральными законами, регулирующими гражданско-правовые отношения, должны устраняться в процессе правоприменения, так как Конституцией РФ не определяется и не может определяться иерархия актов внутри одного их вида, в данном случае – федеральных законов (см., в частности, определения Конституционного Суда РФ от 5 ноября 1999 года № 182-О, от 3 февраля 2000 года № 22-О).

² СЗ РФ. 1998. № 27. Ст. 3149.

³ СЗ РФ. 2012. № 38. Ст. 5073.

⁴ См., например: Постановление Правительства РФ от 27 сентября 2007 года № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» // СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 4894; Постановление Правительства РФ от 15 августа 1997 года № 1025 «Об

Указы Президента РФ и Постановления Правительства РФ именуются по тексту ГК РФ «иными правовыми актами»;

в) **акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.** Эти акты, в отличие от двух предыдущих подгрупп подзаконных актов, могут издаваться только в случаях и пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами, т.е. их принятие указанными органами по собственной инициативе при отсутствии прямого поручения исключается. Из весьма редких отсылок ГК РФ к таким актам можно упомянуть обращение к банковским правилам (ст. 863)¹ и правилам перевозок (ст. 784)².

Следующим видом источников гражданского права являются **обычаи.** Обычаем по п. 1 ст. 5 ГК РФ признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения независимо от того, зафиксировано оно или нет в каком-либо документе. Из данного определения следует, что, во-первых, в настоящее время сфера применения обычаев не ограничивается только деловым оборотом, как это было ранее, действие различных видов обычаев распространяется на любые гражданско-правовые отношения³, во-вторых, правило поведения может расцениваться в качестве обычая только в случае, если оно известно или должно быть непременно известно субъектам правоотношения⁴ и, в-третьих, если оно при всем его широком использовании не закреплено как общеобязательное в нормативном акте (в противном случае оно утратит статус обычая).

утверждении Правил бытового обслуживания населения в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1997. № 34. Ст. 3979.

¹ См., например: Инструкция Банка России от 30 мая 2014 года № 153-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам), депозитных счетов» // Вестник Банка России. 2014. № 60.

² См., в частности: Приказ Минтранса России от 19 декабря 2013 года № 473 «Об утверждении Правил перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом» // Российская газета. 2014. № 172.

³ Национальный обычай может определять особенности индивидуализации физического лица как участника гражданско-правовых отношений (ст. 19 ГК РФ). В силу местного обычая действия по сбору или добыче общедоступных вещей и животных могут привести к возникновению права собственности (ст. 221 ГК РФ).

⁴ Как разъяснил Верховный Суд РФ, сторона, которая ссылается на обычай, должна доказать его существование (см. п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Обычаи, являющиеся источниками регулирования предпринимательской деятельности, чаще существуют в виде писаных правил, изложенных в каких-либо документах, исходящих от различных национальных и международных общественных объединений. Так, в соответствии с п. 3 ст. 15 Закона РФ от 7 июля 1993 года № 5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации»¹ правом свидетельствовать наличие торговых и портовых обычаев наделена Торгово-промышленная палата Российской Федерации. В числе торговых обычаев последняя засвидетельствовала разработанные Международной торговой палатой Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс 2000».

В качестве примера неписаного обычая можно привести сложившийся в банковской практике порядок извещения клиентов путем вывешивания банком сообщений на информационных стендах².

Юридическая сила обычая подчиняется норме п. 2 ст. 5 ГК РФ о том, что обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Вопрос об отнесении **судебных актов** к числу источников гражданского права Российской Федерации не находит однозначного ответа в юридической литературе. Для выработки определенной позиции необходимо учитывать следующее.

Принадлежность российского права к континентальной правовой системе предопределяет непризнание источниками гражданского права судебных актов по конкретным делам — прецедентов, а также сложившейся судебной практики, т.е. многократного единообразного разрешения определенной категории дел. Однако акты высших судов имеют особое значение.

Конституционный Суд РФ не является правотворческим органом, он не может устанавливать правила поведения, но если решением Конституционного Суда РФ нормативные акты или их отдельные положения признаны неконституционными, то они утрачивают силу³, т.е. решение Конституционного Суда РФ, не отменяя правовых норм, лишает их

¹ Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 33. Ст. 1309.

² Конституционный Суд РФ в Определении от 20 декабря 2001 года № 264-О указал, что данный обычай не противоречит действующему законодательству и не затрагивает конституционных прав граждан-вкладчиков.

³ См. ст. 79 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 года № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» // СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447.

юридической силы, «их умерщвляет», что позволяет говорить об актах этого органа как об источниках особой категории норм права.

Верховный Суд РФ помимо осуществления правосудия (рассмотрения и разрешения конкретных дел) призван выполнять функцию обеспечения единообразного применения судами законодательства Российской Федерации на всей ее территории. С этой целью Пленум Верховного Суда РФ в своих постановлениях на основе анализа и обобщения судебной практики дает судам разъяснения по вопросам применения отдельных правовых норм¹. Зачастую такие разъяснения не просто являются результатом толкования Пленумом вызывающих неоднозначное понимание норм права, а представляют собой по сути новые правила, иногда не только отсутствующие в законе, но и противоречащие его буквальному содержанию. Поскольку постановления Пленума Верховного Суда РФ в силу иерархического построения судебной системы обязательны для всех ее нижестоящих звеньев и суды при рассмотрении конкретных споров применяют нормы права в исходящем от Пленума Верховного Суда РФ истолковании и содержащиеся в его постановлениях правовые позиции, то и участники гражданских правоотношений также руководствуются ими в своей деятельности. Именно это обстоятельство и обуславливает признание многими авторами постановлений Пленума Верховного Суда РФ, положения которых обладают нормоподобными признаками, источниками гражданского права. Даже если не признавать за указанными судебными актами статус источников либо квазиисточников гражданского права, невозможно отрицать их особую обогащающую право роль и большое значение для определения направлений развития законодательства. К числу важнейших источников правовых позиций высших судебных органов относятся постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»², постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 года № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федера-

¹ См. ст. 2, 5 Федерального конституционного закона от 5 февраля 2014 года № 3-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 6. Ст. 550. Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ сохраняют свое действие до принятия соответствующих решений Пленумом Верховного Суда РФ (ст. 3 Федерального конституционного закона от 4 июня 2014 года № 8-ФКЗ // СЗ РФ. 2014. № 23. Ст. 2921).

² Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

ции об ответственности за нарушение обязательств»¹, постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 года «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»², постановление Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 года № 16 «О свободе договора и ее пределах»³ и ряд других.

Совокупность гражданско-правовых норм как общеобязательных правил поведения обеспечивает публичный (централизованный, нормативный) уровень правового регулирования входящих в предмет гражданского права отношений. Однако нельзя не обратить внимание на то, что указанные отношения регламентируются не только нормами гражданского права, но и иными регуляторами на **частном (децентрализованном, ненормативном)** уровне. В качестве последних следует назвать **индивидуальные акты** (договоры, учредительные и другие внутренние документы юридических лиц), а также сложившиеся в деятельности участников гражданско-правовых отношений, но еще не обретшие силу обычаев **обыкновения и заведенный порядок**.

Индивидуальные акты, выступая в механизме гражданско-правового регулирования не источниками права, а юридическими фактами, принимаются не компетентными государственными органами, а самими участниками гражданско-правовых отношений для самостоятельной регламентации этих отношений на основе закона с учетом своих индивидуальных, взаимных и групповых потребностей. Эти акты устанавливают правила, обязательность которых ограничивается кругом соответствующих участников.

Под **обыкновениями** (обычно предъявляемыми требованиями) понимается такой порядок отношений в тех или иных сферах деятельности, соблюдение которого носит достаточно постоянный характер, что оправдывает ожидание его выполнения со стороны любых субъектов, действующих в этих сферах при отсутствии применимых правовых норм и условий договора.

Заведенный порядок (прежние деловые отношения сторон) играет роль регулятора повторяющихся однотипных гражданско-правовых

¹ Российская газета. 2016. № 70.

² Российская газета. 2010. № 109.

³ Вестник ВАС РФ. 2014. № 5.

отношений между одними и теми же лицами, полагающимися на устойчивое предшествующее поведение контрагента.

Последовательная реализация основных начал гражданского законодательства предопределяет постоянное возрастание значения указанных децентрализованных регуляторов общественных отношений, составляющих предмет гражданского права.

§ 2. Применение гражданского законодательства по аналогии

В соответствии с закрепленными в ст. 1 ГК РФ положениями о свободном, диспозитивном, инициативном и многовариантном характере поведения субъектов гражданского права законодатель предусмотрел правило п. 1 ст. 8 ГК РФ, согласно которому гражданские права и обязанности возникают не только из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, но и из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Указанное обстоятельство принципиально исключает реальную возможность обеспечить прямое нормативное воздействие на все отношения, составляющие предмет гражданско-правового регулирования. Уже в силу этого пробелы в гражданском праве — явление объективно неизбежное. Ясно также и то, что при формальном отсутствии пробела имеющиеся в наличии гражданско-правовые нормы могут оказаться дефектными — технически некачественными, неполными, противоречивыми, невнятными, что будет сигнализировать о наличии пробела по существу.

Эффективным средством преодоления правовых пробелов теории цивилистики исторически признает принятие юридических решений посредством **аналогии**. Как отмечал Е.В. Васьковский, восполнять пробелы с помощью наличного материала законодательства, т.е. извлекая из существующих норм другие, явно не выраженные, но логически вытекающие из них, — наиболее правильный и целесообразный способ. Применяя его, суды, во-первых, остаются в пределах действующего, т.е. надлежащим порядком санкционированного и обнародованного, законодательства и, во-вторых, руководствуются приемами общечеловеческой логики, всеми

людьми сознательно или бессознательно применяемыми¹. Нормы ст. 6 действующего ГК РФ позволяют использование **аналогии закона** – применение законодательства, регулирующего отношения, сходные с отношениями, которые прямо не урегулированы законом, соглашением сторон или обычаем, а при невозможности реализации аналогии закона разрешают **аналогию права** – определение прав и обязанностей сторон исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства, требований добросовестности, разумности и справедливости.

Закономерное, обычное отставание гражданского законодательства от экономического развития при хорошей разработанности нормативных актов требует довольно редкого обращения к аналогии, но в особые, переходные, реформационные периоды жизни общества интенсивность применения и значение положений этого института возрастает.

Современные условия развития отечественного гражданского права предопределили значительное увеличение количества реальных практических ситуаций, требующих применения судами гражданского законодательства по аналогии. В настоящее время можно констатировать, что суды часто используют прием аналогии при квалификации отношений, толковании и применении гражданско-правовых норм вне зависимости от того, являются рассматриваемые ими отношения абсолютными или относительными, связаны они с предпринимательской деятельностью или корпоративным управлением. Самоустранение законодателя от прямого решения некоторых насущных цивилистических проблем вынудило судей более активно пользоваться заключенной в нормах ст. 6 ГК РФ дискрецией.

Наиболее острые вопросы, требующие оперативного решения, но не имеющие непосредственной нормативной основы, проработаны высшими судебными инстанциями.

Так, Пленум Верховного Суда РФ разъяснил: поскольку гражданским законодательством не установлены правила об отзыве согласия третьего лица на совершение сделки (ст. 157.1 ГК РФ), в таком случае по аналогии закона подлежат применению положения об отзыве акцепта (ст. 439 ГК РФ), в силу чего отзыв согласия, сообщение о ко-

¹ См.: *Васьковский Е.В.* Цивилистическая методология. Ч. 1: Учение о толковании и применении гражданских законов. Одесса, 1901. С. 208.

тором поступило сторонам сделки после ее совершения, считается несостоявшимся¹.

На уровне Пленумов ВАС РФ и Верховного Суда РФ прямо санкционировано применение по аналогии норм ст. 289, 290 ГК РФ и ст. 36 ЖК РФ, направленных на регулирование отношений собственников помещений в многоквартирном жилом доме, возникающих по поводу общего имущества, к специально законом не регламентированным отношениям собственников помещений, расположенных в нежилом здании, возникающим по поводу общего имущества в таком здании. В силу этого следует признать, что собственнику отдельного помещения в любом (жилом или нежилом) здании во всех случаях принадлежит доля в праве общей собственности на общее имущество здания².

Опора на ст. 6 ГК РФ позволила Пленуму Верховного Суда РФ сформулировать разъяснение о том, что нетрудоспособные иждивенцы наследодателя из числа лиц, указанных в п. 2 ст. 1142 ГК РФ, наследующих по праву представления, которые не призываются к наследованию в составе соответствующей очереди (внуки наследодателя и их потомки при жизни своих родителей — наследников по закону первой очереди), наследуют на основании п. 1 ст. 6 и п. 1 ст. 1148 ГК РФ, т.е. есть независимо от совместного проживания с наследодателем³, хотя формально действие п. 1 ст. 1148 ГК РФ рассчитано на граждан, относящихся к наследникам, указанным в ст. 1143–1145 ГК РФ.

Еще одним значимым примером запуска механизма принятия решений по аналогии на высшем уровне явилось указание Пленума ВАС РФ, согласно которому судам надлежит учитывать, что положения ст. 333 ГК РФ, допускающей судебное снижение размера неустойки, явно несоразмерной последствиям нарушения обязательства, по аналогии закона применяются к предусмотренным п. 2

¹ См. п. 57 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. 2015. № 140.

² См. п. 1 постановления Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 года № 64 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров о правах собственников помещений на общее имущество здания» // Вестник ВАС РФ. 2009. № 9; п. 41 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 года № 25.

³ См. п. 31 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 года № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 7.

ст. 381 ГК РФ мерам ответственности за неисполнение договора, обеспеченного задатком¹. Следовательно, при попытке истребования двойной суммы задатка со стороны, ответственной за неисполнение договора, суды вправе по заявлению ответчика снизить размер половины указанной суммы в соответствии с положениями ст. 333 ГК РФ, при этом ответственная за неисполнение договора сторона, давшая задаток, также вправе ставить вопрос о применении к сумме задатка, оставшегося у другой стороны, положений указанной нормы о снижении неустойки, в том числе путем предъявления самостоятельного требования о возврате излишне уплаченного.

В ряду случаев реализации правил ст. 6 ГК РФ особое внимание привлекает позиция Пленума ВАС РФ о судьбе прав залогодержателя при отчуждении залогодателем предмета залога в ситуации, когда приобретатель заложенного, но остающегося во владении залогодателя движимого имущества, не будучи осведомленным о наличии прикрепленного к приобретаемому имуществу залогового обременения, является с гражданско-правовых позиций добросовестным приобретателем. Суд указал, что исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости (п. 2 ст. 6 ГК РФ), не может быть обращено взыскание на заложенное движимое имущество, возмездно приобретенное у залогодателя лицом, которое не знало и не должно было знать о том, что приобретаемое им имущество является предметом залога². В этом примере, пожалуй, впервые на высшем уровне ситуационное воздействие на общественные отношения открыто названо применением аналогии права. В настоящее время указанный дефект законодательства, преодоленный надлежащим применением аналогии права, устранен подп. 2 п. 1 ст. 352 ГК РФ, согласно которому залог прекращается, если заложенное имущество возмездно приобретено лицом, которое не знало и не должно было знать, что это имущество является предметом залога.

Частое применение норм гражданского закона по аналогии с отрицательной стороны характеризует состояние законодательства, не успевающего за динамичным развитием частноправовых отношений

¹ См. п. 8 постановления Пленума ВАС РФ от 22 декабря 2011 года № 81 «О некоторых вопросах применения статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2012. № 2.

² См. п. 25 постановления Пленума ВАС РФ от 17 февраля 2011 года № 10 «О некоторых вопросах применения законодательства о залоге» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 4.

и изменением жизненных обстоятельств, но само по себе не является негативным, аномальным явлением. Общие задачи гражданско-правового регулирования требуют не бегства от пробелов, а их действительного преодоления. Более того, аналогия может рассматриваться не столько как вынужденная мера реагирования на пробелы, присущие гражданскому праву, сколько в качестве средства углубления правонаделительного характера гражданско-правового регулирования¹. Допустимость аналогии позволяет гражданам и юридическим лицам реализовывать предоставленную гражданским правом свободу, не боясь правового вакуума, ощущая юридическую защищенность. В частности, в сфере договорного права заложенная в п. 2 ст. 6 ГК РФ возможность применения аналогии права определяется в науке как гарантия участникам гражданского оборота, что любой возбужденный спор, связанный с заключенными ими договорами, суд может, а значит, и должен решить с опорой на действующее законодательство². В вещно-правовой сфере применение гражданского законодательства по аналогии может стать необходимым звеном в механизме обеспечения реализации принципов неприкосновенности собственности, обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты. Конституционный Суд РФ определил: аналогия закона, будучи направленной на исключение пробелов в правовом регулировании и, в конечном счете на защиту интересов участников соответствующих правоотношений, сама по себе не может рассматриваться как нарушающая конституционные права³. Если речь идет об использовании аргументации по аналогии в судебных решениях, то, как указал Верховный Суд РФ, такие решения признаются законными⁴.

