

Глава 5

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Предмет, метод и источники гражданского права

Гражданское право — совокупность правовых нормы, определяющих положение частных лиц и правовой режим материальных и нематериальных благ, а также регламентирующих (как правило, диспозитивным методом) имущественные и неимущественные общественные отношения, основанные на принципах юридического равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников — отношения частных лиц, или частные отношения.

Существенные акцепты, подлежащие расстановке в этом определении, суть следующие.

Предмет гражданского права — *частные* отношения. Частными называются общественные отношения, основанные на началах (1) *свободы или автономии воли*, (2) *юридического равенства* и (3) *имущественной самостоятельности* их участников.

Свобода (автономия) воли — заключается в возможности частного лица *самостоятельно* («по своему усмотрению», «исключительно и независимо от посторонних лиц», «своей волей и в своем интересе») *определять факт, степень, продолжительность, способы и иные характеристики своего участия в общественных отношениях*. Свобода проявляется в *сознательном (волевом) выборе*. Тот, кто сделал *выбор*, несет все его последствия, включая неблагоприятные — издержки, потери, убытки, ущерб, ответственность. Риск наступления таких последствий уравнивается тем, что за сделавшим выбор частным лицом право признает *исключительную возможность присвоения* (то есть включения в состав своего имущества) *всех прибылей, доходов и иных выгод своего поведения в соответствии со свободно сделанным им выбором*. Вопрос же о целях, причинах и мотивах такого выбора остается *исключительно частным делом*. Никто не обязан объясняться, почему он вступил (или не вступил) в соответствующие отношения, почему вступил в них именно на этих, а не иных условиях и т.д.

Юридическое равенство — первая и самая главная граница в реализации свободы. Область свободы каждого частного лица заканчива-

ется там, где начинается область свободы другого ему подобного, т.е. *юридически равного с ним*, частного лица. Цели, мотивы, устремления, помыслы и убеждения одного из них имеют не больше веса, чем цели, мотивы, побуждения и устремления другого; соответственно, *никто из частных лиц не может навязать своей воли себе подобному (частному же) лицу, при том рассчитывая на поддержку закона*. В этом и заключается юридическое равенство. Никто из частных лиц не может принудить частное же лицо к участию в определенных общественных отношениях или неучастию в них; никто не вправе вмешаться в определение условий этих отношений; никто не вправе решить за кого-либо, когда и как сложившиеся отношения изменить или прекратить.

Имущественная самостоятельность частных лиц заключается в том, что каждый из них принимает участие в распределении имущественных (в первую очередь материальных) благ на *свои и чужие*. Каждый участник имущественных гражданских отношений признается *субъектом гражданских правоотношений*, благодаря чему он получает возможность становиться обладателем *своих собственных* (к нему прикрепленных, присоединенных, приуроченных) субъективных прав. Имущественная самостоятельность выражается, во-первых, в *частно-правовом закреплении* благ за определенным лицом, т.е. в их закреплении при помощи субъективных частных прав, во-вторых (не всегда, но очень часто) — в *фактическом* (физическом) *обладании* этими благами или *контроле доступа* к этим благам. То и другое недоступно произвольному постороннему вмешательству — отсюда двойственное наименование данного начала — *неприкосновенность прав и имущественная самостоятельность*.

Исторический опыт свидетельствует о том, что именно на перечисленных трех началах обыкновенно основывается подавляющее большинство **имущественных отношений** — отношений по поводу удовлетворения интересов, имеющих денежную оценку (имущественных интересов) и некоторые виды **отношений неимущественных**, а именно — отношения по поводу биологических и социальных условий индивидуализации личности и ее результатов. Так, отношения, касающиеся владения и пользования имуществом, отчуждения и приобретения, наследования имущества, создания и использования результатов интеллектуальной деятельности, распоряжения ими, участия в коммерческих корпоративных организациях и др. — все это суть **имущественные** общественные отношения. Отношения же, касающиеся непосредственной правовой охраны принадлежности и использования таких нематериальных благ, как жизнь, здоровье, телесная неприкосновенность, способности к труду, а также отношения по поводу принадлежности и эксплуатации объектов так называемых личных прав (имени, фирменных наименований, других средств индивидуализации, состояний тайны личной жизни, коммерческой, медицинской, банковской и иной профессиональной тайн, условий формирования чести, достоинства, деловой репутации и т.д.) — есть отношения **неимущественные**.

Будучи отношениями частными — основанными на началах свободы воли, юридического равенства и имущественной самостоятельности участников — они являются органическими составными частями *предмета гражданского права*.

Каким же образом гражданское право регулирует описанные частные отношения? что оно для этого делает? *Метод гражданско-правового регулирования* заключается в том, что гражданско-правовые нормы, оценивая те или иные общественные отношения, тот или иной тип социального поведения, исходят из *признания* и *защиты* рассмотренных выше *принципов построения частных отношений* — свободы, равенства и имущественной самостоятельности их участников. Законодательство (п. 1 ст. 1 ГК) конкретизирует это положение, указывая, что гражданское законодательство исходит из признания таких начал, как: (1) *юридическое равенство* участников регулируемых отношений; (2) *неприкосновенность права собственности* (и иных частных прав); (3) *свобода договора* (шире — свобода определения целей и мотивов реализации своих прав и правоспособности); (4) *недопустимость произвольного вмешательства* кого-либо в частные дела; (5) *беспрепятственное осуществление* прав; (6) *обеспечение восстановления* нарушенных прав (в первую очередь посредством их *судебной* защиты). Необходимым является также дополнение этого перечня принципом, упомянутым в п. 3 ст. 10 ГК, а именно — положением о (7) *презумпции законности, разумности и добросовестности* действий частных лиц — участников частных отношений.

Нормы гражданского законодательства должны постановляться и применяться *в русле основных начал тех общественных отношений, которые регулируются гражданским правом*. Признание и защита перечисленных «начал» сообщают способу воздействия гражданского права на общественные отношения (методу гражданско-правового регулирования) такую черту, из-за которой он стал называться *диспозитивным, координационным или частноправовым*. Почему так? Потому что государственное признание и общественная защита частноправовых начал организации общественных отношений подталкивают их участников к *самоорганизации и саморегулированию таковых, договорному и корпоративному*. Гражданско-правовые нормы обычно ограничиваются тем, что *восполняют* недостаточность самоорганизации и саморегулирования, либо *подсказывают* частным лицам, каким такое регулирование могло бы в том или другом случае быть.