Положительная роль аналогии проявляется не только в преодолении пробелов в индивидуальных актах правоприменения, но и в ее способности быть креативной основой для устраняющего пробелы правотворчества. В частности, широкое и весьма эффективное использование правил ст. 522 ГК РФ, определяющих порядок погашения однородных обязательств по нескольким договорам поставки в случаях,

¹ См.: *Яковлев В.Ф.* Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. 2-е изд., доп. М.: Статут, 2006. С. 105.

² См.: *Брагинский М.И., Витрянский В.В.* Договорное право. Общие положения. М.: Статут, 1998. С. 108.

³ См. Определение Конституционного Суда РФ от 15 ноября 2007 года № 815-О.

⁴ См. п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 года № 23 «О судебном решении» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. № 2.

когда покупатель оплачивает поставщику одноименные товары, полученные по нескольким договорам поставки, и суммы оплаты недостаточно для погашения обязательств покупателя по всем договорам, по принципу аналогии к отношениям при зачете встречных однородных требований¹, а также при разрешении споров, вытекающих из договоров аренды, возмездного оказания услуг, выполнения работ, займа, кредита и агентирования, дало повод законодателю генерализовать соответствующие правила и принять новую общую норму ст. 319.1 ГК РФ, рассчитанную на определение порядка погашения требований по любым однородным обязательствам, а не только связанным с поставкой.

Буквальное толкование положений ст. 6 ГК РФ позволяет сформировать общий **алгоритм реализации механизма аналогии**.

Прежде всего следует определить, что рассматриваемые в конкретной ситуации отношения прямо не урегулированы законодательством, соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, т.е. имеется пробел в гражданском праве².

Затем нужно установить, что существует законодательная норма, регулирующая сходные гражданские правоотношения. При отсутствии достаточного сходства в определяющих признаках урегулированных и требующих регламентации отношений суды не должны применять аналогию³.

¹ См. п. 19 информационного письма Президиума ВАС РФ от 29 декабря 2001 года № 65 «Обзор практики разрешения споров, связанных с прекращением обязательств зачетом встречных однородных требований» // Вестник ВАС РФ. 2002. № 3.

² К примеру, наличие специального законодательного регулирования порядка определения размера и взыскания компенсации за нарушение прав на товарный знак заставило Президиум ВАС РФ признать, что суды не могут применять к соответствующим отношениям норму ст. 333 ГК РФ об уменьшении неустойки, явно соразмерной последствиям нарушения обязательства, и не вправе взыскивать компенсацию за нарушение прав на товарный знак в размере ниже минимального, установленного законом (см. п. 14 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 декабря 2007 года № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» // Вестник ВАС РФ. 2008. № 2).

³ Так, Конституционный Суд РФ не усмотрел принципиального сходства в отношениях между членами семьи собственников приватизированных жилых помещений и кооперативных квартир и указал на недопустимость аналогии в вопросе о сохранении права проживания за членами семьи прежнего собственника жилого помещения в домах ЖСК (см.: Постановление Конституционного Суда РФ от 24 марта 2015 года № 5-П // СЗ РФ. 2015. № 14. Ст. 2197).

Наконец, при использовании аналогии права алгоритм добавляется констатацией невозможности применения аналогии закона (в силу отсутствия сходных отношений или нормы, регулирующей такие сходные отношения) и приложением к обстоятельствам конкретного дела общих начал и смысла гражданского законодательства, требований добросовестности, разумности и справедливости.

При реализации указанного общего алгоритма, непосредственно вытекающего из ст. 6 ГК РФ, следует иметь в виду некоторые принципиальные уточнения.

Во-первых, допустимо применение по аналогии не только закона, но и иных актов, содержащих нормы гражданского права.

Буквальное толкование названия и текста ст. 6 ГК РФ позволяло некоторым ученым утверждать, что правила об аналогии закона и аналогии права могут использоваться в гражданском праве только при применении законодательства в строгом смысле слова, т.е. только федеральных законов, и не могут распространяться на действие подзаконных нормативных актов, а имеющиеся в них пробелы не должны восполняться подобным образом¹. Представляется, что для указанного ограничения регулятивного потенциала механизма аналогии содержательные, а не сугубо формальные основания отсутствуют. При установлении достаточной схожести подлежащих регламентации отношений с отношениями, правомерно урегулированными нормами действующего подзаконного акта, преодоление пробела посредством применения данных норм будет соответствовать сущности координирующего и гармонизирующего гражданско-правового воздействия. Обращение к судебной практике обнаруживает адекватное применение по аналогии подзаконных актов². Более того, принципиально не следует исключать использование в необходимых случаях по аналогии также квазинормотворческих судебных установлений, которые соответствуют общим началам и смыслу гражданского зако-

¹ См.: Гражданское право: В 4 т. Т. 1: Общая часть / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 115.

² В частности, Суд по интеллектуальным правам отметил, что в отсутствие норм, регулирующих способы установления тождественности фирменных наименований, применительно к п. 1 ст. 6 ГК РФ и ч. 6 ст. 13 АПК РФ для анализа установления тождественности этих объектов суды в порядке аналогии могут применять нормы Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утв. Приказом Роспатента от 5 марта 2003 года № 32 (см. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 6 ноября 2013 года № С01-142/2013.)

нодательства, отвечают требованиям добросовестности, разумности и справедливости¹.

Во-вторых, возможно и целесообразно применение гражданского законодательства по аналогии за пределами предмета гражданско-правового регулирования в смежных частноправовых отраслях (в семейной и трудовой сферах).

Статья 5 СК РФ прямо разрешает применение гражданского законодательства по аналогии к отношениям между членами семьи, если эти отношения не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон и отсутствуют нормы гражданского права, прямо регулирующие указанные отношения. При невозможности реализации аналогии закона ст. 5 СК РФ предлагает определять права и обязанности членов семьи в силу аналогии права исходя из общих начал и принципов не только семейного, но и гражданского права.

Кодифицированный акт трудового права, генетически близкого к гражданскому праву, не дает санкцию на применение к трудовым отношениям гражданско-правовых норм по аналогии. В судебной практике подчеркивается, что регулирование трудовых отношений с помощью (прямого или по аналогии) применения норм гражданского законодательства противоречит ст. 5 ТК РФ, не предусмотрено ст. 2 ГК РФ и основывается на неправильном толковании и применении норм этих двух самостоятельных отраслей законодательства. Как пояснил Верховный Суд РФ, трудовое право имеет свой предмет и метод регулирования общественных отношений, отличные от предмета и метода гражданского права; именно в силу специфики предмета и метода регулирования в трудовом законодательстве, в частности, отсутствуют нормы о недействительности трудового договора, а потому применение к незаконным условиям трудовых договоров положений ст. 168 ГК РФ неправомерно². Между тем в литературе настойчиво продвигается идея о необходимости проработки нормативного решения об установлении в ТК РФ оснований и пределов применения гражданского законода-

¹ В частности, может быть поддержан судебный подход, согласно которому разъяснения, сформулированные в отношении бенефициаров сделок акционерных обществ в п. 1 постановления Пленума ВАС РФ от 20 июня 2007 года № 40 «О некоторых вопросах практики применения положений законодательства о сделках с заинтересованностью», применимы и к близким по юридической природе отношениям, возникающим при совершении соответствующих сделок обществами с ограниченной ответственностью.

² См. Определение Верховного Суда РФ от 14 ноября 2008 года № 5-В08-84.

тельства к отношениям в сфере труда в порядке межотраслевой аналогии¹. Думается, что отнесение гражданского, семейного и трудового права, регулирующих межличностные отношения, к частным отраслям все-таки позволяет положительно ответить на вопрос о возможности применения гражданского законодательства, как наиболее объемного и детального, к семейным и трудовым отношениям по аналогии. Однако такой способ устранения пробелов в семейном и трудовом праве следует допускать только при невозможности применения по аналогии семейного и трудового законодательства, если это соответствует принципам указанных отраслей.

В-третьих, строго отрицательно необходимо относиться к попыткам использовать в порядке аналогии специальные императивные нормы, предусматривающие возникновение или прекращение ограничений и обременений гражданских прав, а также устанавливающие меры гражданско-правовой ответственности.

Запрет такого рода аналогии логически не только выводится из общетеоретического положения о недопустимости аналогии в правоохранительной (а не в правоустанавливающей) юридической деятельности². Ограничение гражданских прав вследствие применения законодательства по аналогии прямо запрещено нормой п. 2 ст. 1 ГК РФ, согласно которой гражданские права могут быть ограничены лишь в силу прямого указания федерального закона. Внезаконное введение обременений посредством наделения конкретных гражданских прав свойством следования явно конфликтует с правилом п. 3 ст. 308 ГК РФ, в соответствии с которым обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон, а в вещно-правовой сфере еще и приводит к нарушению принципа закрытого законного перечня вещных обременений³.

В целом ограничение и обременение гражданских прав посредством аналогии вступает в противоречие с закрепленными в п. 1 ст. 1 ГК РФ гражданско-правовыми принципами неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства

¹ См.: *Захаров В.Н., Цыбуленко А.П.* Применение аналогии при разрешении трудовых споров // *Российская юстиция.* 2008. № 3. С. 23–29.

² См.: *Лазарев В.В., Липень С.В.* Теория государства и права: Учебник для вузов. 2-е изд., испр. и доп. М.: Спарк, 2000. С. 373.

³ См. об этом подробнее: *Микроков В.А.* О недопустимости установления и прекращения обременений гражданских прав по аналогии // *Российская юстиция.* 2014. № 3. С. 69–71.

кого-либо в частные дела. Такое нецелое использование механизма аналогии снижает степень определенности гражданско-правового воздействия, лишает участников гражданских отношений коммерческой уверенности в нерушимости обязательств, стабильности абсолютных прав. Поэтому видится верным указание в концепции Федерального закона «О нормативных правовых актах в Российской Федерации» на необходимость закрепить положение о том, что аналогия не может применяться, если этим ограничиваются права и свободы физических и юридических лиц либо для них предусматриваются новые обязательства или ответственность, либо усиливаются применяемые к лицам меры принуждения и порядок их применения¹. Норма ст. 6 ГК РФ в этом аспекте должна быть соответствующим образом скорректирована.

Контрольные вопросы

1. Что понимается под источниками гражданского права? Каковы их основные виды?
2. Как строится система нормативных актов, содержащих гражданско-правовые нормы?
3. Что в ГК РФ понимается под «гражданским законодательством»?
4. Какова роль обычаев в регулировании отношений, входящих в предмет гражданского права?
5. Относятся ли судебные акты к числу источников гражданского права? Что такое судебный прецедент? Какое значение имеют постановления Пленума Верховного Суда РФ?
6. Какие средства упорядочения общественных отношений гражданско-правовой природы применяются на ненормативном (децентрализованном) уровне?
7. Что предопределяет существование пробелов в гражданском праве?
8. Каковы правила восполнения пробелов гражданско-правового регулирования посредством аналогии?
9. Возможно ли применение по аналогии не только закона, но и иных актов, содержащих нормы гражданского права?

¹ О проекте федерального закона «О нормативных правовых актах в Российской Федерации» // Журнал российского права. 2013. № 3. С. 84–99.

10. Допустимо ли применение по аналогии правовых норм, предусматривающих ограничение и обременение гражданских прав, а также мер гражданско-правовой ответственности?

Список рекомендуемой литературы

1. *Долинская В.В.* Источники гражданского права: Учебное пособие. М.: МГИМО (У) МИД России, 2005.
2. Кодификация российского частного права / *В.В. Витрянский, С.Ю. Головина, Б.М. Гонгало* и др.; Под ред. Д.А. Медведева. М.: Статут, 2008.
3. *Маковский А.Л.* О кодификации гражданского права (1922–2006). М.: Статут, 2010.
4. *Новицкий И.Б.* Источники советского гражданского права. М.: Госюриздат, 1959.
5. *Семякин М.Н.* Источники российского гражданского права: проблемы теории и практики. М.: Юрлитинформ, 2010.

Практикум

Тест для проверки знаний по главе 2

1. Отметьте перечень, в каждом из источников которого могут содержаться действующие в Российской Федерации нормы гражданского права:

- А) нормативные акты, нормы морали, правовые обычаи;
- Б) нормативные акты, правовые обычаи, судебные прецеденты;
- В) правовые обычаи, акты административного управления, юридическая доктрина;
- Г) нормативные договоры, правовые обычаи, нормативные акты.

2. Гражданское законодательство включает:

- А) ГК РФ и принятые в соответствии с ним другие законы;
- Б) ГК РФ и принятые в соответствии с ним другие федеральные законы;
- В) ГК РФ, другие федеральные законы, указы Президента и постановления Правительства РФ;

Г) ГК РФ, другие федеральные законы, указы Президента, постановления Правительства РФ и акты федеральных органов исполнительной власти.

3. Акты федеральных органов исполнительной власти, содержащие нормы гражданского права, имеют форму:

- А) постановлений и приказов;
- Б) постановлений, распоряжений и инструкций;
- В) правил и обзоров;
- Г) указаний, писем и телеграмм.

4. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством:

- А) применяются правила гражданского законодательства;
- Б) применяются правила международного договора или гражданского законодательства по усмотрению суда;
- В) применяются правила международного договора;
- Г) применяются общие начала гражданского права.

5. Указать понятие, раскрываемое следующим определением. Правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в качестве юридически обязательного – это ...

6. 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, признается:

- А) деловым обыкновением;
- Б) заведенным порядком;
- В) обычаем;
- Г) общепризнанной нормой международного права.

7. Если обычай противоречит обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, то:

- А) обычай не применяется;
- Б) обычай может быть применен только судом и только к обязанностям иностранного гражданина;

В) применяется обычай, если сторонами договора являются лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность;

Г) обычай применяется по усмотрению суда.

8. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, то:

А) условия договора утрачивают силу;

Б) условия договора могут быть применены по усмотрению суда;

В) условия договора сохраняют силу;

Г) действуют условия заключенного договора, если закону не придана обратная сила.

9. Под аналогией закона понимается:

А) применение к отношениям, прямо не урегулированным законом, правовых обычаев;

Б) применение к отношениям, прямо не урегулированным законодательством или соглашением сторон, при отсутствии применимого к ним обычая, законодательства, регулирующего сходные отношения;

В) применение к определению прав и обязанностей сторон требований разумности, добросовестности и справедливости;

Г) применение к отношениям, прямо не урегулированным законодательством или соглашением сторон, при отсутствии применимого к ним обычая, общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости.

10. Под аналогией права понимается:

А) применение к отношениям, прямо не урегулированным законом, правовых обычаев;

Б) применение к отношениям, прямо не урегулированным законодательством или соглашением сторон, при отсутствии применимого к ним обычая, законодательства, регулирующего сходные отношения;

В) применение к определению прав и обязанностей сторон на основе норм международного права требований разумности, добросовестности и справедливости;

Г) применение к отношениям, прямо не урегулированным законодательством или соглашением сторон, при отсутствии применимого к ним обычая, общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Задача к главе 2

Гражданин Титов был признан виновным и осужден к лишению свободы за умышленное убийство гражданина Кудрявцева. Вдова умершего гражданка Кудрявцева обратилась в суд с иском о взыскании с гражданина Титова понесенных ею расходов на погребение, в состав которых была включена стоимость поминального обеда в столовой по месту работы покойного. Ответчик иск в части расходов на поминки не признал, сославшись на то, что они не являются необходимыми для погребения.

Чем должен руководствоваться суд при вынесении решения по данному делу?

ГЛАВА 3

ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ, ИЗМЕНЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

§ 1. Понятие юридических фактов в гражданском праве

В теории права под основаниями возникновения, изменения и прекращения правоотношений понимают юридические факты или их совокупности – реальные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают соответствующие юридические последствия. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей установлены в ст. 8 ГК РФ, согласно которой к их числу относятся:

- договоры и иные сделки, как предусмотренные законом, так хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему;
- решения собраний в случаях, предусмотренных законом;
- акты государственных органов и органов местного самоуправления;
- судебные решения;
- приобретение имущества по допускаемым законом основаниям;
- создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- причинение вреда другому лицу;
- неосновательное обогащение за счет другого лица;

- иные действия граждан и юридических лиц;
- события.

Из содержания ст. 8 ГК РФ следует, что в гражданском праве, во-первых, преобладают социально-позитивные юридические факты — соответствующие закону действия различных субъектов; меньшую роль играют социально-отрицательные обстоятельства, связанные с нарушением субъективных прав. Во-вторых, перечень юридических фактов не является закрытым, поскольку гражданские правоотношения могут возникать не только из предусмотренных законом и иными правовыми актами оснований, но и из действий граждан, а также юридических лиц, которые хотя прямо и не поименованы в качестве правообразующих в нормативных актах, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Открытость перечня оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений объясняется большим разнообразием отношений, входящих в предмет гражданского права, и невозможностью их исчерпывающего урегулирования. Данная отраслевая особенность юридических фактов опирается на возможность применения к таким отношениям аналогии закона и аналогии права (ст. 6 ГК РФ), что в свою очередь предполагает обращение к основным началам гражданского законодательства (ст. 1 ГК РФ).