Сказанное не нужно понимать в том смысле, что в гражданском праве нет места нормам, содержащим веления и запреты — императивным нормам. Они занимают, впрочем, не столько оценкой (регулированием) общественных отношений, сколько их *очерчиванием* или *характеристикой*, постановкой им известных рамок или *границ* — субъектных, предметных (объектных) организационных, формальных, территориальных и временных. Ведь прежде, чем приступить к любой игре, нужно точно определить ее правила. Прежде,

чем заводить речь о началах самоорганизации и саморегулирования, нужно очертить ту сферу, в которой они будут признаваться, указав, что именно (т.е. какие отношения, с чьим участием, по какому поводу и т.д.) планируется сделать предметом самоорганизации и саморегулирования. С подобными — *постановочными* — вопросами главным образом и имеют дело гражданско-правовые предписания, характеризующиеся как *императивные нормы*. Но и после того, как «правила игры» установлены, очерчен круг общественных отношений, регулируемых гражданским правом, определены их субъекты и описаны объекты, государство обычно сохраняет за собой возможность в определенных случаях отказывать в признании начал самоорганизации и саморегулирования, навязывая частным лицам свою волю в категорической (императивной) форме. Долгое время считалось, что в так обычно делается в двух случаях: (1) в отношениях с *правонарушителями* и (2) при необходимости защиты *слабой стороны* частных отношений. Сегодня следует сказать иначе: императивные требования гражданского права обращаются по преимуществу к *недобросовестным частным лицам* — *недобросовестным* участникам частных общественных отношений.

Источники гражданского права — это объективные формы внешнего (словесного) выражения гражданско-правовых норм.

Основное место в системе источников современного гражданского права занимают **нормативные правовые акты** — правовые акты, содержащие установленные государством общеобязательные правила поведения, адресованные неопределенному кругу лиц и рассчитанные на неопределенное число случаев применения. По субъектам своего принятия различают (1) национальные; (2) международные и (3) наднациональные нормативные правовые акты. К числу национальных нормативных правовых актов относятся: (а) акты непосредственного волеизъявления народа РФ (референдума), важнейшим из которых должна быть признана Конституция России; (б) законодательные акты (законы); (в) указы Президента и постановления Правительства РФ (подзаконные акты); (г) акты федеральных органов исполнительной власти (ведомственные).

Центральное место в системе законодательных актов — источников гражданского права современной России — занимает **Гражданский кодекс Российской Федерации** (далее ГК РФ или просто ГК). Он состоит из четырех частей. *Первая часть* (принята 30.11.1994 / вступила в силу с 01.01.1995) разбита на три раздела — (I) общие положения о гражданском законодательстве, возникновении гражданских правоотношений, защите прав, лицах, объектах гражданских правоотношений, сделках, представительстве и исковой давности (ст. 1—208); (II) о вещных правах (ст. 209—306) и (III) общие положения об обязательствах

и договорах (ст. 307—453). *Вторая часть* (26.01.1996/01.03.1996) соответствует единственному разделу (IV) — об отдельных видах обязательств (ст. 454—1109). *Третья часть* (26.11.2001/01.03.2002) объединяет разделы (V) о наследственном (ст. 1110—1185) и (VI) о международном частном праве (ст. 1186—1224). Наконец, *четвертая часть* (18.12.2006/01.01.2008) заключает единственный раздел (VII), главным образом, об исключительных правах — правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (ст. 1225—1551).

Положения Гражданского кодекса развиваются и конкретизируются в более, чем 50 **Федеральных законах**, к которым отсылает сам ГК. Так, в п. 3 и 5 ст. 25 ГК ссылается на закон о несостоятельности (банкротстве, в п. 4 ст. 31 и др. нормах — на закон об опеке и попечительстве, в п. 4 ст. 47 — на закон об актах гражданского состояния, в п. 1 и сл. ст. 51 — на закон о государственной регистрации юридических лиц, в п. 3 ст. 87 и др. — на закон об обществах с ограниченной ответственностью, в п. 3 ст. 96 — на закон об акционерных обществах, в п. 2 ст. 106.1 — на закон о производственных кооперативах, п. 2 ст. 113 — на закон о государственных и муниципальных унитарных предприятиях и т.д. Все перечисленные, а также законы о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, о приватизации, обороте земель сельскохозяйственного значения, об ипотеке, Земельный и Жилищный кодексы, законы о поставках (закупках) товаров (работ и услуг) для государственных нужд, транспортные уставы и кодексы, законы о транспортно-экспедиционной деятельности, о страховании — уже приняты и успешно применяются. ГК и соответствующие ему Федеральные законы, образуют *систему гражданского законодательства РФ*.

Нормативным правовым актам противопоставляются акты **индивидуальные** — акты, обязательные только для тех, к кому они прямо обращены (адресованы). Индивидуальные правовые акты могут издаваться как (1) *государственными органами*, так и (2) *частными лицами*. К первому типу принадлежат индивидуальные акты органов (а) *законодательной*, (б) *административной* (исполнительной) и (в) *судебной власти*; ко второму — (а) *акты изъявления воли индивидуальной*, которые иначе называются *сделками* и (б) *акты изъявления воли коллективной*, т.е. *корпоративные акты*.

Правовые акты — нормативные и индивидуальные — объединяются под наименованием источников **писаного** гражданского права. Им противопоставляются источники права **неписаного**, к числу которых относятся (1) *обычай*; (2) *деловые обыкновения*; (3) *заведенный порядок*; (4) *положения цивилистической доктрины*; (5) *нормы актов так называемого «мягкого права» (soft law)*, иначе называемых также *актами международной частноправовой унификации* или *актами NLM (new lex mercatoria)*.

§ 2. Граждане как субъекты гражданского права

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Гражданин вправе переменить свое имя. Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном Федеральным законом «Об актах гражданского состояния». Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем. Гражданин обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени

В случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя). Как правило, псевдоним используется при создании литературных произведений.

Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Правоспособность — способность иметь гражданские права и нести обязанности (п. 1 ст. 17 ГК).

Правоспособность означает способность быть субъектом этих прав и обязанностей, возможность иметь любое право или обязанность из предусмотренных или допускаемых законом. Только при наличии правоспособности возможно возникновение конкретных субъективных прав и обязанностей. Правоспособность возникает в момент рождения человека и прекращается с его смертью. Примерный перечень имущественных и личных неимущественных прав, которыми могут обладать граждане, дан в ст. 18 ГК. Правоспособность неотчуждаема. Это означает, что гражданин не вправе отказаться от правоспособности или ограничить ее. Сделки, направленные на ограничение правоспособности, ничтожны (п. 3 ст. 22). Ограничение правоспособности возможно только в случаях и в порядке, установленных законом (ч. 1 ст. 22), например, в качестве наказания за совершенное преступление, причем гражданин по приговору суда может быть лишен не правоспособности в целом, а только способности иметь отдельные права — занимать определенные должности, заниматься определенной деятельностью (см., например, п. 2, 3 ст. 183 УК).

Дееспособность — способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п. 1 ст. 21 ГК).

Содержание дееспособности граждан как субъективного права включает следующие возможности: (1) способность гражданина своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности; (2) способность самостоятельно осуществлять гражданские права и исполнять обязанности; (3) способность нести ответственность за гражданские правонарушения.