Наступление указанных в ст. 8 ГК РФ юридических фактов способно вызвать различные гражданско-правовые последствия. Правообразующие юридические факты порождают гражданские правоотношения. С правоизменяющими юридическими фактами нормы права связывают изменение гражданских правоотношений (смена сторон, трансформация содержания). Правопрекращающие юридические факты влекут прекращение гражданских правоотношений. Последствиями юридических фактов могут быть не только возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений и составляющих их содержание гражданских прав и обязанностей, но и иные юридически значимые результаты, не связанные с конкретными субъективными правами и обязанностями. Достижение физическим лицом 18-летнего возраста влечет для него максимальное расширение возможностей самостоятельного (своими действиями) приобретения и осуществления гражданских прав, создания для себя гражданских обязанностей и их исполнения (ст. 21 ГК РФ), но не порождает непосредственно каких-либо прав

и обязанностей. Признание судом гражданина, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими, недееспособным (ст. 29 ГК РФ) само по себе не влияет на состояние его субъективных гражданских прав и обязанностей, но лишает его возможности самостоятельно их осуществлять.

Нередко нормы права связывают гражданско-правовые последствия не только с наличием тех или иных обстоятельств (положительные юридические факты), но и с их отсутствием (отрицательные юридические факты). В частности, отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги влечет ее ничтожность (п. 2 ст. 144 ГК РФ); если в течение года в месте жительства гражданина отсутствуют сведения о месте его пребывания, он может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим (ст. 42 ГК РФ).

В ряде случаев для возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений недостаточно наступления только одного юридического факта, необходима их совокупность – юридический (фактический) состав. Например, юридический состав, являющийся основанием возникновения у наследника по завещанию права собственности на завещанное ему имущество включает в себя: совершение завещания; смерть наследодателя; принятие наследства. Юридический состав, порождающий у покупателя акций статус акционера, образуют: заключение договора купли-продажи акций; распоряжение продавца о передаче акций покупателю, адресованное лицу, ведущему учет прав на акции посредством ведения реестра (реестродержателю); внесение реестродержателем приходной записи по лицевому счету покупателя акций.

§ 2. Классификация юридических фактов

Классификация юридических фактов имеет большое познавательное значение. Она, позволяя выявить общие и отличительные признаки некоторых видов юридических фактов, способствует уяснению сущности каждого вида, особенностей их фиксации, специфики вызываемых ими последствий.

Общепринятая классификация юридических фактов в гражданском праве представляет собой разделение их на группы с последовательным применением нескольких критериев, дающее общее системное видение

оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений.

Первым классификационным шагом является разделение всех юридических фактов по их зависимости от воли людей на события и действия.

Событиями признаются такие обстоятельства реальной действительности, которые как в своем возникновении, так и в последующем развитии не зависят от людской воли (абсолютные) либо которые хотя и наступают в связи с человеческой деятельностью, но развиваются независимо от воли человека (относительные). Примерами абсолютных событий могут служить разнообразные природные катаклизмы (землетрясения, наводнения, цунами, тайфуны, пожары от удара молнии и т.п.), относительных – некоторые социальные явления (народные волнения, войны, забастовки и т.п.), пожары от неосторожного обращения с огнем. К относительным событиям относятся также сроки – имеющие юридическое значение моменты или периоды времени, которые хотя и устанавливаются по воле людей, но наступают или истекают объективно.

Такое событие, как смерть человека (абсолютное, если смерть естественная, и относительное, если смерть наступила в результате убийства), является основанием возникновения наследственного правоотношения. Гибель застрахованного на случай разгула стихии имущества от разрушительных сил природы обязывает страховщика выплатить страхователю страховое возмещение. Наступление события может привести к невозможности исполнения обязательства, что влечет его прекращение, либо к невозможности надлежащего исполнения обязательства, например, в обусловленный сторонами срок извержение вулкана воспрепятствует своевременному осуществлению воздушных перевозок пассажиров и грузов, что явится основанием для изменения или прекращения прав и обязанностей сторон. События, о которых осведомлен неопределенный круг лиц, включая стороны, в гражданском и арбитражном процессе признаются общеизвестными фактами, не подлежащими доказыванию. Однако существование событий меньшего масштаба при их неочевидности для заинтересованных лиц должно подтверждаться доказательствами. События, имеющие значение для динамики обязательств, возникших из внешнеэкономических сделок, принято доказывать с помощью актов органов власти или негосударственных объединений, в частности торгово-промышленных палат стран и регионов, на территории которых события имели место.

Действия – юридические факты, наступающие по воле людей, представляющие собой их поведение, более многочисленны и разнообразны.

Для дифференциации действий используется критерий их соответствия закону. По этому критерию различаются **правомерные** и **неправомерные** действия. Поскольку гражданское право регулирует нормальные экономические отношения, то правомерные действия, вызывающие юридические последствия гражданско-правового характера, преобладают. Неправомерными по гражданскому праву признаются не только действия, прямо нарушающие правовые предписания либо иным образом противоречащие правовым нормам, но и выходящие за пределы дозволенного даже при отсутствии прямого правового запрета. В качестве последних принято рассматривать разнообразные формы злоупотребления правом (ст. 10 ГК РФ). К числу неправомерных действий, являющихся основаниями возникновения гражданских правоотношений, которым гражданское законодательство уделяет довольно много внимания, относятся причинение вреда личности или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица (гл. 59 ГК РФ), а также неосновательное приобретение или сбережение имущества за счет другого лица (гл. 60 ГК РФ). Примером неправомерного действия, совершение которого влечет разнообразные гражданско-правовые последствия, служит возведение самовольной постройки (ст. 222 ГК РФ). Обязательственные правоотношения, возникшие из правомерных действий, нередко изменяются и прекращаются в связи с неправомерным поведением их участников – неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, т.е. действиями или бездействием вопреки требованиям закона, иных правовых актов, условий договоров, а при их отсутствии – обычаев делового оборота или иным обычно предъявляемым требованиям. Так, если в нарушение договора арендодатель не передал арендатору сданное внаем имущество в обусловленный срок, то у арендатора возникает право потребовать от арендодателя это имущество с возмещением причиненных задержкой убытков либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением (п. 3 ст. 611 ГК РФ).

В ряде случаев закон придает правовое значение не только активному поведению, но и бездействию, как правомерному, так и неправомерному. Так, согласно п. 3 ст. 158 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, выражением воли совершить сделку

признается молчание. В силу ст. 16 ГК РФ незаконное бездействие государственных органов влечет обязанность возместить гражданину или юридическому лицу причиненные таким бездействием убытки. Уклонение кредитора от принятия исполнения обязательства порождает право должника внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса или суда (ст. 327 ГК РФ).

Следующий классификационный шаг связан с применением к правомерным действиям критерия волевой направленности. Данный критерий позволяет разделить правомерные действия на **юридические поступки и юридические акты**.

Юридическими поступками называют такие правомерные действия, совершение которых влечет возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей независимо от того, были эти действия направлены или нет на соответствующие правовые последствия, а также осуществлялись они или нет по воле лица, но по его воле, ориентированной на достижение определенного юридического результата. Отсутствие необходимости осознания правового значения последствий юридических поступков означает, что их могут самостоятельно совершать любые лица, в том числе не полностью дееспособные, ограниченно дееспособные либо вообще лишенные дееспособности. Юридическими поступками признаются действия по созданию произведений науки, литературы, искусства, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков и иных видов интеллектуальной собственности, влекущие возникновение интеллектуальных прав (ст. 1226 ГК РФ). Как юридический поступок квалифицируются действия лица, нашедшего потерянную вещь (ст. 227 ГК РФ). То обстоятельство, что во многих случаях субъекты, совершающие действия, относящиеся к юридическим поступкам, осознают их последствия и, возможно, желают их наступления, не изменяет природу таких действий, не превращает их в юридические акты, поскольку предусмотренный законом результат возникает вне зависимости от каких бы то ни было субъективных устремлений.

В отличие от юридических поступков **юридические акты** представляют собой правомерные действия, **направленные** на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, т.е. совершаемые с намерением создать соответствующие правовые последствия. Такая отраслевая особенность оснований возникновения гражданских правоотношений, как инициативность, связана

с преобладанием среди них именно юридических актов – активных целеустремленных действий.

В зависимости от категории субъектов, осуществляющих юридические акты, последние подразделяются на **сделки, решения собраний, административные акты и акты судебных органов.**

Сделки совершают участники гражданско-правовых отношений – физические лица, юридические лица и публичные образования.

Решения собраний – решения собраний участников юридических лиц, решения собраний собственников общего имущества, решения собраний кредиторов в делах о банкротстве и др. отличаются от сделок тем, что принимающие их коллективы людей не представляют собой самостоятельных субъектов права. Существенной особенностью таких юридических актов является их обязательность в силу закона для всех лиц, имеющих право участвовать в конкретном собрании: правовые последствия, на которые нацеливаются решения собраний, наступают в том числе и для тех, кто не принимал участие в собрании или голосовал против принятого решения. Кроме того, в случаях, когда это устанавливается законом или вытекает из существа отношений, принятое собранием решение выступает юридическим фактом для возникновения, изменения или прекращения прав и обязанностей иных (не являющихся участниками собрания) лиц. Так, решение собрания акционеров акционерного общества может породить возникновение права всех акционеров на получение дивидендов и обязанности акционерного общества по их выплате; решение собрания собственников помещений в многоквартирном доме о заключении с распространителем рекламы договора на установку на крыше дома рекламных конструкций связывает всех собственников общего имущества и наделяет соответствующими правовыми возможностями владельца рекламной конструкции (см. ст. 48, 49 Федерального закона от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»¹, ст. 44–48 ЖК РФ).

Административные акты – это действия государственных и муниципальных органов, осуществляющих функции государственной власти и местного самоуправления. Это индивидуальные акты ненормативного характера, содержащие обязательные положения, адресованные конкретным лицам либо неопределенному кругу лиц. Основную часть административных актов, имеющих гражданско-правовое значение, составляют акты государственной регистрации. Действующее законо-

¹ СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

дательство предусматривает необходимость государственной регистрации юридических лиц (ст. 51 ГК РФ), индивидуальных предпринимателей (ст. 23 ГК РФ), прав на недвижимое имущество и сделок с ним (ст. 131 ГК РФ), результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации (ст. 1232 ГК РФ). Посредством административных актов осуществляется лицензирование – выдача (приостановление, отзыв) разрешений (лицензий) на занятие отдельными видами деятельности (ст. 49 ГК РФ).

В большинстве случаев административные акты порождают возникновение гражданских права и обязанностей, которые в сочетании с другими юридическими фактами входят в юридический состав. Так, основанием возникновения права собственности на недвижимость у покупателя является юридический состав, включающий в себя совершение сделки (заключение договора купли-продажи) и акт государственной регистрации перехода права собственности от продавца к покупателю (ст. 551 ГК РФ).

Гражданские правоотношения могут возникать, изменяться или прекращаться на основании судебных актов. Решение суда о разделе расторгнувшими брак супругами совместно нажитого имущества прекратит право общей совместной собственности на это имущество и явится основанием индивидуального права каждого из них на выделенную часть имущества. Решением суда по требованию одной из сторон производится изменение и расторжение договоров, например, в случае существенного нарушения договора другой стороной (ст. 450 ГК РФ), при существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451 ГК РФ). Такое решение изменяет или прекращает обязательственное гражданское правоотношение.

§ 3. Понятие и виды сделок

Наиболее распространенным основанием возникновения и динамики входящих в предмет гражданского права имущественных и неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности, являются сделки.

Согласно ст. 153 ГК РФ **сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Для определения места сделок среди других юридических фактов гражданско-правового значения необходимо отметить следующее:

- сделка — это действие, т.е. в отличие от события, течение которого не зависит от воли людей, она представляет собой **поведение лица**;
- сделка относится к числу **правомерных** действий, т.е. поведение ее субъекта не выходит за пределы дозволенного законом;
- сделка является **актом**, т.е. действием, **направленным** на определенные последствия, что отличает ее от поступка, влекущего гражданско-правовой результат независимо от наличия или отсутствия воли у совершающего его лица;
- сделки осуществляют **субъекты гражданского права** — участники регулируемых гражданским законодательством отношений — физические и юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования. Возможность совершения сделок публичными образованиями, не упомянутыми в ст. 153 ГК РФ, следует из ст. 124 ГК РФ, согласно которой к участию этих субъектов в гражданских правоотношениях применяются правила о юридических лицах, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. Совершение сделок субъектами гражданского права отделяет их от урегулированных гл. 9.1 ГК РФ решений собраний — корпоративных актов, основанных на членстве юридических лиц и иных коллегиальных органов, которые, являясь актами волеобразующих органов (формирующих внутреннюю согласованную волю участников юридического лица или группы должностных лиц), не признаются действиями самого юридического лица, а также иных актов неправосубъектных гражданско-правовых сообществ (сособственников, кредиторов при банкротстве и др.).

Для уяснения юридической природы сделок, а значит, для правильного применения относящихся к ним правовых норм особое значение имеет **характеристика сделки как юридического акта — волевого целенаправленного действия**. В этом смысле сделка есть не что иное, как внешнее выражение воли, т.е. волеизъявление на достижение определенного правового результата. Сделка считается совершенной, если воля как внутреннее (психологическое) желание достичь поставленной цели выражена вовне, стала доступной для восприятия другими лицами. Именно это **единство воли и волеизъявления составляет суть сделки**. Причина, побуждающая лицо к формированию направленного на результат желания и к его выражению,

называется **мотивом** сделки. Мотив совершения сделки, как правило, правового значения не имеет, кроме специально оговоренных в законе случаев.

Для того чтобы сделка повлекла юридические последствия, на которые была направлена, она должна быть действительной, т.е. отвечающей обусловленным ее природой требованиям, именуемым в доктрине **условиями действительности сделок**. Принято выделять следующие условия, соблюдение которых обязательно для беспорочности любой сделки.

1. Субъект сделки должен обладать необходимой правоспособностью и объемом дееспособности, достаточным для ее совершения. Применительно к физическим лицам это означает, во-первых, что если их правоспособность ограничена по закону или решению суда, то сделка не должна быть направлена на приобретение прав, изъятых из числа возможных к обладанию этими лицами. Так, не соответствует первому условию действительности сделка иностранного гражданина по приобретению права собственности на участок земли сельскохозяйственного назначения, поскольку такая возможность исключена из правоспособности иностранцев согласно ст. 3 Федерального закона от 24 июля 2002 года № 101-ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»¹. Во-вторых, поскольку сделка предполагает осознанное формирование воли и ее изъявление, а такая способность зависит от возраста и состояния здоровья гражданина, то для не обретших полной дееспособности и ограниченно дееспособных лиц законом специально очерчен круг сделок, которые эти лица могут совершать самостоятельно. Мелкая бытовая сделка малолетнего отвечает первому условию действительности сделок, а его сделки, выходящие за пределы мелких бытовых и не направленные на безвозмездное получение выгоды или не связанные с распоряжением предоставленными родителями средствами для свободного расходования, недействительны.

От юридических лиц, наделенных ограниченной (специальной) правоспособностью, обозначенное условие действительности требует совершения только таких сделок, которые создают гражданские права и обязанности, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в их учредительных документах (п. 1 ст. 49 ГК РФ). Для совершения некоторых сделок юридические лица должны обладать специальным

¹ СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3018.

разрешением (лицензией), иметь членство в саморегулируемой организации или получить свидетельство саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ (п. 3 ст. 49 ГК РФ). Кроме того, поскольку дееспособность юридических лиц реализуется их органами, то сделки должны совершаться только теми органами, которые уполномочены на это законом, иными правовыми актами и учредительными документами, и только в порядке, предусмотренном этими же источниками (ст. 53 ГК РФ).

Специальная (функциональная) правоспособность публичных образований дает возможность заключать сделки с целью приобретения гражданских прав и обязанностей, необходимых для выполнения задач публичной власти на соответствующей территории. От имени публичных образований сделки должны совершать органы государственной власти и местного самоуправления в пределах компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. Иные органы и лица могут действовать от имени публичных образований только по специальному поручению и только в особо оговоренных законом и иными правовыми актами случаях и порядке (ст. 125 ГК РФ).