Различают несколько видов дееспособности: (1) полную дееспособность; (2) дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет; (3) дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет (малолетних). Граждане в возрасте от 0 до 6 лет дееспособностью не обладают, а в возрасте от 6 до 18 лет обладают неполной дееспособностью.

Дееспособность несовершеннолетних. В ГК (п. 2 ст. 26, п. 2 ст. 28) дан перечень сделок, которые несовершеннолетние вправе совершать самостоятельно. В отношении сделок, которые не входят в это число, действует следующее правило: *за малолетних сделки могут совершать от их имени законные представители* (п. 1 ст. 28). При нарушении этого правила сделка считается недействительной. Между тем, по требованию его родителей, усыновителей или опекуна в интересах малолетнего совершенная им сделка может быть признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего (ст. 172). Для несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет правило иное: *указанные лица вправе совершать иные сделки с письменного согласия родителей*. Согласие может быть получено как до, так и после совершения сделки (одобрение). Сделка, совершенная в нарушение установленных требований, может быть признана судом недействительной по иску родителей, усыновителей или попечителя (ст. 175 ГК).

Несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет может быть ограничен или лишен права самостоятельно распоряжаться заработком, стипендией или иными доходами. Принятие такого решения возможно только в судебном порядке. Решение принимается, во-первых, по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства и, во-вторых, при наличии достаточных оснований. Если несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме, указанные правила не действуют.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет считаются **деликтоспособными**, т.е. сами отвечают за имущественный вред, причиненный их действиями. Однако, если у несовершеннолетнего нет имущества или заработка, достаточного для возмещения вреда, вред в соответствующей части должен быть возмещен его родителями (усыновителями, попечителем), если они не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1073 ГК). Что касается малолетних, правило иное. Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по

их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают за вред, причиненный малолетними (п. 3 ст. 28).

Гражданин приобретает полную дееспособность в следующих случаях: (1) по достижении совершеннолетия — 18 лет; (2) при эмансипации, т.е. объявлении гражданина полностью дееспособным (для чего необходимо наличие одновременно следующих условий: (1) гражданин работает по трудовому договору или с согласия родителей занимается предпринимательской деятельностью, и (2) решения об эмансипации, которое принимается соответствующим органом — при наличии согласия родителей — органом опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия — судом); (3) при вступлении в брак до достижения 18 лет.

Полностью дееспособный гражданин может быть ограничен в дееспособности или признан недееспособным по требованию заинтересованных лиц на основании решения суда. Для принятия решения об **ограничении дееспособности** необходимо наличие одновременно двух условий: (1) гражданин пристрастился к азартным играм, злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами; (2) гражданин тем самым ставит свою семью в тяжелое материальное положение. При отсутствии одного из условий, установленных в п. 1 ст. 30 ГК оснований для ограничения дееспособности нет. Над ограниченно дееспособным гражданином устанавливается попечительство. Он вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

Другое основание для ограничения дееспособности — психическое расстройство, вследствие которого гражданин может понимать значение своих действий или руководить ими только при помощи других лиц. Над ним также устанавливается попечительство. Правовые последствия принятия судом решения об ограничении дееспособности по этому основанию установлены в п. 2 ст. 30 ГК. Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над гражданином попечительство.

В соответствии с п. 1 ст. 29 ГК гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом **недееспособным**. Над ним устанавливается опека. От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун. Сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным, ничтожна. В интересах гражданина, признанного недееспособным вследствие психического расстройства, совершенная им сделка может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина (ст. 171).

При восстановлении способности гражданина, который был признан недееспособным, понимать значение своих действий или руководить ими суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над гражданином опека.

Ответственность гражданина. По своим обязательствам гражданин отвечает всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание. Перечень имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, установлен в ст. 446 ГПК РФ. Например, предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши; продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении.

Банкротство гражданина. Гражданин, который не способен удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, может быть признан несостоятельным (банкротом) по решению арбитражного суда. Например, гражданин взял кредит на приобретение квартиры и своевременно не возвратил его (нарушил обязательство по кредитному договору). Основания, порядок и последствия признания арбитражным судом гражданина несостоятельным (банкротом) установлены Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)».

Предпринимательская деятельность гражданина. Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя с 16 лет. Действующее законодательство устанавливает запрет на занятие предпринимательской деятельностью для некоторых категорий граждан. Например, в связи с прохождением гражданской службы гражданскому служащему запрещается заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц (подп. 3) п. 1 ст. 17 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации»). В силу прямого указания закона некоторые виды деятельности могут осуществлять только юридические лица, следовательно, гражданин заниматься этими видами деятельности не вправе: так, например, граждане не вправе осуществлять страховую и банковскую деятельность.

Для приобретения статуса предпринимателя необходимо совершить действия для государственной регистрации в этом качестве в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». На сегодняшний день органом, уполномоченным осуществлять государственную регистрацию, являются территориальные органы налоговой службы. Конкретный орган, в который следует обращаться, определяется по месту жительства гражданина. При отсутствии оснований для отказа в госу-

дарственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя вносятся записи в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, а гражданину выдается свидетельство о государственной регистрации.

Для занятия определенными видами деятельности необходима лицензия. Виды деятельности, подлежащие лицензированию, указаны в ст. 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности»

Крестьянское (фермерское) хозяйство. Граждане вправе заниматься производственной или иной хозяйственной деятельностью в области сельского хозяйства без образования юридического лица на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства. Этот вид предпринимательской деятельности граждан помимо ГК РФ имеет специальное правовое регулирование — Федеральный закон «О крестьянском (фермерском) хозяйстве». Крестьянское (фермерское) хозяйство представляет собой объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии.

Фермерское хозяйство может быть создано одним или несколькими дееспособными гражданами. При создании хозяйства несколькими лицами один из них — глава хозяйства (гражданин, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя), а другие — члены хозяйства. Требования к лицам, которые могут быть членами хозяйства, установлены в п. 2 ст. 3 Закона о (крестьянском) фермерском хозяйстве

Фермерское хозяйство считается созданным со дня его государственной регистрации. Оно может быть зарегистрировано как таковое, либо в качестве юридического лица (см. след. параграф).

§ 3. Юридические лица

Юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (п. 1 ст. 48 ГК).

Существует несколько классификаций юридических лиц.

Коммерческие и некоммерческие организации. *Коммерческие* юридические лица — организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. *Некоммерческие* юридические лица — организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками.

Некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям. Коммерческие юридические лица могут создаваться в следующих *организационно-правовых формах*:

- 1) полное товарищество;
- 2) товарищество на вере;
- 3) акционерное общество;
- 4) общество с ограниченной ответственностью;
- 5) крестьянское (фермерское) хозяйство;
- 6) хозяйственное партнерство;
- 7) производственный кооператив;
- 8) государственное и муниципальное унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения;
- 9) государственное и муниципальное унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие).