2. Содержащиеся в волеизъявлении условия возникновения и характеристики гражданских прав и обязанностей, которые стремится создать субъект сделки, не должны противоречить закону (законность содержания сделки). Поскольку в силу этого условия желаемые лицом правовой результат и порядок его достижения не могут выходить за пределы предоставленных законом правовых возможностей, то, очевидно, не отвечающими данному условию будут попытки купли-продажи ограниченных в обороте вещей, сбыт и скупка краденого и иного незаконно добытого имущества, отчуждение объектов, на которые наложен арест, и т.п.

3. Воля субъекта сделки должна сформироваться сознательно, свободно, без воздействия искажающих ее обстоятельств, а волеизъявление должно соответствовать воле. Понятно, что в сделке, совершаемой под влиянием обмана, насилия или угрозы, не приходится говорить о подлинной воле. Также если сделка совершена лицом при отсутствии у него необходимой информации, это может повлечь признание его воли ненадлежаще осознанной и позволит поставить вопрос о недействительности сделки.

Если внешнее выражение воли не совпадает с истинными намерениями лица, оставшимися скрытыми от восприятия другими лицами,

то это также свидетельствует о несоблюдении третьего условия действительности сделки.

4. **Сделка должна совершаться в требуемой законом форме.** Из анализа ст. 158 ГК РФ следует, что **под формой сделки понимается способ выражения воли ее субъектом.** Воля может быть выражена четырьмя способами: **устно, письменно, посредством совершения конклюдентных действий и молчанием.** Два последних способа выражения воли являются исключением из правила о совершении сделок в устной или письменной форме. При этом круг сделок, которые могут быть совершены устно, ст. 159 ГК РФ определяет по остаточному принципу: в устную форму может быть облечена любая сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная форма.

5. Для некоторых видов сделок законом могут быть установлены дополнительные условия действительности – например, **получение согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления** (ст. 157.1 ГК РФ).

Так, п. 1 ст. 37 ГК РФ обязывает опекуна или попечителя распоряжаться доходами подопечного от управления его имуществом исключительно в интересах подопечного с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Согласно п. 4 ст. 18 Закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях эти юридические лица не вправе без согласия собственника совершать сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с иными обременениями, уступкой требований, переводом долга, а также заключать договоры простого товарищества. Пункт 2 ст. 615 ГК РФ наделяет арендатора рядом особых прав (сдавать арендованное имущество в субаренду, передавать его в безвозмездное пользование, отдавать арендные права в залог и др.), реализация которых по общему правилу возможна с согласия арендодателя.

Статья 157.1 ГК РФ содержит общие правила, относящиеся к любому согласию третьего лица или органа на совершение сделки, которые действуют, если иное не предусмотрено специальными нормами других законов. Третье лицо, орган юридического лица и государственный или муниципальный орган, действующий от имени публичного образования как участника гражданско-правовых отношений, не только не обязаны давать согласие на совершение сделки, но и не могут быть принуждены к какому-либо ответу, так

как осуществляют свои права своей волей и в своем интересе (п. 2 ст. 1 ГК РФ). Поэтому если они не ответили на запрос заинтересованного в получении согласия лица в разумный срок, то считается, что согласие не получено. Это обстоятельство, однако, не препятствует в дальнейшем выражению воли указанных лиц. Молчание не считается согласием на совершение сделки, за исключением случаев, установленных законом.

От ситуаций, в которых государственный или муниципальный орган действует от имени публичного образования как субъекта гражданского права (в частности, при обращении к нему как к органу, осуществляющему права собственника имущества государственного или муниципального предприятия), следует отличать случаи, когда эти органы выполняют свои публичные функции (как органы опеки и попечительства, антимонопольные органы и т.п.). В этих случаях соответствующий орган обязан дать ответ о своем согласии или несогласии на совершение сделки. Как положительный, так и отрицательный ответ должен быть обоснованным и своевременным. В случае нарушения этой обязанности заинтересованное лицо вправе требовать возмещения причиненных убытков (ст. 15, 1069 ГК РФ). Решение органа может быть оспорено в судебном порядке как в связи с нарушением процедуры его принятия, так и по мотивам несогласия с его основаниями.

Третье лицо вправе выражать свое согласие любым способом, за исключением случаев, когда законом установлена конкретная форма согласия (так, п. 3 ст. 35 СК РФ требует, чтобы согласие супруга на совершение другим супругом сделки по распоряжению недвижимым имуществом было нотариально удостоверено). Согласие органа публично-правового образования должно быть выражено в письменной форме (в виде ненормативного правового акта, письма и т.п.). По времени выражения согласие третьего лица или органа может быть предварительным или последующим (одобрением). В предварительном согласии надлежит отражать предмет сделки, в последующем – необходимо указать одобряемую сделку. Лицо, давшее предварительное согласие, вправе дополнительно указать условия, на которых оно согласно с тем, чтобы сделка была совершена. Несоблюдение сторонами сделки таких условий будет расцениваться как совершение сделки без получения необходимого согласия. Правомерно согласие третьего лица на совершение нескольких сделок, но по общему правилу не предполагается воз-

возможность предварительно соглашаться с совершением любых сделок с конкретно неопределенным имуществом. Иное может предусматриваться законом или вытекать из особенностей правоотношений сторон сделки и согласующего ее третьего лица. Третье лицо, давшее предварительное согласие на совершение сделки, имеет право на его отзыв путем уведомления об этом сторон сделки до момента ее совершения с возмещением им убытков, вызванных таким отзывом (ст. 15 ГК РФ). Отзыв предварительного согласия, сообщение о котором поступило сторонам сделки после ее совершения, а также отзыв осуществленного последующего согласия правового значения не имеют. Согласие третьего лица на совершение сделки – это тоже сделка, и в отношении ее действуют все выше перечисленные условия действительности.

Классификация сделок имеет не только познавательное, но и практическое (правоприменительное) значение, поскольку для различных видов сделок в нормах права предусматриваются многочисленные особенности их правового регулирования.

Первой легальной (по ст. 154 ГК РФ) классификацией сделок является их деление по числу выражающих волю сторон на **дву- или многосторонние (договоры) и односторонние**. Для совершения односторонней сделки в силу закона, иного правового акта или соглашения сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Для заключения договора требуется выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка).

Односторонними сделками, согласно закону, признаются выдача доверенности, объявление конкурса, составление завещания, принятие и отказ от наследства, признание долга, заявление о зачете встречных однородных требований и др. Соглашением сторон характер односторонней сделки может быть придан заявлению одной из сторон об отказе от исполнения обязательства при отсутствии неисправности другой стороны. Односторонняя сделка создает обязанности для лица, ее совершившего. Она может обязывать других лиц только в случаях, установленных законом или соглашением с этими лицами (ст. 155 ГК РФ). Примером односторонней сделки, порождающей обязанности для других лиц, может служить завещание, содержащее условие о завещательном отказе – возложении завещателем на наследников исполнения за счет наследства какой-либо обязанности

имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей) (ст. 1137 ГК РФ).

Среди договоров наиболее распространены двусторонние сделки (договоры купли-продажи, мены, дарения, ренты, аренды, подряда, возмездного оказания услуг и др.). Важно понимать, что если в договоре участвуют более двух лиц, то это само по себе не превращает его в многосторонний. Для квалификации сделки как двусторонней важно не количество лиц, а число сторон, выражающих волю, на каждой стороне может выступать несколько лиц, изъявляющих согласованную волю. В договоре, по которому супруги продают нажитый во время брака жилой дом другой супружеской паре, будет четыре участника, но только две стороны – продавец и покупатель.

К числу многосторонних сделок относятся договоры простого товарищества, договоры инвестиционного товарищества, договоры о создании основанных на членстве юридических лиц, учредительные договоры. Для многостороннего договора характерен не встречный, а общий интерес сторон, их стремление к одной цели, поэтому участие в нем только двух лиц не меняет его многосторонней природы.

Подавляющее большинство правовых норм, регулирующих сделки, посвящено договорам. Установленные в части первой ГК РФ для договоров правила применяются к односторонним сделкам, если это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу сделки (ст. 156 ГК РФ).

Согласно второй классификации, отраженной законодателем в ст. 157 ГК РФ, можно говорить о безусловных и **условных сделках**, т.е. сделках, совершенных под условием. Если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет, то сделка считается совершенной **под отлагательным условием**. Если в зависимость от такого обстоятельства стороны поставили прекращение прав и обязанностей, то сделка считается совершенной **под отменительным условием**. Сделкой под отлагательным условием может быть признан договор купли-продажи акций, выпуск которых не зарегистрирован, под условием о вступлении договора в силу с момента регистрации выпуска. В качестве примера сделки под отменительным условием можно привести договор аренды недвижимости, по которому договор считается досрочно прекратившимся

в случае принятия уполномоченным административным органом решения о сносе объекта аренды.

По смыслу ст. 157 ГК РФ условие (как отлагательное, так и отменительное) должно быть связано с обстоятельством, относящимся к будущему времени и не зависящим или зависящим не только от воли сторон, при этом стороны не осведомлены, наступит обстоятельство или нет, а если наступит, то когда именно, т.е. существует некоторая неопределенность относительно указанного обстоятельства. В п. 52 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъясняется, что п. 3 ст. 157 ГК РФ не запрещает заключение сделки под условием, наступление которого зависит в том числе и от поведения стороны сделки (например, заключение договора поставки под отлагательным условием о предоставлении банковской гарантии, обеспечивающей исполнение обязательства покупателя по оплате товара; заключение договора аренды вновь построенного здания под отлагательным условием о регистрации на него права собственности арендодателя). Вместе с тем сделка не должна квалифицироваться как совершенная под условием, если (не)наступление условия всецело зависит только от действий одной из сторон.

Для обеспечения равной для сторон степени неопределенности в их взаимоотношениях и предотвращения злоупотреблений установлены специальные правила: если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, для которой это невыгодно, то условие признается наступившим; если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, для которой это выгодно, то условие признается ненаступившим.

В доктрине из общей массы сделок выделена группа так называемых **фидуциарных** сделок. Их особенность состоит в том, что они порождают отношения, в которых между сторонами должно существовать особое взаимное доверие, выходящее за пределы обычной надежды на добросовестность контрагента. Примером односторонней фидуциарной сделки служит выдача доверенности, двусторонней – договор поручения, многосторонней – учредительный договор полного товарищества. Практическое значение выделения фидуциарных сделок состоит в том, что возникающие на их основе правоотношения подчиняются особым правилам их прекращения: они могут быть прекращены в любое время по одностороннему немотивированному

заявлению любой стороны. В большинстве случаев это происходит в связи с утратой доверия к другой стороне. Исходя из п. 2 ст. 188 ГК РФ по общему правилу невозможна выдача доверенности без права ее безусловной односторонней отмены. Согласно п. 2 ст. 77 ГК РФ соглашение между участниками полного товарищества об отказе от права выйти из товарищества ничтожно.

Еще одной доктринальной классификацией сделок является их дифференциация на **каузальные** и **абстрактные**. Критерием такого различения выступает значение для действительности сделки ее **основания**, под которым понимается типичная для данного рода сделок **правовая цель** их совершения. Основание каузальных сделок явствует из их содержания. Так, правовой целью договора купли-продажи является переход права собственности на товар от продавца к покупателю. Неочевидность или отсутствие этого основания не позволит отнести сделку к договорам купли-продажи, а значит, встанет вопрос о ее действительности. Подавляющее количество сделок в гражданском праве каузальны. Абстрактные сделки оторваны от своего основания. Правовая цель не ясна из содержания таких сделок и не влияет на их действительность. Так, устремления, побудившие лицо выдать вексель или чек, желаемый правовой результат таких сделок не имеют юридического значения ни для возникновения, ни для определения содержания возникших гражданских прав и обязанностей.

Приведенные ниже классификации сделок по иным критериям распространяются только на договоры.

По моменту, с которого договор считается заключенным (состоявшимся), а значит, влекущим желаемые сторонами последствия, ст. 433 ГК РФ делит договоры на три группы:

1) договоры, для признания которых заключенными достаточно достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям (**консенсуальные**);

2) договоры, признаваемые состоявшимися только в том случае, если соглашение сторон сопровождается фактическими действиями по передаче имущества (**реальные**);

3) договоры, приобретающие юридическую силу только **с момента их государственной регистрации**.

Общим правилом является консенсуальность договоров. Реальные договоры немногочисленны: договор банковского вклада считается заключенным с момента принятия банком денежной суммы,

поступившей от или для другой стороны (ст. 834 ГК РФ), договор перевозки груза для его заключения предполагает вверение груза перевозчику (ст. 785 ГК РФ) и др. Ряду договоров (дарение, ссуда) стороны по своему усмотрению могут придать как реальный, так и консенсуальный характер (ст. 572, 689 ГК РФ). Обычно реальный договор хранения может стать консенсуальным, если заключается с профессиональным хранителем (ст. 886 ГК РФ). Для признания заключенными договоров третьей группы помимо обличения согласованной воли сторон в надлежащую форму необходимо совершение административного акта – акта государственной регистрации сделки. Такое требование предъявляется к договорам аренды зданий и сооружений на срок не менее года (п. 2 ст. 651 ГК РФ), аренды предприятий (п. 2 ст. 568 ГК РФ) участия в долевом строительстве (ст. 4 Федерального закона от 30 декабря 2004 года № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»¹). Для регулирования действий по исполнению незаключенного договора третьей группы правила об исполнении договорных обязательств не предназначены. К таким действиям применяются нормы гл. 60 ГК РФ об обязательствах вследствие неосновательного обогащения.

В зависимости от наличия или отсутствия в договоре условия о встречном предоставлении ст. 423 ГК РФ подразделяет договоры на **возмездные** и **безвозмездные**. Договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным. Безвозмездный договор предусматривает, что одна из сторон обязуется предоставить что-либо другой стороне, не получая ничего взамен. В ст. 423 ГК РФ установлена **презумпция возмездности гражданско-правового договора**: договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Безвозмездность определяется существом договоров дарения и ссуды, это их неотъемлемая, конституирующая соответствующий вид договора черта. Некоторые договоры (поручения, хранения, займа) могут быть как возмездными, так и безвозмездными. Для этих случаев в законе имеются специальные правила поведения сторон во исполнение договора по признаку его (без)возмездности.

¹ СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 40.

По п. 3 ст. 891 ГК РФ если хранение осуществляется безвозмездно, то хранитель обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее, чем о своих вещах. По общему правилу п. 2 ст. 810 ГК РФ сумма беспроцентного займа может быть возвращена заемщиком досрочно.

Вступление коммерческих организаций в безвозмездные отношения может входить в противоречие с основной целью их деятельности, поэтому заключение коммерческими юридическими лицами безвозмездных сделок возможно лишь в случаях, установленных законом или иными правовыми актами. Согласно подп. 4 п. 1 ст. 575 ГК РФ дарение в отношениях между коммерческими организациями запрещено.

Возмездность сделки не следует отождествлять с эквивалентностью встречных предоставлений. Неравноценность последних не устраняет возмездности, вопрос о соотношении стоимости обмениваемых благ решается сторонами под воздействием закона стоимости.

Возмездные договоры по критерию возможности оценить их выгоду для сторон на момент заключения делятся на **меновые** и **рисковые (алеаторные)**. При вступлении в меновые договоры с той или иной степенью приближенности можно определить имущественную пользу и величину встречного предоставления, для рискованных сделок в момент их совершения этого сделать нельзя. Рисковыми являются договоры пожизненной ренты, пожизненного содержания с иждивением (п. 2 ст. 583 ГК РФ), страхования (ст. 929 ГК РФ), участия в лотереях, взаимных пари и других основанных на риске игр (ст. 1062 ГК РФ).

Большое практическое значение имеет деление договоров по порядку их совершения на заключаемые децентрализованно и на торгах (аукционах, конкурсах), а также на особого рода организованных торгах, проводимых биржами и торговыми системами¹.

§ 4. Сроки в гражданском праве

Под **сроком** понимается момент или период времени, наступление или истечение которого влечет определенные правовые последствия.

¹ См., например: Федеральный закон от 21 ноября 2011 года № 325-ФЗ «Об организованных торгах» // СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6726.

Срок может являться самостоятельным основанием возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей (например, по п. 6 ст. 367 ГК РФ поручительство прекращается по истечении срока, на который оно дано) либо входить в правообразующий, правоизменяющий или правопрекращающий юридический состав (так, согласно п. 2 ст. 610 ГК РФ обязательство по договору аренды, заключенному на неопределенный срок, прекращается в силу совокупности двух юридических фактов: отказа любой из сторон от договора и истечения установленного законом или договором срока предупреждения о прекращении аренды; в силу ст. 234 ГК РФ истечение срока приобретательной давности в совокупности с актом государственной регистрации влечет возникновение права собственности на недвижимое имущество).

По своей правовой природе сроки как юридические факты отличаются своеобразием: они как действия определяются по усмотрению законодателя, участников гражданских правоотношений, правоприменительных органов (подразделяясь соответственно на нормативные, договорные и судебные), но как события подчиняются объективным закономерностям развития мира — текут независимо от воли людей.

Срок может быть установлен с неодинаковой **степенью определенности**, в связи с чем различаются сроки определенные, определимые и неопределенные.

Определенные сроки, согласно ст. 190 ГК РФ, определяются календарной датой или истечением периода времени, исчисляемого годами, месяцами, неделями, днями или часами, либо указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. В силу объективности течения времени факт наступления или истечения определенного срока не может быть предметом спора. Так, определенным является срок исполнения договора перевозки пассажира, установленный в проездном билете путем указания на календарную дату и время отправления транспортного средства и прибытия его в пункт назначения. К определенным относится срок договора пожизненной ренты, заключаемого на период жизни конкретного гражданина.

Определимые сроки устанавливаются путем указания каких-либо ориентиров их определения без возможности точного исчисления, не зависящего от человеческого сознания. Законодатель предусматривает определимые сроки, используя слова «в разумный срок» (п. 2 ст. 466, п. 4 ст. 468, п. 2 ст. 515 ГК РФ и др.), «незамедлительно» (п. 3 ст. 495 ГК РФ), «непосредственно до или после» (п. 1 ст. 486 ГК РФ),

«немедленно» (п. 1 ст. 716, п. 1 ст. 753 ГК РФ), «без промедления» (п. 3 ст. 925 ГК РФ). Продолжительность определяемого срока зависит от конкретных условий конкретного правоотношения и усмотрения его конкретных участников, а спор между ними по этому поводу разрешается судом.

Неопределенные сроки характеризуются тем, что их продолжительность вообще никак не установлена: ни точно, ни приблизительно, но в то же время соответствующее правоотношение не теряет своей срочной природы. Договоры аренды, ссуды, займа, хранения и др. могут заключаться без указания срока, что отнюдь не означает бессрочности возникших из них обязательств. Для таких обязательств свойственно исполнение в момент востребования либо прекращение в любое время по инициативе одной или обеих сторон (ч. 2 п. 1 ст. 810, п. 1 ст. 837, п. 2 ст. 889 ГК РФ и др.).

Большое познавательное и практическое значение имеет классификация гражданско-правовых сроков по их **назначению**. Данный критерий позволяет разделить сроки на три группы.

1. Сроки осуществления гражданских прав. В течение этих сроков управомоченное лицо вправе реализовать заложенные в содержании субъективного гражданского права возможности: самостоятельно действовать определенным образом либо требовать определенного поведения от обязанных лиц.

Сроки осуществления гражданских прав могут быть дифференцированы на подгруппы:

- **сроки существования субъективных прав**, т.е. сроки действия их во времени. Истечение таких сроков прекращает субъективное право, приводит к утрате возможности его реализации. Временные границы существования обязательственных прав могут устанавливаться с любой степенью определенности. Для исключительных прав характерно использование определенных сроков. Согласно п. 1 ст. 1281 ГК РФ исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, начиная с 1 января года, следующего за годом смерти автора. По действующему законодательству право собственности является принципиально бессрочным;

- **пресекательные сроки** предоставляют управомоченному лицу определенное время для реализации права под угрозой его прекращения вследствие неосуществления. Пример пресекательного срока находим в п. 1 ст. 1486 ГК РФ: правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех или части товаров, для инди-

видуализации которых он зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации. Пресекательным является также срок, предусмотренный п. 6 ст. 367 ГК РФ: если в договоре поручительства не указан срок, на который оно дано, то поручительство прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иск к поручителю. Судебная практика исходит из того, что установленный п. 4 ст. 1137 ГК РФ трехлетний срок со дня открытия наследства для предъявления требований о предоставлении завещательного отказа имеет пресекательную природу. См. п. 25 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 года № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»¹;

• **сроки службы, сроки годности и гарантийные сроки.** Эта подгруппа сроков используется в обязательствах купли-продажи и подряда.

Срок годности, согласно п. 1 ст. 472 ГК РФ, представляет собой предусмотренный законом или в установленном им порядке срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению. Законом «О защите прав потребителей» предписано, что на продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары (работы) изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать срок годности. Продажа товара (выполнение работы) по истечении установленного срока годности, а также товара (выполнение работы), на который должен быть установлен срок годности, но он не установлен, запрещается (п. 4, 5 ст. 5).

Срок службы предусматривается для товара (работы), предназначенного для длительного использования. Если товар (работа), в том числе комплектующие изделия (детали, узлы, агрегаты), по истечении определенного времени может представлять опасность для жизни, здоровья потребителя, причинять вред его имуществу или окружающей среде, то изготовитель (исполнитель) **обязан** устанавливать срок службы товара (работы) (п. 2 ст. 5 Закона «О защите прав потребителей»). Такой обязательный срок службы весьма близок по назначению к сроку годности. Однако существует еще одна разновидность указанного срока – срок службы, устанавливаемый изготовителем (исполнителем) **добровольно** для создания и поддер-

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 7.

жания интереса потребителей к приобретению соответствующих товаров (работ) путем принятия на себя обязанности обеспечить потребителю возможность длительного использования товара (работы) по назначению. Данная обязанность предполагает несение в течение срока службы ответственности за существенные недостатки товара (работы), возникшие до передачи товара (принятия работы) или по причинам, возникшим до этого момента, а также организацию ремонта и технического обслуживания товара, выпуск и поставку в торговые сети и ремонтные мастерские запасных частей в необходимом объеме и ассортименте (п. 1 ст. 5, ст. 6 Закона «О защите прав потребителей»).

Гарантийный срок по смыслу ст. 470, 477, 722, 724 ГК РФ, п. 6 ст. 5 Закона «О защите прав потребителей» представляет собой период времени, в течение которого товар (работа) должен соответствовать условиям договора о его качестве, а продавец (изготовитель, исполнитель) обязан удовлетворять требования покупателя (заказчика), связанные с недостатками товара (работы). Из содержания ст. 476 и п. 4 ст. 724 ГК РФ следует, что при предъявлении покупателем (заказчиком) претензий о некачественности товара (работы), обнаруженной в пределах гарантийного срока, он не должен доказывать, что недостатки товара (работы) возникли до его передачи покупателю (заказчику) или по причинам, возникшим до этого момента. Иными словами, **в течение гарантийного срока действует презумпция: недостатки товара (работы) возникли по не зависящим от покупателя (заказчика) причинам и продавец (исполнитель) за них отвечает.** По окончании гарантийного срока бремя доказывания неисправности продавца (исполнителя) ложится на покупателя (заказчика). Гарантийные сроки устанавливаются законом, иными правовыми актами или договором. Так, по п. 4 ст. 4 Федерального закона от 30 декабря 2004 года № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»¹ одним из существенных условий договора участия в долевом строительстве является условие о гарантийном сроке на объект долевого строительства. При этом его продолжительность по п. 5 ст. 7 того же Закона не может составлять менее чем пять лет. Гарантийный срок не может течь после окончания срока годности:

¹ СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 40.

согласно п. 4 ст. 477 ГК РФ в отношении товара, на который установлен срок годности, покупатель может предъявить требования, связанные с недостатками товара, если они обнаружены в течение срока годности товара;

• **претензионные сроки** – это периоды времени, в течение которых лицо, право которого нарушено, должно обратиться непосредственно к правонарушителю с предложением добровольно удовлетворить требование о восстановлении нарушенного права. Претензионные сроки являются составной частью досудебного порядка урегулирования гражданско-правовых споров. Такой порядок, а значит, и претензионный срок могут быть установлены законом или соглашением сторон. По общему правилу, в качестве обязательного условия обращения за судебной защитой прав клиентуры в сфере перевозок предусматривается предъявление перевозчику претензии в порядке и сроки, урегулированные транспортными уставами и кодексами (п. 1 ст. 797 ГК РФ). Стороны любого договора, включив в него оговорку о необходимости досудебного претензионного контакта, делают невозможным неожиданное получение повестки в суд. Исковые заявления, поданные при несоблюдении обязательного претензионного урегулирования спора, на стадии возбуждения производства по делу суд оставляет без движения и возвращает их (ст. 128–129 АПК РФ, ст. 135 ГПК РФ). Если это обстоятельство выявлено после принятия искового заявления к производству, то суд оставляет его без рассмотрения (ст. 148 АПК РФ, ст. 222 ГПК РФ). Вместе с тем действующее законодательство не содержит последствий пропуска претензионного срока управомоченным лицом, а суды не только не считают нарушение срока для предъявления претензии основанием для отказа в правосудии, но и препятствием к удовлетворению иска¹. В таких условиях существование претензионных сроков как элемента досудебного урегулирования спора утрачивает свое значение. Обязательным остается только сам факт заявления претензии. По этой причине вряд ли можно относить претензионные сроки к срокам защиты гражданских прав. Если при предъявлении претензии пропущен претензионный срок, то отказ в ее удовлетворении по этой причине не может признаваться необоснованным, это воспрепятствует взысканию с изготовителя (исполнителя продавца) предусмотренного

¹ См., например, п. 42 постановления Пленума ВАС РФ от 6 октября 2005 года № 30 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2006. № 1.

п. 6 ст. 13 Закона «О защите прав потребителей» штрафа за несоблюдение в добровольном порядке требований потребителя. В договоре с учетом заинтересованности сторон в своевременности претензии (например, если относящаяся к спору документация хранится ограниченное время, то промедление с претензией увеличивает расходы должника на устранение последствий нарушения и т.п.) могут быть установлены штрафные санкции за просрочку подачи претензии. В этой ситуации возникает вопрос о разграничении претензионных сроков и сроков исполнения обязанностей.

2. Сроки исполнения гражданских обязанностей. В течение этих сроков должник обязан совершить действия или воздержаться от действий, которые составляют содержание его обязанности, что вправе требовать от него кредитор. Сроки исполнения гражданских обязанностей устанавливаются законом, иными правовыми актами или договором, ими же предусматриваются последствия нарушения таких сроков. Подробно данная группа сроков рассматривается в главе этого пособия, посвященной исполнению обязательств.

3. Сроки защиты гражданских прав – это сроки, предоставленные субъектам гражданских правоотношений для реализации возможности принудительного осуществления и защиты нарушенных прав путем обращения к компетентным юрисдикционным органам.

Поскольку в силу п. 1 ст. 11 ГК РФ основным порядком защиты гражданских прав является судебный, применяемый по иску лица, право которого нарушено или оспаривается, то наибольшую часть сроков защиты составляют **сроки исковой давности** (им посвящен § 3 настоящей главы). Вместе с тем в случаях, предусмотренных законом, защита гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в административном порядке либо посредством специального (неискового) производства в суде. Для таких случаев установлены особые сроки реализации права на защиту, которые по своему значению совпадают со сроками исковой давности. Так, согласно п. 3 ст. 1387 ГК РФ решение федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности об отказе в выдаче патента на изобретение может быть оспорено заявителем путем подачи возражения в палату по патентным спорам в течение шести месяцев со дня получения им решения. По п. 4 ст. 198 АПК РФ заявление о признании ненормативных правовых актов недействительными, решений действий (бездействия) государственных и муниципальных органов и их должностных лиц незаконными

ми может быть подано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня, когда лицу стало известно о нарушении его прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом. Иной, еще более короткий срок предусмотрен, например, п. 2 ст. 208 АПК РФ: заявление об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности может быть подано в суд в течение 10 дней со дня получения копии оспариваемого решения.

По общему правилу ст. 190 ГК РФ **срок определяется календарной датой или истечением периода времени**, исчисляемого годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Понятие и исчисление календарной даты предусмотрены в Федеральном законе от 3 июня 2011 года № 107-ФЗ «Об исчислении времени»¹. Согласно п. 3 ст. 2, ст. 4 данного Закона **календарная дата** — это порядковый номер календарного дня, порядковый номер или наименование календарного месяца и порядковый номер календарного года. На территории Российской Федерации для исчисления календарной даты используется григорианский календарь. Исчисление календарной даты осуществляется 1 января года с 00 ч 00 мин 00 с. За начало календарного дня принимается момент времени, соответствующий 00 ч 00 мин 00 с, за его окончание — 24 ч 00 мин 00 с.

Для точной фиксации срока, определенного **периодом времени**, ГК РФ устанавливает правила о его начале и окончании. Течение такого срока начинается **на следующий день** после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало (ст. 191 ГК РФ). Например, поскольку по п. 1 ст. 1154 ГК РФ шестимесячный срок для принятия наследства начинает течь со дня открытия наследства, каковым по п. 1 ст. 1114 ГК РФ признается день смерти наследодателя, то если гражданин умер 1 марта, срок для принятия наследства начнет течь со 2 марта.

В законе могут содержаться специальные положения о начале течения срока. Согласно ст. 42 ГК РФ при невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем лице началом течения срока для признания его безвестно отсутствующим считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — 1 января следующего года. Гарантийные сроки

¹ СЗ РФ. 2011. № 23. Ст. 3247.

для сезонных товаров (одежды, обуви и пр.) исчисляются с момента наступления соответствующего сезона, который определяется субъектами Российской Федерации исходя из климатических условий места нахождения потребителей (п. 2 ст. 19 Закона «О защите прав потребителей»). Особый порядок определения начала течения срока допускается для сроков исполнения обязательств: они могут исчисляться с момента исполнения обязанностей другой стороной или наступления иных обстоятельств, предусмотренных законом или договором (п. 1 ст. 314 ГК РФ).

Окончание срока, представляющего собой период времени, определяется по ст. 192 ГК РФ.

Срок, исчисляемый **годами**, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Так, трехлетний срок исковой давности, начало которого определено календарной датой 12 декабря 2010 года, начнет течь с 13 декабря и истечет 12 декабря 2013 года.

Срок, исчисляемый **месяцами**, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Если срок для принятия наследства, открывшегося 1 марта, начал течь со 2 марта, то он истечет 2 сентября¹. Это правило для сроков, исчисляемых месяцами, применяется к сроку, определенному в **полгода**, а также к сроку, исчисляемому **кварталами** года (при этом квартал считается равным трем месяцам, а отсчет кварталов ведется с начала года). Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца. Трехмесячный срок, начавшийся 31 января, истечет 30 апреля.

Срок, определенный в **полмесяца**, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным 15 дням.

Срок, исчисляемый **неделями**, истекает в соответствующий день последней недели срока. Недельный срок, начавшийся в среду, истечет в 24 ч 00 мин среды следующей недели.

Согласно ст. 190 ГК РФ срок может определяться также указанием на **событие**, которое должно неизбежно наступить. Важно иметь в виду, что если начало или окончание течения срока определяется указанием на будущее событие, то таковым может признаваться лишь безусловно неизбежное событие, не зависящее от воли людей.

¹ Подробное разъяснение порядка исчисления сроков в наследственном праве см. в п. 38 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 года № 9 «О судебной практике по делам о наследовании».

Если **последний день срока** приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК РФ). В связи с тем, что ГК РФ не раскрывает понятия «нерабочий день», следует руководствоваться ст. 111, 112 Трудового кодекса РФ, согласно которым нерабочими являются выходные и праздничные дни. Так, если последний день срока выпал на 12 июня (понедельник), то срок истечет 13 июня (вторник).

Статья 194 ГК РФ уделяет особое внимание порядку совершения действий в последний день срока. Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до 24 ч последнего дня срока. Однако если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Покупатель, имеющий намерение в последний день 14-дневного срока обменять непродовольственный товар на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации (ст. 502 ГК РФ), должен обратиться с соответствующим требованием к продавцу до окончания рабочего дня согласно объявленному продавцом режиму работы (ст. 11 Закона «О защите прав потребителей»).

Письменные заявления и извещения, сданные в организацию свя- зи до 24 ч последнего дня срока, считаются сделанными в срок, хотя адресат получит их несколько позднее.

Контрольные вопросы

1. Какие реальные жизненные обстоятельства представляют собой гражданско-правовые юридические факты?
2. Является ли перечень оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений исчерпывающим?
3. Какие юридические факты преобладают в гражданском праве и почему?
4. Какие критерии используются для классификации юридических фактов в гражданском праве?
5. Что такое юридический (фактический) состав?
6. По каким признакам сделки выделяются среди других гражданско-правовых юридических фактов?
7. Из каких элементов состоит сделка и каково их значение?

8. Соблюдение каких условий обязательно для беспорности сделки?

9. Какова правовая природа согласия третьего лица, органа юридического лица или административного органа на совершение сделки?

10. Какое значение имеют классификации сделок по различным основаниям?

11. Каково место сроков в системе юридических фактов?

Список рекомендуемой литературы

1. *Грибанов В.П.* Сроки в гражданском праве. М., 1967.

2. *Гурвич М.А.* Пресекательные сроки в советском гражданском праве. М., 1961.

3. *Денисевич Е.М.* Основы учения об односторонних сделках в гражданском праве: Монография / Отв. ред. В.С. Якушев. Екатеринбург: Изд-во Урал. гум. ин-та, 2005.