При регулировании отдельных вопросов, касающихся юридических лиц, законодатель использует такие обобщающие понятия, как «хозяйственные товарищества», объединяющее в себе товарищества полные и на вере, и «хозяйственные общества», включающее в себя акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в *организационно-правовых формах*:

- 1) потребительских кооперативов (в том числе жилищных, жилищно-строительных и гаражных кооперативов, садоводческих, огороднических и дачных потребительских кооперативов, обществ взаимного страхования, кредитных кооперативов, фондов проката, сельскохозяйственных потребительских кооперативов);
- 2) общественных организаций (в том числе политических партий и созданных в качестве юридических лиц профессиональных союзов (профсоюзные организации), органов общественной самодеятельности, органов территориального общественного самоуправления);
- 3) общественных движений;
- 4) ассоциаций (союзов) (в том числе некоммерческих партнерств, саморегулируемых организаций, объединений работодателей, объединений профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленных, нотариальных палат);
- 5) товариществ собственников недвижимости (в том числе товариществ собственников жилья);
- 6) казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;
- 7) общин коренных малочисленных народов Российской Федерации;
- 8) фондов (в том числе общественных и благотворительных);
- 9) учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственных академий наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения;

- 10) автономных некоммерческих организаций;
- 11) религиозных организаций;
- 12) публично-правовых компаний;
- 13) адвокатских палат;
- 14) адвокатских образований.

Другая классификация — корпоративные и унитарные юридические лица (ст. 65.1 ГК). *Корпоративными* юридическими лицами (корпорациями) являются юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган. К ним относятся полное товарищество, товарищество на вере, акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью, крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), товарищества собственников недвижимости, казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации, общины коренных малочисленных народов Российской Федерации. В связи с участием в корпоративной организации ее участники приобретают корпоративные (членские) права и обязанности в отношении созданного ими юридического лица, предусмотренные ст. 65.2. *Унитарными* называются юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства. К ним относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, фонды, учреждения, автономные некоммерческие организации, религиозные организации, публично-правовые компании.

Создание юридического лица. Юридическое лицо может быть создано на основании решения учредителя (учредителей) об учреждении юридического лица. В случае учреждения юридического лица одним лицом решение о его учреждении принимается учредителем единолично. В случае учреждения юридического лица двумя и более учредителями указанное решение принимается всеми учредителями единогласно. В решении об учреждении юридического лица указываются сведения об учреждении юридического лица, утверждении его устава, о порядке, размере, способах и сроках образования имущества юридического лица, об избрании (назначении) органов юридического лица и другие условия, указанные в законе.

Учредители общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества заключают между собой в письменной форме договор, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества (п. 1 ст. 89, п. 1 ст. 98 ГК).

Юридическое лицо подлежит **государственной регистрации**. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц. Государственная регистрация осуществляется в соответствии с Феде-

ральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Государственную регистрацию коммерческих юридических лиц осуществляют органы Федеральной налоговой службы России. Они принимают решения о государственной регистрации, ведут Единый государственный реестр юридических лиц, вносят в него записи о создании, прекращении юридических лиц, предоставляют в установленном законом порядке информацию о сведениях, включенных в Реестр, осуществляют иные связанные с этим полномочия. Для государственной регистрации учредители должны представить документы, указанные в законе, в том числе учредительные документы. Учредительным документом юридического лица является устав, за исключением полного товарищества и товарищества на вере. Для этих юридических лиц учредительный документ — учредительный договор (п. 1 ст. 52 ГК).

Решение о государственной регистрации (об отказе в государственной регистрации) некоммерческой организации принимается органами юстиции. На основании этого решения территориальные налоговые органы вносят в единый государственный реестр юридических лиц сведений о создании некоммерческой организации (п. 2, 3 ст. 13.1 Федерального закона «О некоммерческих организациях»).

Признаки юридического лица.

1. *Организационное единство.* Сущность этого признака состоит в том, что юридическое лицо имеет внутреннюю структуру органов управления. Каждый орган юридического лица обладает определенной компетенцией. Порядок образования и компетенция органов юридического лица определяются законом и уставом.

Специальное правовое регулирование установлено для корпораций. В соответствии со ст. 65.3 ГК высшим органом корпорации является общее собрание ее участников. В корпорации образуется единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор, председатель и т.п.). Уставом корпорации может быть предусмотрено предоставление полномочий единоличного исполнительного органа нескольким лицам, действующим совместно, или образование нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга. В качестве единоличного исполнительного органа корпорации может выступать как физическое лицо, так и юридическое лицо.

В случаях, предусмотренных законом или уставом корпорации, в корпорации образуется коллегиальный исполнительный орган (правление, дирекция и т.п.).

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом (п. 1 ст. 53 ГК).

2. *Имущественная обособленность.* До создания юридического лица учредителям необходимо сформировать начальное имущество будущего юридического лица. Для этого учредители (лица, которые соз-

дают юридическое лицо) должны внести определенное имущество. При обозначения этого имущества законодатель использует различные термины — «вклад», «пай», «оплата акций» и др. В зависимости от организационно-правовой формы имущество юридического лица, сформированное за счет имущества участников, законом именуется по-разному. Так, п. 2 ст. 70 ГК (складочный капитал товарищества), п. 1 ст. 87, п. 1 ст. 90 (уставный капитал общества), уставной фонд унитарного предприятия (п. 3 ст. 114). Независимо от терминологии, используемой в законе, речь идет о единой правовой конструкции — имуществе юридического лица, сформированном за счет вкладов участников этого юридического лица.

В качестве вклада могут быть деньги, вещи, ценные бумаги, права требования (например, право пользования имуществом по договору аренды). Если вклад вносится не деньгами, а другим имуществом, то такой вклад считается не денежным. Таким образом, различают два вида вкладов — денежные и не денежные. Законом или решением учредителей могут быть установлены виды имущества, которое не может быть внесено в качестве вклада при формировании имущества юридического лица.

При формировании уставного капитала вещами, которые принадлежат учредителям на праве собственности, право собственности учредителя прекращается и возникает право собственности юридического лица.

Применительно к отдельным видам юридических лиц устанавливаются требования к минимальному размеру уставного капитала и сроку его оплаты. Так, размер уставного капитала общества должен быть не менее чем десять тысяч рублей (п. 1 ст. 14 Закона об обществах с ограниченной ответственностью). Если иное не предусмотрено законами о хозяйственных обществах, учредители хозяйственного общества обязаны оплатить не менее трех четвертей его уставного капитала до государственной регистрации общества, а остальную часть уставного капитала хозяйственного общества — в течение первого года деятельности общества (п. 4 ст. 66.2 ГК).

Имущественная обособленность юридического лица отражается в правовом режиме его имущества. В соответствии с действующим законодательством юридическое лицо является собственником принадлежащего ему имущества, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий, учреждений. Эти юридические лица не являются собственниками. Право собственности сохраняется за учредителями, юридические лица обладают на принадлежащее им имущество правом хозяйственного ведения или правом оперативного управления.

Имущественная обособленность означает, что имущество юридического лица обособлено от имущества его учредителей и от третьих лиц.

3. *Самостоятельная имущественная ответственность.* Юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему

имуществом. В этом случае термин «имущество» означает имущество, которое составляет уставный капитал юридического лица, так и имущество, которое юридическое лицо приобрело после создания.

По общему правилу участники юридического лица не несут ответственности по обязательствам юридического лица. Однако законом может быть предусмотрена ответственность участников по обязательствам юридического лица. Так, участники полного товарищества солидарно несут ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Участник полного товарищества, не являющийся его учредителем, отвечает наравне с другими участниками по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество (ст. 75 ГК).

4. *Наименование юридического лица.* Наименование юридического лица должно содержать указание на организационно-правовую форму. Применительно к коммерческим юридическим лицам используется термин «фирменное наименование». Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Требования к фирменному наименованию установлены в ст. 1473 ГК. Применительно к хозяйственным товариществам законодатель вводит правило об указании в наименовании юридического лица его участников — одного, нескольких или всех.

Для некоммерческих юридических лиц и в отдельных случаях и для коммерческих юридических лиц введено правило — в наименовании юридического лица необходимо указывать вид деятельности. Например, жилищный кооператив, банк, фондовая биржа, страховая компания.

Для осуществления юридическим лицом определенных видов деятельности необходимо получить лицензию. Лицензия — специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом. Лицензирование осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности». В ст. 17 названного закона дан перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию.

Юридическое лицо может быть реорганизовано или ликвидировано. Способы реорганизации указаны в ст. 57 ГК. Это — слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование. Ликвидация юридического лица осуществляется по решению учредителей или по решению суда. Разновидностью ликвидации является признание арбитражным судом юридического лица несостоятельным (банкротом). Однако в соответствии с п. 1 ст. 65 ГК это применимо не ко всем юридическим лицам. Так, в отношении казенного предприятия, учреждения, религиозной организации эти правила не действуют.

Виды юридических лиц. Правовое положение коммерческих юридических лиц, за исключением хозяйственных товариществ, помимо

ГК имеет специальное правовое регулирование. Это — Федеральные законы «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», «О производственных кооперативах», «О хозяйственных партнерствах».

Акционерное общество — юридическое лицо, уставный капитал которого разделен на определенное число акций. Только акционерное общество вправе выпускать акции и, соответственно только участники этого юридического лица именуется акционерами. Закон выделяет публичные и непубличные общества. Публичным является акционерное общество, акции которого и ценные бумаги которого, конвертируемые в его акции, публично размещаются (путем открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах. Общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество, которое не отвечает указанным признакам, признаются непубличными. Правила о публичных обществах применяются также к акционерным обществам, устав и фирменное наименование которых содержат указание на то, что общество является публичным — ПАО (ст. 66.3 ГК).

Унитарное предприятие вправе создавать только соответствующее публично-правовое образование — Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Законом и уставом производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц (п. 1 ст. 106.1 ГК). Участники производственного кооператива именуется членами кооператива. Одной из особенностей этой организационно-правовой формы является личное трудовое и иное участие члена кооператива в деятельности юридического лица.

Крестьянским (фермерским) хозяйством является добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов. Эта организационно-правовая форма юридического лица может быть выбрана не всеми субъектами гражданского права. Крестьянское (фермерское) хозяйство вправе создать граждане, ведущие совместную деятельность в области сельского хозяйства без образования юридического лица на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства. Гражданин может быть членом только одного крестьян-

ского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица. Члены крестьянского (фермерского) хозяйства, несут по обязательствам крестьянского (фермерского) хозяйства юридического лица субсидиарную ответственность (ст. 86.1 ГК).

Публично-правовые образования. Этот термин обозначает собирательное понятие, охватывающее три типа субъектов гражданского права. Это — Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Публично-правовые образования являются полноправным субъектом гражданского права. В соответствии с п. 1 ст. 124 ГК Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами. Это означает, что они не вправе использовать никакие свои властные полномочия по отношению к другим субъектам гражданского права.

К публично-правовым образованиям применяются нормы, определяющие участие *юридических лиц* в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК).

Публично-правовые образования вступают в гражданский оборот через уполномоченные на то органы, действующие в рамках установленной компетенции. При этом права и обязанности устанавливаются непосредственно у соответствующего публично-правового образования. Так, указанные субъекты могут: создавать юридические лица, например, хозяйственные общества, унитарные предприятия, учреждения; выступать в качестве арендодателя в отношении имущества, принадлежащего соответствующему публично-правовому образованию на праве собственности; заключать договор займа (в качестве заемщика) путем выпуска облигаций (ст. 817 ГК); наследовать по завещанию и др.

§ 4. Гражданско-правовые факты

Гражданско-правовые факты являются видом юридических фактов (см. об этом понятии § 5 главы 2 настоящего пособия). *Гражданско-правовыми* называются такие юридические факты (факты реальной действительности), с которыми подлежащие применению гражданско-правовые нормы связывают наступление гражданско-правовых последствий, в частности, возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Гражданско-правовые факты подразделяются на *собственно факты* — действия и события, — гражданско-правовые *состояния и обстоятельства*, а также *суррогаты фактов* — их фикции, презумпции, преюдиции и документы. Кроме того, гражданско-правовые последствия увязываются не только с отдельными единич-

ными фактами, но и с совокупностями фактов — фактическими или юридическими составами.

Согласно п. 1 ст. 8 ГК «... гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из правомерных действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены правовыми актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают права и обязанности». В числе таких оснований статья называет:

- 1) сделки;
- 2) решения собраний;
- 3) административные акты;
- 4) судебные решения;
- 5) акты приобретения имущества;
- 6) акты создания результатов интеллектуальной деятельности;
- 7) случаи причинения вреда;
- 8) случаи неосновательного обогащения;
- 9) иные правомерные действия граждан и юридических лиц;
- 10) юридические события (рождение, смерть, истечение давности, открытие навигации, непреодолимая сила и др.).

Разделение гражданско-правовых фактов на действия и события осуществляется по критерию зависимости этих фактов в своем наступлении и существовании от воли частных лиц — участников тех общественных отношений, применительно к которым обсуждается их юридическое значение. Таким образом, юридические **действия** — это волевые поведенческие акты людей и их организаций, являющихся субъектами гражданского права, а юридические **события** — это явления и процессы, возникающие и протекающие безотносительно к участию в них частных лиц). Подавляющее большинство гражданско-правовых последствий связываются с **действиями**.