4. *Красавчиков О.А.* Юридические факты в советском гражданском праве. М.: Госюриздат, 1958.

5. Проблемы регистрации прав, фиксации и удостоверению юридических фактов гражданского права: Сборник статей / Отв. ред. М.А. Рожкова. М.: Статут, 2013.

6. *Халфина Р.О.* Общее учение о правоотношении. М.: Юрид. лит., 1974.

Практикум

Тест для проверки знаний по главе 3

1. Какая характеристика не определяет особенности гражданских правоотношений?

А) отношения равных, не подчиненных друг другу субъектов;

Б) отношения имущественно и организационно самостоятельных лиц;

В) отношения, возникающие только из предусмотренных законом действий их участников;

Г) отношения, основанные на автономии воли их субъектов.

2. Отметьте перечень, в котором каждый из юридических фактов признается событием:

А) лесной пожар от удара молнии, забастовка шахтеров, реквизиция транспортных средств;

Б) народные волнения, конфискация незаконно приобретенного имущества, цунами;

В) землетрясение, лесной пожар от неосторожного обращения с огнем, смерть человека в результате убийства;

Г) наводнение, тайфун, извержение вулкана, национализация имущества иностранных лиц.

3. Юридическим поступком является:

А) решение органа местного самоуправления о предоставлении гражданину жилого помещения;

Б) создание произведения искусства;

В) заключение договора простого товарищества;

Г) вступление в брак.

4. Решение общего собрания собственников жилых и нежилых помещений в многоквартирном доме представляет собой:

А) юридический акт;

Б) юридический поступок;

В) событие;

Г) сделку.

5. В системе юридических фактов сделки признаются:

А) юридическими поступками;

Б) юридическими актами;

В) актами гражданского состояния;

Г) неправомерными действиями.

6. Сделками признаются:

А) любые юридические акты, влекущие возникновение гражданских прав и обязанностей;

Б) правомерные действия субъектов гражданского права, влекущие гражданско-правовые последствия;

В) действия субъектов гражданского права, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей;

Г) события, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений.

7. Отметьте перечень, в котором каждый из юридических фактов является односторонней сделкой:

А) дарение, выдача доверенности, заявление о зачете встречных однородных требований;

Б) завещание, отказ от наследства, заявление о выходе из общества с ограниченной ответственностью;

В) пожертвование, объявление конкурса, принятие наследства, признание долга, конфискация;

Г) решение суда о разделе между супругами совместно нажитого имущества, отказ от исполнения обязательства, публичное обещание награды.

8. Если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет, то:

А) сделка не считается заключенной;

Б) сделка считается заключенной под отменительным условием;

В) сделка считается заключенной под отлагательным условием;

Г) сделка может быть прекращена любой стороной в любое время до наступления этого обстоятельства.

9. Государственная регистрация сделки является:

А) элементом ее формы, необходимым для ее действительности;

Б) административным актом, входящим наряду со сделкой в юридический (фактический) состав, порождающий определенные правовые последствия;

В) публично признанным основанием или мотивом сделки;

Г) событием, порождающим правовые последствия для лиц, не участвующих в сделке в качестве сторон.

10. Срок исполнения обязательства по договору пожизненного содержания с иждивением относится к числу:

А) неопределенных;

Б) определенных;

В) определенных;

Г) определяемых по усмотрению суда.

Задача к главе 3

После смерти гражданина Беляева стало известно, что согласно его завещанию наследником принадлежавшего ему коттеджа в Московской области назначена его супруга – гражданка Прохоренко, на которую возложена обязанность предоставить право безвозмездного проживания в коттедже на срок обучения в Московском государственном университете дочери завещателя от первого брака гражданке Беляевой. Вдова в установленный законом срок подала нотариусу заявление о принятии наследства. После получения свидетельства о праве на наследство право собственности на коттедж было за ней зарегистрировано. Поскольку отношения между гражданками Прохоренко и Беляевой не сложились, последняя по предложению мачехи отказалась от своего права на проживание в коттедже в обмен на денежную сумму, достаточную для найма однокомнатной квартиры в Москве.

Какие юридические факты упомянуты в условиях задачи? Какие правовые последствия возникли при их наступлении?

ГЛАВА 4

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ НАУКИ И УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА

§ 1. Предмет и методы науки гражданского права

Наука гражданского права (гражданско-правовая доктрина), обычно именуемая цивилистикой, – это система знаний о гражданско-правовых явлениях, на которой базируется гражданское право как отрасль права и законодательства. Деятельность в сфере науки гражданского права предполагает получение и систематизацию соответствующих знаний с целью выявления закономерностей гражданско-правового воздействия на образующие предмет отрасли общественные отношения и выработки на этой основе рекомендации по его совершенствованию.

Изучаемые цивилистикой гражданско-правовые феномены составляют ее **предмет**. В него включаются:

- **гражданское право как отрасль права** (совокупность гражданско-правовых норм). Наука познает содержание норм гражданского права, их систему, взаимодействие с нормами других отраслей;
- **гражданское право как система источников**, содержащих гражданско-правовые нормы. Доктрина изучает виды форм права, их иерархию по юридической силе, порядок действия в пространстве, во времени и по кругу лиц;
- **общественные отношения, регулируемые гражданско-правовыми нормами**, т.е. предмет гражданского права как отрасли права. Цивили-

стика выявляет особенности этой группы отношений, решает вопросы о необходимости и целесообразности ее расширения или сужения, применения тех или иных гражданско-правовых норм к отдельным разновидностям входящих в эту группу отношений. Обращение науки к исследованию не только чисто юридических явлений, но и действительных общественных связей, реальной жизни предотвращает ее становление на путь сугубо догматического толкования права, повышает ее практическую отдачу;

- **применение гражданско-правовых норм как самими участниками гражданского оборота, так и правоохранительными органами.** Научный анализ правоприменительной практики направлен на выявление случаев неоднозначного толкования норм гражданского права, пробелов и иных недостатков правового регулирования и внесение предложений по обеспечению единообразного понимания закона в деятельности судебных и иных органов по разрешению гражданско-правовых споров, использованию других путей совершенствования действующего законодательства;

- **гражданское право иностранных государств.** Доктринальное изучение особенностей использования во многом интернационального гражданско-правового инструментария позволяет давать законодателю рекомендации по эффективному заимствованию положительного опыта других стран в гражданско-правовом регулировании имущественного оборота, а также способствует организации оптимальных правовых взаимоотношений с зарубежными партнерами в условиях глобализации современного общества. Значение данного элемента в структуре предмета гражданско-правовой науки нельзя недооценивать, поскольку во многих промышленно развитых странах рыночная система организации экономики существует давно, что обеспечило более высокий уровень знаний в отдельных областях гражданско-правового регулирования общественных отношений. Кроме того, знания в указанной области способствуют эффективному реформированию отечественного гражданского права с целью его сближения с правом Евросоюза.

Необходимо подчеркнуть, что цивилистика опирается на постоянное **изучение собственных достижений (самой себя) в историческом аспекте.** Только такой подход к формированию научных взглядов, суждений, выводов, позиций и, наконец, понятий дает возможность открывать тенденции гражданского права и на их основе отстаивать выдержавшие испытание временем гражданско-правовые кон-

струкции и разрабатывать новые механизмы. Обращение к истории отечественной гражданско-правовой доктрины показывает, что она полна не утратившими значение воззрениями именитых ученых – ярких цивилистов дореволюционной России (Н.П. Боголепов, Ю.С. Гамбаров, Н.Л. Дювернуа, Д.И. Мейер, С.А. Муромцев, Н.О. Нерсесов, К.П. Победоносцев, В.М. Хвостов, Г.Ф. Шершеневич и др.), продолжателей традиций русской гражданско-правовой мысли в послереволюционные годы и выдающихся ученых советского периода (М.М. Агарков, С.С. Алексеев, С.Н. Братусь, А.В. Венедиктов, Д.М. Генкин, В.П. Грибанов, В.А. Дозорцев, О.С. Иоффе, О.А. Красавчиков, В.П. Мозолин, Е.А. Флейшиц, Б.Б. Черепахин и др.). Развитие цивилистики на современном этапе во многом обеспечивает творческий труд видных научных деятелей (В.А. Белов, В.В. Витрянский, Э.П. Гаврилов, А.Л. Маковский, М.Н. Малеина, Е.А. Суханов, Ю.К. Толстой, В.Ф. Яковлев и др.).

Последовательное внедрение в экономическую жизнь общества основных начал гражданского права, нацеленных на всемерное развитие экономических и личных прав и свобод, диктует необходимость гарантировать в процессе их осуществления баланс частных и публичных интересов, не допустить злоупотребление гражданскими правами. Соответственно **доктриной должны быть предложены конкретные средства для обеспечения добросовестного и надлежащего осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей.**

Одной из центральных задач, требующих внимания гражданско-правовой науки в современных условиях, является **поиск нормативных ориентиров для создания полноценной, непротиворечивой и сбалансированной системы регулирования всевозможных ограничений субъективных гражданских прав.** Общая гражданско-правовая цель гармонизации общественных отношений в принципе не может быть достигнута без закрепления действенных правовых механизмов вмешательства в чужие права, конституционно допустимого не только в интересах всего общества или отдельных крупных социальных групп, но и в интересах индивидуальных участников частных правоотношений (п. 3 ст. 55, п. 2 ст. 74 Конституции РФ, п. 2, 3 ст. 1 ГК РФ). Ограничения, устанавливаемые доктринально обоснованно и с учетом взаимных интересов государства, правообладателей и третьих лиц, позволяют избежать волнений и напряженности в обществе, обеспечить стабильное развитие экономической жизни.

Реализация участниками гражданского оборота провозглашенной в России свободы и многовариантности экономического поведения, усложнение структуры хозяйственных связей при ограниченности природных ресурсов и производимых людьми материальных благ определяют несостоятельность формулы «один объект – одно право». Поэтому **цивилисты должны предпринять усилия по выработке действенного механизма обременения гражданских прав** путем конструирования юридических форм, которые обеспечивали бы возможность достаточно устойчивого материального участия одних лиц в имущественных выгодах других. Стремление найти такие формы отражается, в частности, в тенденции к расширению перечня признаваемых законом вещных обременений.

Важнейшая общеотраслевая задача цивилистики состоит в том, чтобы в полной мере **распознать, осмыслить и реализовать социально-позитивный потенциал аналогии как эффективного универсального гражданско-правового средства борьбы с недостатками (нехватка, неполнота, дефекты) законодательства**. Количественное увеличение случаев, в которых правоприменители не боятся реализовывать заложенную в механизме аналогии дискрецию, толковать и применять закон по аналогии, решать спорные ситуации по аналогии права, может и должно перерасти в качественное изменение как самой практики, так и ее научно обоснованного нормативного обеспечения. Требуется переход в работе над решением общей научно-практической проблемы аналогии в гражданском праве из стадии теоретического обсуждения допустимости применения законодательства с использованием данного механизма в стадию отработки конкретных условий, источников, пределов, оснований, функций правоприменения посредством аналогии закона и аналогии права. Явно назрела потребность в подборе, систематизации, анализе и обобщении конкретных случившихся в практике казусов, в которых проявилось реальное действие механизма гражданско-правовой аналогии. Остро **возникла необходимость нового научного осмысления ряда известных проблем учения об аналогии закона и права, апробированного в практической плоскости**, как то: об инициаторах использования инструмента аналогии в каждом конкретном случае, о круге субъектов, способных выносить юридические решения по аналогии, о перечне источников норм, допустимых к применению по аналогии, о возможности и целесообразности применения аналогии в вертикальных отношениях, характеризующихся элементом

публичности, о критериях достаточности сходства сравниваемых при реализации аналогии отношений и др.

На сегодняшний день **перед цивилистикой стоит немало конкретных задач применительно к отдельным группам регулируемых гражданским правом экономических отношений.**

В частности, интенсивное развитие отечественного финансового рынка требует от ученых наработки адекватных этому развитию приемов регулирования ценных бумаг и совершения финансовых сделок.

Успех предпринимаемых усилий по созданию в России международного финансового центра немислим без осуществления серьезных цивилистических исследований и основанного на них реформирования законодательства о юридических лицах (включая создание дифференцированного регулирования для публичных и непубличных организаций).

Непрерывно возрастающие возможности использования информационно-телекоммуникационных сетей и электронных технологий диктуют необходимость научного поиска путей совершенствования законодательства о правах на результаты интеллектуальной деятельности и на приравненные к ним средства индивидуализации.

Переход в конкурентный режим работы таких отраслей народного хозяйства, как электроэнергетика и теплоснабжение, и соответствующее ему формирование рынков электрической и тепловой энергии, возникновение системы отношений по передаче этих ресурсов ставят перед наукой задачу направить координацию данных весьма специфических, но относящихся к предмету гражданско-правового регулирования отношений в правильное русло в рамках наиболее подходящих гражданско-правовых категорий и конструкций.

Методы науки гражданского права – это приемы и способы, используемые учеными для познания гражданско-правовых явлений, образующих ее предмет.

Определяющее методологическое значение имеет общенаучный (философский) подход к исследуемым феноменам, требующий их изучения в конкретно-исторической обстановке с учетом их развития, взаимосвязей и взаимодействия с другими явлениями.

Цивилисты широко применяют и другие характерные для гуманитарных наук методы, такие как системно-структурный, функциональный, статистический, методы моделирования, конкретных социологических исследований и др.

Наиболее важными частнонаучными методами гражданско-правовой доктрины, как и в целом юридической науки, являются методы догматического анализа (толкования правовых норм, юридических категорий и конструкций с использованием приемов формальной логики), сравнительного правоведения (сопоставления однородных гражданско-правовых явлений различных правовых систем с целью выявления черт сходства и различий между ними) и комплексного исследования (изучения предмета с учетом взаимосвязанных проблем с позиций нескольких наук).

Особое место в методологическом арсенале цивилистики занимает метод аналогии, который позволяет продуцировать новые знания с опорой на известные факты и закономерности.

§ 2. Гражданское право как учебная дисциплина

Гражданское право как учебная дисциплина находится в центре современного юридического образования. Среди других эта фундаментальная дисциплина выделяется своим огромным объемом и колоссальным значением для формирования у обучающихся юридического мышления. В настоящее время гражданско-правовые знания выступают составным элементом общечеловеческой культуры.

В ходе изучения гражданского права как учебной дисциплины должны быть решены две взаимосвязанные задачи:

1) **получение студентом прочных знаний о гражданском праве** как отрасли права и системе его форм, предполагающее усвоение смысла действующих гражданско-правовых норм и умение ориентироваться в содержащих их нормативных актах и иных источниках. На этом этапе обучения происходит усвоение правовой информации и появление способности комментировать гражданское законодательство;

2) **приобретение обучающимся устойчивых навыков толкования норм гражданского права** и применения их к конкретным жизненным ситуациям. Данный уровень усвоения дисциплины позволяет говорить о подготовке работника юридической профессии в сфере имущественного оборота и гражданско-правовой защиты нематериальных благ личности.

Студенты обязаны учиться использовать полученные знания для решения конкретных практических задач в своей будущей юридической деятельности, должны овладеть опытом практической работы с нормативными актами, материалами практики правоприменения

и специальной научной литературой, **получить навык составления гражданско-правовых документов.**

Создаваемые гражданами и организациями документы, имеющие гражданско-правовое значение, многочисленны и разнообразны. К их числу можно, в частности, отнести **организационные** (уставы, положения, инструкции, планы, правила, руководства), **распорядительные** (решения, распоряжения, бюллетени, протоколы, акты, договоры, завещания, доверенности) и **информационно-справочные** (заявления, извещения, уведомления, запросы, ходатайства, заключения, справки, отчеты, журналы, реестры, списки, анкеты, заявки).

Овладение техникой составления гражданско-правовых документов, прежде всего исходящих от граждан и организаций официальных документов, является одним из важнейших профессиональных требований к юристу. Выработка данного навыка наиболее эффективна при комплексном подходе к решению задач документального оформления действий участников гражданского оборота. Выполнение соответствующих задач можно условно разделить на следующие этапы.

На первом этапе необходимо решить конкретную гражданско-правовую задачу по существу, установить фактические обстоятельства, сформировать собственную аргументированную правовую позицию, продумать вариант преодоления выявленных проблем, наиболее соответствующий интересам заданного лица, подобрать подходящий нормативный (при необходимости – учебный, научный или справочный) материал, который должен быть использован при подготовке необходимых в конкретной ситуации документов.

На втором этапе следует определить круг гражданско-правовых документов, которые могут быть использованы для наиболее полного и юридически эффективного решения поставленной задачи. В отношении каждого из выбранных документов необходимо определить, допустимо ли использовать его с точки зрения закона в конкретной ситуации, что должно предшествовать такому документу, каковы будут его юридические последствия.

На третьем этапе нужно проверить, не содержит ли закон утвержденных форм выбранных документов, существуют ли специальные нормативные требования к их оформлению. Далее, следует верно выбрать вариант использования терминологии, стиля и языка документа, продумать взаимное расположение его элементов. В случае установления необходимости оформления объемных документов рекомендуется составлять план их подготовки.

На четвертом этапе документ выполняется технически. Каждый подготовленный документ должен быть вычитан, проверен на предмет отсутствия технических ошибок (описок, опечаток), а также с точки зрения его соответствия правилам выбранного языка, юридической грамотности. Документы, подготовленные в совокупности для решения какой-либо поставленной гражданско-правовой задачи, равно как и составные части одного документа, не должны противоречить друг другу, их следует проверять комплексно.

На пятом этапе происходит фактическое использование подготовленных документов для решения поставленных задач, а именно подписание (при необходимости), направление нужному адресату или обмен документами.

При составлении гражданско-правовых документов юристу следует обеспечить их надлежащее качество как по содержанию, так и по форме. Наиболее существенными общими требованиями при составлении гражданско-правовых документов являются законность, соответствие правилам языка, полнота и понятность, непротиворечивость, правильное оформление.

Стиль гражданско-правового документа – официально-деловой. Нормой этого стиля являются нейтральный характер эмоциональной окраски, отсутствие оценочных и риторических суждений, соответствие содержания документа этике делового общения.

Фразы гражданско-правового документа должны быть сформулированы ясно и недвусмысленно. Точность изложения достигается использованием устойчивых оборотов письменной речи, главным образом употребляемых законодателем, известных слов и общепринятых терминов. Необходимо отказаться от образных слов и выражений, не несущих смысловую нагрузку. Следует осторожно использовать местоимения. Возможно, неоднократное использование в одном предложении имени (наименования) лица будет выглядеть тавтологией, но красота изложения в данном случае вторична, главное – точность.

Необходимо стремиться сделать гражданско-правовой документ лаконичным. Не нужно перегружать текст сложными, трудными для восприятия предложениями. Рекомендуется использовать преимущественно простые предложения, прямой порядок слов. В целях сокращения объема документа и для удобства его использования допустимы сокращения. Однако следует использовать лишь общепринятые или оговоренные сокращения. Написание сокращений по всему тексту документа должно быть одинаковым.

Важным моментом при составлении гражданско-правового документа является использование специальной терминологии. В этом вопросе рекомендуется избегать крайностей. Вряд ли содержание, например, договора коммерческой концессии следует стремиться во что бы то ни стало изложить языком, понятным обывателю, ибо это неминуемо приведет к увеличению объема документа и усложнит его уяснение. Специальные термины упрощают документ, делают его более компактным, но злоупотребление юридическими жаргонизмами или терминами, определения которые не содержатся напрямую в законе, чревато снижением четкости, понятности и юридической эффективности документа, ибо работать с гражданско-правовыми документами приходится не только юристам.

Указанные задачи изучения гражданского права как учебной дисциплины могут быть решены только в том случае, если **обучение будет построено на основе достижений науки гражданского права и нацелено на овладение ее методологией**. Специфика деятельности любого, а не только занятого наукой юриста, заключающаяся в грамотном юридическом оформлении имеющих правовое значение действий физических и юридических лиц в гражданском обороте, разъяснении условий соответствия закону их фактического поведения по реализации прав и свобод, разрешении возникающих между ними имущественных и личных конфликтов, обуславливает необходимость овладения методами научного анализа, в противном случае успешная работа практикующего юриста невозможна.

Структура учебной дисциплины, как и структура учебников, предназначенных для ее изучения, строится, как правило, на основе системы отрасли гражданского права и соответствует структуре главного кодифицированного гражданско-правового закона.

Современные требования к специалистам в области гражданского права предполагают не только глубокое знание теоретических основ и принципов гражданско-правового регулирования.

§ 3. Методика выполнения письменных работ по гражданскому праву

Усвоение курса гражданского права как учебной дисциплины предполагает приобретение навыка использования полученных знаний в научном поиске и их самостоятельного применения для решения

конкретных практических задач в сфере будущей профессиональной деятельности. Студенты должны получить опыт разработки письменных аналитических текстов.

На решение указанных задач нацелено выполнение обучающимися гражданскому праву студентами различных письменных работ, в том числе контрольных, курсовых и дипломных работ, научных докладов, тезисов, эссе, рефератов и сообщений, отчетов о прохождении практики. Такие виды учебной деятельности не только способствуют углублению и систематизации теоретических знаний, прививают студентам практические навыки работы с нормативными актами, материалами практики правоприменения, учебной и специальной научной литературой, но и выступают наряду с экзаменами и зачетами в качестве формы контроля над процессом обучения студентов, позволяя адекватно оценить степень подготовленности будущих юристов.

Письменная работа по гражданскому праву (вне зависимости от конкретной разновидности) является самостоятельной творческой работой по изучению одного или нескольких актуальных теоретических или практических вопросов цивилистики. Такая работа призвана показать знания студента в исследуемой области, умение использовать эти знания для анализа законодательства и практики его применения, дать характеристику полученных студентом навыков научной работы и прикладных исследований. Разумеется, перед студентом не ставится задача сформулировать принципиально новые, революционные для цивилистики теоретические выводы или сделать требующие незамедлительной реализации предложения по совершенствованию действующего гражданского законодательства. Выполнение письменной работы должно стать показателем того, что студент изучил основные направления научных исследований по заданной теме (по конкретному теоретическому или практическому вопросу), умеет самостоятельно вести научный поиск, видит законотворческие и правоприменительные проблемы, знает, с помощью каких приемов следует подходить к решению указанных проблем, может предложить собственные варианты их решения, владеет методикой составления письменных аналитических документов.

Требования к научному (аналитическому) уровню различных гражданско-правовых работ неодинаковы. Они определяются конкретным видом работы и должны соответствовать программе обучения. К примеру, реферат не должен содержать интерпретацию

содержания реферируемого документа, критические замечания и точку зрения автора реферата, однако и в случае подготовки такого реферата обучающийся обязан проявить аналитические творческие способности при установлении необходимых для освещения аспектов темы, выборе оптимальной последовательности этих аспектов. Элементы научного творчества в контрольной работе проявляются в том, что студент творчески анализирует изложенные в задании фактические обстоятельства, сопоставляет предложенные жизненные ситуации с содержанием конкретных гражданско-правовых норм и высказывает логически выстроенные суждения о решении задачи, подкрепляя свои выводы ссылками на мнение ученых и судебные позиции. Автор курсовой или дипломной работы должен на основе полученных в процессе обучения знаний выдвинуть и обосновать собственную позицию по той или иной научной, законотворческой или правоприменительной проблеме, продемонстрировать способность осознанно использовать, обобщать и критически анализировать современные научные разработки и достижения предшественников, уметь обрабатывать эмпирический материал и делать непротиворечивые выводы.

Творческие работы по гражданскому праву имеют свои индивидуальные особенности, определяемые не только видом работы, но и характером темы (вопроса) исследования, количеством и статусом использованных источников, теоретической или прикладной направленностью исследования, требованиями преподавателя (научного руководителя), складом ума и глубиной знаний каждого студента. Как следствие работы неодинаковы по структуре и имеют разный объем. Вместе с тем традиционно сложились определенные учебно-методические требования к структуре большинства письменных работ.

Рукопись должна быть поделена на логически соотносящиеся части (как правило, снабженные заголовками), отражающие их содержание:

- **титульный лист**, необходимый для идентификации работы;
- **оглавление**, отражающее внутреннюю структуру работы, с указанием номеров страниц, на которых находится тот или иной структурный элемент работы;
- **введение**, которое служит для того, чтобы в общем виде охарактеризовать работу, продемонстрировать, поставить цели и определить задачи;

- **основная часть**, представляющая собой систематизированное изложение материала по теме (вопросу) исследования, описание последовательности мыслей и доводов студента в ходе теоретического и практического анализа, обобщение результатов проведенных студентом изысканий.

В соответствии с логикой изложения материала работы основная часть также может быть разбита на отдельные смысловые элементы. Привычным делением содержательной части работы обычно признается **двухуровневая рубрикация – на главы и параграфы**. В случаях, когда в рамках изложения требуется определенное обособление или выделение одного или нескольких смысловых элементов внутри материала одного параграфа, можно предусмотреть деление работы на более мелкие части – **подпараграфы**. Допустимой также следует признать рубрикацию работы **только на главы или только на параграфы**. Все в этом вопросе зависит от творческой задумки автора, степени возможного смыслового объединения или разделения излагаемого материала, а также общего объема работы);

- **заключение**, предназначенное для подведения итогов работы автора, отражения как положительных, так и отрицательных результатов данного учебно-исследовательского труда, формулирования в обобщенном виде полученных в процессе работы ответов на заданные вопросы, новых теоретических выводов и обобщений;

- **список использованных источников**, отражающий с достаточной степенью полноты для возможности идентификации все задействованные в работе нормативные источники, материалы практики, использованную научную, учебную и методическую литературу;

- **приложение как факультативный элемент** структуры работы, в качестве которого могут выступать проекты предлагаемых студентом новых формулировок нормативных актов, текстов гражданско-правовых документов, используемых в хозяйственном обороте, а также первичный исследовательский или иллюстративный материал (копии договоров, протоколов, извлечения из судебных решений, объемные таблицы и схемы).

Для того чтобы при выполнении конкретной исследовательской работы наиболее полно раскрыть выбранную тему (поставленные вопросы), обеспечить результаты учебного исследовательского труда свойствами достоверности и обоснованности, целесообразно использовать все многообразие существующих нормативных и литературных источников, к числу которых относятся:

— **нормативные источники:**

- Конституция РФ;
 - международные акты;
 - федеральные конституционные законы;
 - федеральные законы;
 - указы Президента РФ;
 - постановления Правительства РФ;
 - акты федеральных министерств и ведомств;
 - акты законодательных и исполнительных органов власти субъектов РФ;
 - акты органов местного самоуправления;
 - нормативные акты органов власти иностранных государств;
- **материалы практики толкования и применения права:**
- постановления и определения Конституционного Суда РФ;
 - постановления пленумов ВАС РФ и ВС РФ;
 - информационные письма ВАС РФ и ВС РФ;
 - постановления президиумов ВАС РФ и ВС РФ;
 - акты судов общей юрисдикции и арбитражных судов по конкретным делам;
 - правоприменительные акты федеральных министерств и ведомств, органов власти субъектов РФ и органов местного самоуправления;

• судебные и иные правоприменительные акты органов власти иностранных государств;

— **литературные источники:**

- учебная литература (учебники, учебные пособия);
- монографии, сборники статей;
- диссертации и авторефераты диссертаций;
- статьи в периодических изданиях;
- архивные материалы;
- данные официальной статистики;
- художественная и публицистическая литература.

Важно отметить, что существующие нормативные гражданско-правовые предписания необходимо исследовать по первоисточнику. Авторы должны обращаться непосредственно к тексту нормативного акта, а не пытаться анализировать закон, опираясь исключительно на его научную или практическую интерпретацию.

Студентам необходимо помнить о разной юридической силе и статусе существующих нормативных и правоприменительных актов.

Например, обращение автора работы к утратившим силу актам с соответствующей оговоркой будет корректным и полезным, поскольку позволит проследить изменение в подходе законодателя к регулированию того или иного правоотношения. Продуктивными могут оказаться усилия студента по выявлению противоречий в регулировании одного и того же правоотношения актами разной юридической силы.

Следует также учитывать неодинаковую степень актуальности и достоверности некоторых видов литературных источников, среди которых студенты могут использовать:

- специальную юридическую (по общей теории права, по гражданскому праву и другим отраслям права) и философскую литературу;
- отечественную литературу и литературу ближнего и дальнего зарубежья;
- современную, советскую и русскую дореволюционную литературу.

Использование в работе того или иного вида источников по их количеству не нормировано. Ныне отсутствует требование об обязательном использовании трудов классиков марксизма-ленинизма, работ современных политических деятелей или других подобных материалов. Более того, нормальным является неравномерное по объему использование отдельных видов источников. Выбор конкретных источников обуславливается прежде всего видом и направленностью работы. Тем не менее студентам следует стремиться разнообразить научную и эмпирическую базу своего исследования. В большинстве случаев не будет лишним обращение к работам видных ученых в области философии и теории права, трудам классиков отечественной цивилистики.

Для того чтобы конкретная студенческая работа достигла своих целей и текст был написан качественно, автору необходимо очень хорошо разобраться в теме (поставленных вопросах), ибо известно: «кто ясно мыслит, тот ясно излагает». Студент должен усвоить учебный материал, основные нормативные и научные положения, выявить проблематику работы, сформировать собственное мнение.

Любая работа обучающегося, в том числе реферат, не должна быть результатом компиляции, то есть составления текста работы как лоскутного одеяла из фрагментов чужих произведений без собственных аналитических пояснений, связей, критических замечаний и выводов. При написании курсовых и дипломных работ, текстов научных

докладов студентам следует избегать также пересказа собранного материала или вольной (литературной или бытовой) интерпретации сформулированных другими авторами гражданско-правовых научных и практических проблем.

Категорически запрещается использовать чужой материал как свой без указания его настоящего автора и источника заимствования. Абсолютно недопустимо механическое перепечатывание научных статей, частей монографий, разделов учебников. Заимствование готовых курсовых работ из сети «Интернет» также запрещено. В случае обнаружения фактов плагиата или «скачивания» готовых работ или их фрагментов из сети «Интернет» содержащая подобный материал работа оценивается неудовлетворительно.

С целью отражения уясненного обучающимся содержания текста какого-либо источника целесообразно пользоваться словесными клише типа: «автор поднял вопрос», «в работе исследована проблема», «особое внимание уделено».

Для выражения собственных мыслей, выводов и предложений при написании работы авторам следует избегать использования местоимений «я» и «мы». Материал работы необходимо излагать от третьего лица, употребляя, например, следующие фразы:

- «думается, что ...»;
- «не представляется верным утверждение ...»;
- «видится ошибочным мнение ...»;
- «вряд ли можно согласиться с ...»;
- «едва ли целесообразно ...»;
- «представляется обоснованным взгляд ...»;
- «необходимо иметь в виду ...»;
- «следует отметить ...»;
- «указанные рассуждения приводят к выводу ...»;
- «можно заключить ...»;
- «определенное противоречие усматривается в ...»;
- «наиболее последовательным в решении этого вопроса является ...»;
- «следует согласиться, что ...»;
- «указанные размышления приводят к выводу о ...»;
- «возможно предложить ...»;
- «нельзя не указать на ...»;
- другие аналогичные речевые обороты и их комбинации.

Для подтверждения собственных выводов или для опровержения мнения других авторов студентам следует приводить **цитаты**.

Цитаты необходимо приводить к месту и в разумном объеме. При этом цитировать можно только лично изученные источники. Текст цитаты заключается в кавычки и приводится точно так же, как он дан в источнике. При цитировании мысль автора источника цитирования не должна искажаться.

Текст цитаты начинается с заглавной буквы, если цитируемый текст в источнике располагается после точки, например:

В частности, В.Ф. Яковлев утверждает: «Диспозитивность как способность выбора в тех или иных пределах варианта поведения имеет объективные основания в регулируемых гражданским правом отношениях»¹.

¹ *Яковлев В.Ф.* Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. 2-е изд., доп. М.: Статут, 2006. С. 113.

Цитату следует начинать со строчной буквы вне зависимости от ее расположения в оригинале, если она органически входит в состав предложения текста курсовой работы, например:

На это указывал Г.Ф. Шершеневич, отмечая, что «изменение состава совокупности возможно до тех пор, пока не утрачивается само понятие о целом»¹.

¹ *Шершеневич Г.Ф.* Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М., 1995. С. 95.

Еще пример:

Речь идет именно о непротиворечии, а не о несоответствии содержания сделки закону, «поскольку не всякое несоответствие сделки предписаниям правовой нормы будет противоречить закону»¹.

¹ *Шахматов В.П.* Составы противоправных сделок и обусловленные ими последствия. Томск, 1967. С. 136.

Если цитата воспроизводит только часть предложения цитируемого текста, после открывающихся кавычек ставится многоточие, например:

По мнению В.А. Дозорцева, «...нужно провести дифференциацию между художественными и интеллектуальными промышленными продуктами»¹.

¹ *Дозорцев В.А.* Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: Сборник статей / Исслед. центр частного права. М.: Статут, 2003. С. 96.

Еще пример:

Как верно отметил О.С. Иоффе, «...имеются и такие сделки, самое существо которых опирается на взаимное доверие их участников»¹.

¹ *Иоффе О.С.* Избранные труды: В 4 т. Т. II: Советское гражданское право. СПб., 2004. С. 283.

В процессе написания курсовой работы студент обязан делать указания на действительного автора и источник заимствованного (процитированного) материала, т.е. делать **библиографические ссылки**. Заимствование текста чужих произведений без соответствующих ссылок является безусловным основанием для неудовлетворительной оценки работы.