Гражданско-правовые **действия** принято подразделять на **правомерные** — т.е. действия, совершаемые в рамках реализации принадлежащих лицам юридических способностей и возможностей — и **неправомерные** — действия, которые выходят за рамки тех юридических способностей и возможностей, что имеются в распоряжении совершающих их лиц. Кроме того, любые гражданско-правовые действия следует также подразделять на гражданско-правовые акты и гражданско-правовые поступки, в зависимости от того, направлены ли они на достижение гражданско-правовых последствий лицами, их совершающими, или нет (в последнем случае действие всегда будет поступком, а не актом), а также от того, как к этой направленности относится объективное право. Так, если гражданско-правовые нормы принимают во внимание направленность действия и выказывают позитивное к ней отношение — то перед нами гражданско-правовой акт; если же отношение гражданско-правовых норм к этой направленности индифферентное или негативное, — то перед нами гражданско-правовой поступок. **Акты** — действия, всегда правомерные; **поступки** же — могут быть как

правомерными (те, к которым право относится позитивно или безразлично), так и неправомерными (негативное отношение права).

Ключевое место в системе гражданско-правовых актов занимают сделки, а среди сделок — договоры.

Сделками называются правомерные действия частных лиц, направленные (судя по их внешним признакам) на достижение гражданско-правовых последствий, или (ст. 153 ГК) «... действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей». Выдача доверенности, передача векселя, направление заявления о зачете взаимных требований, заключение разнообразных договоров — все эти и многие другие действия представляют собой сделки.

Сделки относятся к числу *юридических актов* — правомерных действий, направленных на достижение гражданско-правовых последствий и достигающих именно этих — намеченных их участниками — *последствий*. В отличие от сделок, юридические поступки могут порождать правовые последствия *различного рода* — как благоприятные для лиц, их совершивших, так и нежелательные для них, т.е. могут быть как *правомерными, так и неправомерными действиями*. Это означает, что юридический поступок вызывает динамику юридических отношений *независимо от того, стремилось ли лицо, его совершившее, к достижению этих последствий и можно ли усмотреть такую направленность в самом поступке*.

Сделки необходимо отграничивать от других юридических актов — *корпоративных, административных и судебных*. Как и сделки они характеризуются *основательностью, правомерностью и внешней гражданско-правовой направленностью*. В то же время *административные и судебные акты* совершаются не частными лицами, но лицами и органами, облеченными публичной властью, т.е. отграничиваются от сделок *по субъекту* своего совершения. Затем, сделка обязательна для того, кто ее совершает потому, что *именно он* ее совершает, т.е. черпает обязательность в индивидуальной свободной воле данного конкретного частного лица; публичные же акты обязательны не только для тех, кто их совершил, но и для лиц-адресатов в силу того, что они совершены *носителем публичной власти в отношении подвластных*. Что же касается *корпоративных актов, то они* отграничиваются от сделок тем, что несут на себе печать *воли коллективной* — общей воли всех лиц, участвовавших в его принятии, либо *воли их большинства*.

В случаях, *установленных законом или договором, на совершение некоторых сделок может требоваться чье-нибудь согласие*. Это — особый тип юридических актов. Общие правила о них содержатся в ст. 157.1 ГК. Согласия могут быть как *предварительными* (т.е. касаться будущих сделок), так и *последующими* (в отношении сделок, уже совершенных), также называемыми *актами одобрения*. Главное различие между ними в том, что *предварительное согласие до совершения сделки еще может быть отозвано, отзыв же согласия последующего ни при каких обсто-*

ательствах невозможен. Сделка, совершенная в нарушение правила о согласии, может быть признана недействительной (см. ст. 173.1).

Форма сделок. По общему правилу (п. 1 ст. 159 ГК) любая сделка может быть совершена *в устной форме*, при условии, что законодательством не предусмотрена ее недействительность по причине несоблюдения требования к письменной форме (п. 1 и 2 ст. 162). Согласно п. 1 ст. 161 в простой письменной форме должны совершаться, во-первых, «... (1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами; (2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки». Исключения составляют сделки, требующие нотариального удостоверения, а также сделки, перечисленные в п. 2 и 3 ст. 159 (см.). Норма п. 2 ст. 434 приводит ряд примеров заключения в простой письменной форме договоров: «... (1) путем составления одного документа, подписанного сторонами; путем обмена документами посредством (2) почтовой, (3) телеграфной, (4) телетайпной, (5) телефонной, (6) электронной или (7) иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору». Простая письменная форма сделки считается соблюденной также при заключении договора порядком, описанным п. 3 ст. 438, т.е. путем так называемых *конклюдентных действий*.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон (п. 2 ст. 163 ГК). Оно состоит в «... проверке законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном законом о нотариате и нотариальной деятельности» (п. 1 ст. 163). Ныне его роль играют Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462—1, согласно ст. 53—59 которых процедура нотариального удостоверения сделки предваряется совершением ряда действий, направленных на то, чтобы лично установить и удостоверить те фактические обстоятельства, которые имеют существенное значение для обеспечения законности совершаемой сделки, а также на то, чтобы убедиться в точном понимании ее участниками смысла и значения таковой.

По общему правилу несоблюдение *простой письменной формы* сделки *не влечет ее недействительности*, но затрудняет доказывание факта наличия и условий таковой, поскольку при возникновении подобных споров закон запрещает сторонам *ссылаться на свидетельские показания*, хотя и не лишает их права представлять письменные и иные доказательства (п. 1 ст. 162 ГК). Только в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет за собою ее недействительность (п. 2 ст. 162). Что же касается *нотариальной формы*, то ее несоблюдение *всегда влечет недействительность сделки*, независимо от того,

требуется ли нотариальная форма по закону или по соглашению. Такая сделка считается ничтожной (п. 3 ст. 163).

Некоторые письменные сделки (в основном, с недвижимостью, с патентными правами, правами на товарный знак и др.) нуждаются в **государственной регистрации** (п. 1 ст. 164 ГК). Существуют также сделки, подлежащие особой **негосударственной регистрации** (например, биржевые и внебиржевые сделки с некоторыми видами биржевых товаров). Наконец, корпоративное законодательство и законодательство об обращении эмиссионных ценных бумаг обязывает некоторых лиц **раскрывать информацию** о фактах совершения ими крупных сделок и сделок с заинтересованностью, а также об их существенных условиях.

§ 5. Объекты гражданских прав

Объекты гражданских прав — частный случай объектов правоотношений (см. об этом понятии § 5 гл. 1 настоящего пособия). **Объектами гражданских прав** называются *материальные и нематериальные субстанции*, свойства которых таковы, что *удовлетворяют законные интересы лиц-своих обладателей* и вместе с тем *предопределяют природу, содержание и динамику субъективных прав на такое удовлетворение*. Короче: **объекты гражданских прав** — это *материальные и нематериальные блага, удовлетворяющие имущественные и неимущественные интересы частных лиц — участников отношений, урегулированных гражданским правом*.