Ссылки являются частью справочного аппарата письменной работы и служат источником библиографической информации об использованных студентом материалах.

Об общих требованиях и правилах составления ссылок, их основных видах, структуре, составу, расположении в документах см.: ГОСТ Р 7.0.5-2008. Библиографическая ссылка. Общие требования и правила составления.

О применении знаков предписанной пунктуации в ссылке см.: ГОСТ 7.1-2003. Библиографическая запись. Библиографическое описание. Общие требования и правила составления.

Ссылки на литературные источники должны содержать библиографические сведения о каждом цитируемом, рассматриваемом или упоминаемом в тексте работы другом документе, необходимые и достаточные для его идентификации, поиска и общей характеристики.

Объектами ссылок являются все виды опубликованных и неопубликованных документов на любых носителях, в том числе электронные ресурсы локального и удаленного доступа.

Для оформления письменных работ по гражданскому праву более всего подходит вариант оформления ссылок, которые оформляются как примечания, выносимые из текста вниз полосы (т.е. подстрочные ссылки) и содержащие следующие элементы:

- сведения об авторе;
- название работы;
- обозначение и порядковый номер тома, выпуска, серии;
- место, издательство и год издания;
- страница, на которой расположен заимствованный материал.

Подстрочные ссылки располагаются под текстом, отделяются от него чертой и нумеруются. При нумерации ссылок применяют единообразный порядок для всей работы: либо сквозную нумерацию по всему тексту, либо в пределах каждой главы, раздела или части, либо постранично.

В тексте работы при упоминании какого-либо автора сначала называют его инициалы, а затем фамилию, а в сноске наоборот, сначала печатается фамилия, а затем инициалы, например:

Необходимо согласиться с А.П. Сергеевым в том, что «срок действия авторского договора имеет большое практическое значение»¹.

¹ *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. 2-е изд., доп. М.: Проспект, 1999. С. 284.

Еще пример:

Наиболее энергично идею о необходимости широкого применения сложноструктурной модели права собственности доказывает В.П. Мозолин, который называет применяемую сегодня конструкцию данного права упрощенной»¹.

¹ См.: *Мозолин В.П.* Модернизация права собственности в экономическом измерении // Журнал российского права. 2011. № 1. С. 26–30.

Ссылка на цитату из работ в периодической печати должна приводиться, например, следующим образом:

Как отмечает Л.А. Новоселова, «при аресте бездокументарных ценных бумаг изъятие нельзя производить в силу отсутствия материальных носителей»¹.

¹ Новоселова Л.А. Арест ценных бумаг в исполнительном производстве // Хозяйство и право. 2009. № 1. С. 54.

Еще пример:

По мнению В.А. Савельева, юридическая конструкция разделенной собственности может стать эффективным механизмом, регулирующим сложные правоотношения современного рыночного хозяйства¹.

¹ См.: Савельев В.А. Проблема разделенной собственности и современная теория российского гражданского права // Журнал российского права. 2008. № 4. С. 113–123.

При цитировании работ, подготовленных коллективом авторов, в частности учебников, в тексте работы следует указывать автора соответствующего раздела, из которого берется цитата, а не ответственного редактора всего издания, а ссылку приводить обычным образом:

Как отмечает Н.Д. Егоров, «...доверительный управляющий не становится собственником имущества, переданного ему в управление»¹.

¹ Гражданское право: Учебник. Т. 2. 4-е изд., перераб. и доп. / Отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. М.: Проспект, 2008. С. 680.

Или например:

С точки зрения А.М. Эрделевского, принятая практика исчислять жизнь человека годами во всех случаях предполагает обязательность выплаты ренты не реже одного раза в год¹.

¹ См.: Гражданское право: Учебник. Т. 2 / Отв. ред. В.П. Мозолин. М., 2013. С. 128.

Ссылка на диссертацию или автореферат диссертации может содержать, помимо обязательных сведений, указание на номер специальности, по которой защищена работа, например:

По мнению Д.В. Головкиной, «...лицо, потребляющее тепловую энергию (например, житель многоквартирного дома), в силу технических причин (отсутствие подключения к присоединенной сети) не может быть абонентом по договору снабжения тепловой энергией»¹.

¹ *Головкина Д.В.* Гражданско-правовое регулирование договора снабжения тепловой энергией в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. М., 2008. С. 9.

Или еще один пример:

Наличие совокупности указанных гарантий позволяет некоторым ученым делать вывод о доверительном (фидуциарном) характере договора пожизненного содержания с иждивением¹.

¹ См.: *Недорезов В.С.* Гражданско-правовое регулирование рентных отношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. М., 2009. С. 21.

Ссылки на электронные источники оформляются по общим правилам с учетом некоторых особенностей.

Если объектом ссылки являются электронные источники локального доступа (оптические диски, дискеты, локальные базы данных «КонсультантПлюс», «Гарант»), то ссылки должны оформляться, например, следующим образом:

Конституционный Суд РФ на своем высоком уровне фактически признал отсутствие в современном российском законодательстве четких понятий ограничений и обременений¹.

¹ См.: Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Волобуева Юрия Александровича на нарушение его конституционных прав положениями статьи 9.1 Закона Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» и пунктом 2 статьи 75 Федерального закона «Об исполнительном

производстве» [Электронный ресурс]: Определение Конституционного Суда РФ от 21.12.2004 № 425-О. Документ опубликован не был. Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

Если объектом ссылки являются электронные источники удаленного доступа (порталы, сайты, веб-страницы сети «Интернет»), то в ссылке помимо общих сведений приводят указание о режиме доступа, в котором вместо слов «Режим доступа» допускается использовать для обозначения электронного адреса аббревиатуру «URL» (Uniform Resource Locator – унифицированный указатель ресурса). Далее приводят информацию о протоколе доступа к сетевому ресурсу (ftp, http и др.) и его электронный адрес в формате унифицированного указателя ресурса. После электронного адреса в круглых скобках приводят сведения о дате обращения к электронному сетевому ресурсу, после слов «дата обращения» указывают число, месяц и год, например, следующим образом:

Следует согласиться с тем, что «тепловую энергию нецелесообразно накапливать и хранить»¹.

¹ Семенов В.Г. Оценка возможности организации конкуренции в системах теплоснабжения [Электронный ресурс] // Электронный журнал энергосервисной компании «Экологические системы». 2003. № 7 (19). Режим доступа: http://esco-ecosys.narod.ru/2003_7/art42.htm. (дата обращения 23.03.2009 г.).

или

Позиция арбитражных судов подтверждает изложенную точку зрения¹.

¹ См., например: Постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 24.10.2002 г. по делу № Ф09-2594/02-ГК [Электронный ресурс] // URL: <http://gdb.fasuo.ru/esearch.asp> (дата обращения 23.03.2009 г.).

Важно отметить, что включаться в работу с обязательной ссылкой на источник должны не только цитаты, но и трансформированный или произвольно изложенный (пересказанный) студентом чужой текст (так называемое не прямое цитирование). В этом случае кавычки в тексте

не ставятся, а ссылка на источник начинается сокращением «см.» (смотри), например:

В частности, В.Ф. Яковлев придерживается иной точки зрения, отмечая, что правоспособность не сводится лишь к абстрактной возможности обладания правами и обязанностями¹.

¹ См.: Яковлев В.Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. 2-е изд., доп. М.: Статут, 2006. С. 103.

или

Как верно подмечено учеными, возможность использования аналогии служит гарантией участникам гражданского оборота, что любой возбужденный спор, в частности, связанный с заключенными ими договорами, суд может, а значит, и должен решить, опираясь на действующее законодательство¹.

¹ См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. 3-е изд., стереотип. М.: Статут, 2001. С. 108.

Если в работе приводится несколько ссылок на произведение одного автора, то при первоначальном упоминании ссылка дается в полном объеме, а при каждом последующем использовании достаточно указать автора, слова «Указ. соч.» и номер страницы, например:

Как отмечает Л.В. Щенникова, в последующем объеме правомочий субъекта *habitatio* вырос¹.

¹ См.: Щенникова Л.В. Вещное право: Учебное пособие. Пермь, 2001. С. 218.

Далее:

Представляется возможным согласиться с Л.В. Щенниковой в том, что право застройки подлежит включению в разряд вещных прав¹.

¹ См.: Щенникова Л.В. Указ. соч. С. 95.

Далее, если при этом автор обращается к одному и тому же литературному источнику в пределах одной страницы, то вторичная ссылка будет выглядеть следующим образом:

¹ Там же. С. 100.

и далее, если цитируется та же страница анализируемого источника:

¹ Там же.

Если текст цитируется не по первоисточнику, а по другому документу, то в начале ссылки приводят слова «Цит. по:» (цитируется по), «Приводится по:» с указанием источника заимствования, например:

Как верно отметил Г.Ф. Шершеневич, многие заблуждения в теории вызваны «общераспространенным словоупотреблением, невольно возбуждающим ложные представления, от которых трудно бывает отрешиться даже ученому»¹.

¹ Цит. по: *Дозорцев В.А.* Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: Сборник статей / Исслед. центр частного права. М.: Статут, 2003. С. 140.

Если предполагается неоднократная ссылка на источник с длинным названием, то при первом упоминании оно приводится полностью и при этом оговаривается его последующее сокращенное наименование, например:

Вопросы ограничения права собственности были на монографическом уровне изучены применительно к законодательству дореволюционного периода В.И. Курдиновским¹.

¹ См.: *Курдиновский В.И.* К учению о легальных ограничениях права собственности на недвижимость в России. Одесса, 1899 (далее – К учению...).

Ссылки на нормативные и правоприменительные акты с указанием их полного наименования, реквизитов и места опубликования делаются

один раз при первом упоминании соответствующего акта в тексте работы, например:

В соответствии со ст. 5 Федерального закона «Об ипотеке (залоге недвижимости)»¹

¹ Об ипотеке (залоге недвижимости): Федеральный закон от 16.07.1998 г. № 102-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1998. № 29. Ст. 3400.

В дальнейшем данный акт можно указывать без каких-либо ссылок. Если полное наименование, дата и номер акта приводятся в тексте, то в ссылке правомерно указать лишь на источник его опубликования, например:

В соответствии со ст. 5 Федерального закона от 16.07.1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)»¹

¹ Собрание законодательства РФ. 1998. № 29. Ст. 3400.

Важно отметить, что при цитировании или анализе нормативных и правоприменительных актов авторам следует указывать номера статей и пунктов используемых актов, имеющих отношение к рассматриваемому в работе вопросу.

При написании работы студенту необходимо стремиться излагать материал грамотным литературным языком без орфографических, синтаксических и стилистических ошибок. Мысли автора должны быть сформулированы по возможности кратко, ясно и недвусмысленно. Не нужно перегружать текст сложными, трудными для восприятия предложениями.

Стиль изложения работы по гражданскому праву должен быть строгим, научным (деловым). Не следует чрезмерно упрощать рассуждения, ставя их на уровень бытовых или разговорных. Важным моментом в выполнении этого требования является разумное применение специальной терминологии. Точность выражения мысли автора и научный характер его суждений достигаются в том числе употреблением устойчивых оборотов письменной научной речи, фраз и терминов, используемых законодателем. В тексте не должно быть неперевоенных иностранных слов и выражений, которые не являются общеизвестными.

Готовый текст работы необходимо вычитать и отредактировать, устранить ошибки и опечатки, избавиться от длиннот, повторов, лишних вводных и не несущих смысл фраз и слов.

Оформление – одна из важных стадий выполнения любой письменной работы по гражданскому праву. Правильное оформление работы не только придает учебному труду характер подчиненной набору требований квалификационной работы, но и дает определенное представление о личности автора. Студент должен постараться продемонстрировать прилежание в научном труде, прикладном поиске и тщательность подготовки любого сочинения.

Итоговый вариант письменной работы должен быть отпечатан машинописным способом (или набран на компьютере), сброшюрован в отдельной папке или переплетен. Печатание осуществляется на одной стороне белой бумаги одного сорта стандартного формата А 4 (210 x 297 мм) при соблюдении методических указаний (требований), предъявляемых к конкретному виду работы в отношении:

- гарнитуры шрифта;
- размера и цвета шрифта (основного текста и подстрочных сносок);
- интервала;
- выравнивания;
- размера полей;
- нумерации страниц.

Титульный лист должен оформляться строго в соответствии образом, утвержденным для соответствующего вида работ. Номер страницы на этом листе не указывается.

Оглавление, которое следует после титульного листа, желательно уместить на одной странице. Оглавление должно включать название разделов работы, при этом заголовки, содержащиеся в оглавлении, должны точно повторять заголовки в тексте. Напротив последнего слова каждого заголовка необходимо указать номер страницы, с которого в тексте работы начинается соответствующий раздел.

Список использованных источников располагается после заключения. Список источников должен достоверно отражать все задействованные в работе нормативные источники, материалы практики, использованную научную, учебную и методическую литературу. Каждый использованный в работе источник должен быть помещен в список. И наоборот, каждый включенный в список источник должен быть фактически использован. Если студент ознакомился с со-

держанием какого-либо источника и, как он полагает, это помогло в написании работы, но соответствующей ссылке (с цитатой или без) в работе нет, такой источник в списке использованных отражать нельзя.

Существует несколько вариантов расположения использованных источников в списке.

Во-первых, можно изложить все использованные материалы единым списком вне зависимости от статуса источника в алфавитном порядке по фамилиям авторов или, если автор не указывается, по заголовкам. Однако такой вариант формирования библиографических записей уместен, если список включает не более 7–10 однородных источников, посвященных достаточно узкой теме.

Во-вторых, включаемые в список источники можно группировать по различным основаниям, в том числе по роду источников, юридической силе, дате принятия и др. Например, правомерно выделять такие группы источников, как нормативные акты, правоприменительные акты, литературные источники. Возможна и более мелкая группировка, например: монографии, периодические издания, учебная литература, нормативные источники, материалы практики применения права. При этом литературные источники располагаются внутри каждой группы в алфавитном порядке. Нормативные и правоприменительные источники разной юридической силы упорядочиваются в порядке убывания их юридической силы, равнозначные источники располагаются на усмотрение автора в алфавитном или хронологическом порядке.

Вне зависимости от выбора варианта группировки источников запись списка необходимо делать в соответствии с едиными требованиями библиографического описания (см.: ГОСТ 7.1-2003. Библиографическая запись. Библиографическое описание).

Приложения (при их наличии) оформляются в конце работы после списка использованных источников в порядке их упоминания в тексте.

Контрольные вопросы

1. Какие феномены составляют предмет науки гражданского права?
2. В чем заключаются основные задачи цивилистики?
3. Каковы главные направления развития гражданско-правовой науки?

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ

<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

Глава 4. Гражданское право как отрасль науки и учебная дисциплина

4. Какие цели должны быть достигнуты студентом в ходе изучения гражданского права как учебной дисциплины?

5. Каковы основные методические правила составления гражданско-правовых документов и письменных научно-практических работ по гражданскому праву?

Список рекомендуемой литературы

1. *Вахнин И.Г.* Техника договорной работы. М.: Зерцало-М, 2009.
2. *Иоффе О.С.* Развитие цивилистической мысли в СССР. Ч. 1. Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1975.
3. *Красавчиков О.А.* Категории науки гражданского права: Избр. труды: В 2 т. Т. 1. М.: Статут, 2005.
4. *Крашенинников П.В.* 12 апостолов права. М.: Статут, 2015.
5. *Шугрина Е.С.* Техника юридического письма: Учеб.-практ. пособие. М.: Дело, 2000.

Вернуться в каталог учебников

Создание и продвижение сайтов

Уникализация (реерайт) дипломных и курсовых работ

Материалы по менеджменту и экономике:

- для самообразования топ-менеджеров;
- для повышения квалификации преподавателей;
- для рефератов и контрольных.

Дистанционное обучение созданию сайтов

Вернуться в каталог учебников

<http://учебники.информ2000.рф/учебники.shtml>

НАПИСАНИЕ на ЗАКАЗ и переработка:

1. Дипломы, курсовые, рефераты, чертежи...
 2. Диссертации и научные работы
 3. Школьные задания
- Онлайн-консультации
Любая тематика, в том числе ТЕХНИКА
Приглашаем авторов

УЧЕБНИКИ, ДИПЛОМЫ, ДИССЕРТАЦИИ -

На сайте электронной библиотеки по экономике и праву
www.учебники.информ2000.рф.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

Учебное издание

МИКРЮКОВ Виктор Алексеевич
МИКРЮКОВА Галина Алексеевна

ВВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие для бакалавров

Подписано в печать 11.08.2016. Формат 60x84 ¹/₁₆.
Бумага офсетная. Гарнитура Newton. Печать офсетная.
Печ. л. 8. Усл. печ. л. 7,44.
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 978-5-8354-1283-9



Вернуться в каталог учебников
<http://учебники.информ2000.рф/учебники.shtml>