Для обозначения подавляющего большинства объектов гражданских правоотношений используется собирательный, весьма емкий и в то же время многозначный термин — **имущество**. Обыкновенными являются четыре следующих значения данного термина:

1) имущество — это *то же самое, что и вещи*, т.е. часть так называемого **актива** (см., напр., п. 1 ст. 209 ГК);

2) имущество представляет собой совокупность *вещей, требований вещей и денег* от других лиц и так называемое *иное имущество* — так называемый *gross- или брутто-актив* (см. ст. 128);

3) понятие имущества включает в себя не только *актив*, но также и *обязанности* в отношении имущества, т.е. не только актив, но и пассив — *брутто-актив, уменьшенный на сумму пассива* — *актив-нетто* или *чистый актив* (см. п. 2 ст. 132);

4) говоря об *имуществе* имеют в виду *все вообще объекты гражданских правоотношений, за исключением личных благ, все то, что является сферой частного господства*.

Сказанное означает, что всякое высказывание, оперирующее термином «имущество», необходимо толковать индивидуально, сообразно его контексту и назначению. Но основным, концептуальным, является, конечно, последнее значение данного термина. **Имущество** — это

все то, что **имеется в сфере юридически защищенного господства частного лица**, все то, что частное лицо **имеет в своей правовой власти**, все то, что принадлежит ему на известном субъективном праве, доставляющем тому возможность (правомочие) фактического господства над его объектом.

Внешнее разграничение имущества с иными объектами гражданских правоотношений (не являющимися имуществом) может быть проведено следующим образом: *имущество — вещи и любые иные, хотя бы и нематериальные блага, имеющие потребительную стоимость, оцениваемую в деньгах (поддающиеся денежной оценке)*. Утрата или умаление имущества могут быть *восстановлены* при помощи натурального или денежного возмещения, т.е. посредством *выдач иного имущества* взамен пострадавшего или *денежных выплат*, возвращающих нарушенное состояние в нормальное. Иные объекты гражданских правоотношений к имуществу не относятся, а связанный с ними интерес становится предметом *компенсации*.

ГК (ст. 128) перечисляет, как уже было отмечено, не исчерпывающим образом, возможные виды объектов гражданских прав, в то же время предлагая их определенную классификацию. Весь круг объектов гражданских прав законодателем поделен на:

- 1) *имущество и*
- 2) *объекты, не являющиеся имуществом.*

В состав *имущества* согласно ГК входят:

- а) *вещи*, включая деньги и документарные ценные бумаги;
- б) *иное имущество*, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги и имущественные права.

К числу *объектов, не являющихся имуществом*, ГК относит:

- а) результаты работ и оказание услуг;
- б) охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальную собственность);
- в) нематериальные блага.

По общему правилу *всякое имущество может находиться в экономическом обороте*, юридической формой которого является гражданский оборот. Однако существуют также (а) объекты *гражданских прав*, нахождение которых в *гражданском обороте* не допускается. Они называются *объектами, изъятыми из оборота*¹. Кроме того, существуют

¹ Их существование закреплялось п. 2 ст. 129 ГК, в редакции, действовавшей до вступления в силу Федерального закона от 02.07.2013 № 142-ФЗ. С его вступлением в силу и изменением редакции п. 2 ст. 129, категория объектов, изъятых из оборота, из Кодекса вроде бы исключена, но в силу указанного Федерального закона правовой режим объектов, изъятых из оборота, установленный в соответствии с прежней редакцией нормы, сохраняется и на будущее время. Таким образом, хотя появление новых категорий объектов, изъятых из оборота, более невозможно, нельзя сказать, что их нет совсем — они есть и будут до тех пор, пока не погибнут, не износятся или не сменят их правовой режим.

объекты частных прав, которые (б) могут принадлежать лишь определенным участникам гражданских правоотношений и могут находиться в обороте, но либо (1) только между этими участниками (например, публичными образованиями, унитарными предприятиями и т.п.), либо (2) с участием иных лиц, получивших соответствующее разрешение. Такие объекты называются объектами, ограниченными в обороте (п. 1 и 2 ст. 129 ГК). До настоящего времени их общий перечень установлен п. 1 Указа Президента РФ от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли»; подробный — актами, развивающим это положение, а именно Указом Президента РФ от 22.02.1992 № 179 и постановлением Правительства РФ от 10.12.1992 № 959 о перечне продукции, работ и услуг, а также отходов производства, запрещенных к свободной реализации.

Основной вид имущества — **вещи**. Они могут быть определены как *предметы материального мира, созданные или отвоєванные у природы человеческим трудом, заключающие в себе способность к удовлетворению человеческих потребностей и признанные законом в качестве объекта возможных социальных отношений, регулируемых гражданским правом*. При этом под предметами материального мира понимаются обособленные, определенные, пространственно завершенные, стабильные во времени и обладающие массой части (сгустки) вещества (материю). Синонимом термина «вещи» нередко является термин «имущество» в его самом узком из возможных значений; иногда понятие *вещи* отождествляют с понятием объектов гражданских правоотношений вообще — так было, например, в римском праве, где все многообразие объектов действительно сводилось к одним только вещам (или, во всяком случае, преимущественно к вещам).

Вещи характеризуются множеством юридически значимых свойств, в зависимости от которых осуществляются их *гражданско-правовые классификации*. Так, различают вещи:

- 1) движимые и недвижимые;
- 2) родовые (заменяемые) и индивидуальные (незаменяемые);
- 3) вещи, в обороте свободные и ограниченные;
- 4) потребляемые и непотребляемые;
- 5) делимые и неделимые;
- 6) главные и принадлежности;
- 7) простые и сложные;
- 8) капиталы и доходы (плоды).

Существует ряд вещей со *специальным гражданско-правовым режимом*, — земельные участки, здания и сооружения, помещения, объекты незавершенного строительства, самовольные постройки, товары, деньги, документарные ценные бумаги.

Земельный участок — это часть территории, ограниченная государственными органами по земельным ресурсам и землеустройству в порядке, установленном земельным законодательством (ст. 11.1 ЗК).

Возможные способы образования земельных участков как объектов гражданских правоотношений — в том числе посредством объединения, раздела существующих участков и выдела из них, а также их перераспределения — предусмотрены нормами гл. 11 (ст. 11.2—11.7) ЗК; принципы и ограничения, которые должны соблюдаться при образовании земельных участков — ст. 11.9 ЗК. *Вещные права на земельный участок распространяются на его поверхностный (почвенный) слой, и входящие в его границы замкнутые водоемы, а также находящиеся на нем растения, если иное не установлено законом (п. 2 ст. 261 ГК). Осуществление прав на земельный участок ограничивается его целевым назначением (п. 2 ст. 260 ГК; п. 1 ст. 7 ЗК).*

Строения (постройки) включают здания и сооружения. **Здание** — это наземная капитальная (возведенная на фундаменте) постройка (строение), которая состоит из таких конструктивных элементов, как стены и крыша (кровля), обладает полезной внутренней вместимостью, используемой для размещения людей, не связанного с техническим и коммерческим обслуживанием самой постройки. Здание — *средство для достижения каких-то особых, лежащих вне самого этого здания, целей — комфортного проживания лиц, рационального размещения и обслуживания производств, эффективного хранения товаров, содержания животных и птиц, выполнения работ, оказания услуг и иной подобной деятельности.* В отличие от здания **сооружение** представляет собой капитальное (но при том не обязательно наземное — существуют подземные, подводные, надземные и даже внеземные (космические) сооружения!) строение, хозяйственное назначение которых реализуется за счет их полезных технических, либо коммерческих свойств, безотносительно к тому, существует ли возможность размещения внутри него людей, не связанных с его техническим или коммерческим обслуживанием.

Помещение — это конструктивно обособленная (ограниченная стенами, полом и потолком) часть вместимости строения, морского или воздушного судна, которая, несмотря на свою неразрывную физическую связь со строением или судном, может быть самостоятельно (т.е. обособленно или независимо от иных аналогичных частей соответствующей недвижимой вещи) использована *по своему собственному целевому назначению.*

В зависимости от *назначения* на практике выделяются самые разнообразные виды помещений; так, помещения, располагающиеся внутри зданий, принято подразделять на *жилые* (предназначенные для проживания граждан и пригодные для этого с точки зрения санитарных и технических требований — см. ст. 15—17 ЖК) и *нежилые* (не предназначенные для этого); здание, более половины которого занято жилыми помещениями, называется *жилым зданием*. Помещения внутри сооружений могут быть *только нежилыми*.

Объектами незавершенного строительства считаются здания и сооружения, которые находятся на стадии строительства (возведения) и не могут быть использованы по своему целевому назначению. По разъяснению Пленума ВС РФ (абз. 5 п. 38 постановления от 23.06.2015 № 25) внешним признаком, *минимально необходимым* для признания такого рода объекта недвижимой вещью является полное завершение работ по сооружению его фундамента (или аналогичных). Верхней границей — моментом, когда объект все еще остается *не завершен* строительством — является отсутствие в его отношении подписанного заказчиком, и (или) органами государственной власти и местного самоуправления акта его приемки и ввода в эксплуатацию. Объекты незавершенного строительства, не имеющие прочной связи с землей (законченного сооружением фундамента), рассматриваются как движимые вещи (строительные материалы).

Самовольные постройки. Строения — здания, сооружения, объекты незавершенного строительства — признаются *недвижимыми вещами* независимо от государственной регистрации права собственности на таковые (абз. 3 п. 38 постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25), но вот *объектами гражданского оборота* — только при условии *такой регистрации* (ст. 219 ГК). Она может быть осуществлена только в том случае, если строение возведено *законно*, т.е. на предоставленном для этой цели земельном участке, с получением необходимого для этого разрешения, а также с соблюдением градостроительных и строительных норм и правил. Строение, возведенное с нарушением любого из названных принципов, называется *самовольной постройкой*. Ее гражданско-правовой режим определяется нормами ст. 222 ГК и п. 22—31 постановления Пленумов ВС и ВАС РФ от 29.04.2010 № 10/22.

Товары — в первую очередь заменимые (определенные родовыми признаками) движимые вещи (сырье, материалы, запчасти, готовые изделия и т.п.), являющиеся предметом либо постоянных, систематически удовлетворяемых производственных нужд, либо предметом торговли — особого рода бизнеса (ср. словоупотребление в п. 1 ст. 454 и § 1, 2 гл. 30 ГК РФ со словоупотреблением в ст. 503 и § 3, 4 той же гл. 30 ГК), то есть особого рода объект гражданских прав (разновидность вещей). Почему «особого»? Потому, что определение объекта оборота как массы однородных вещей свидетельствует, как минимум, о затруднительности, а то и о невозможности облечения этого оборота в традиционные абсолютно-правовые формы, в том числе — в форму права собственности и ограниченных вещных прав. Такая трактовка понятия товаров становится центром притяжения правовых норм, регулирующих не их обращение, то есть — и почвой, и поводом для **обособления материала торгового права**.

Деньги (валюта, или, иначе, наличные) (ст. 140 ГК, ст. 27, 29, 30 Федерального закона «О Центральном банке РФ (Банке России)» — это бумажные банковские билеты (банкноты, купюры) и металлические монеты, обладающие, во-первых, *нарицательной (номинальной) стои-*

мостью, выраженной в национальной денежной единице России (рублях (условное обозначение — р)) и, во-вторых, исключительной силой законного платежного средства, т.е. обязательностью к приему по нарицательной стоимости на всей территории государства-эмитента (Российской Федерации) его резидентами в любые платежи, в том числе для зачисления на счета и для переводов. *Не удостоверяя никаких субъективных гражданских прав по отношению к их эмитенту банкноты и монеты принимаются во все платежи на всей территории России ее резидентами по их нарицательной стоимости не потому, что к этому вынуждает экономический оборот, а оттого, что таково предписание положительного закона.*

Документарной ценной бумагой называется документ, удостоверяющий относительное субъективное гражданское имущественное право, осуществление и передача которого возможны только при предъявлении данного документа надлежащему лицу или передаче его приобретателю (абз. 1 п. 1 ст. 142 ГК). Необходимость предъявления документарной ценной бумаги для осуществления удостоверенного ею права, равно как и необходимость ее передачи для передачи этого права, образуют содержание так называемого начала презентации или презентационной природы. Презентационная природа — то ключевое свойство, которое отражает в себе тесную связь права с удостоверяющей ее бумагой, благодаря которому ценные бумаги заняли особое место в системе объектов гражданских прав. Связь эта выражается в том, что без ценной бумаги удостоверенное ею право не может быть ни осуществлено, ни передано.

К числу объектов гражданских прав — **нематериальных благ** принято относить, во-первых, *блага-объекты личных неимущественных отношений*. Так, согласно п. 1 ст. 150 ГК такие неимущественные блага, как «жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, неприкосновенность жилища, личная и семейная тайна, свобода передвижения, свобода выбора места пребывания и жительства, имя гражданина, авторство, иные нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона...» могут быть обозначены словосочетанием «нематериальные блага».

Во-вторых, к числу нематериальных благ относятся также *результаты интеллектуальной (творческой) деятельности* — объекты не только личных неимущественных отношений, но и отношений их коммерческой эксплуатации, оформляемых *исключительными правами*.

В-третьих, надлежит принять во внимание и факт отнесения ст. 128 ГК к числу *нематериальных* (хотя и имущественных (!)) объектов гражданских правоотношений таких ценностей, как *безличные денежные средства и бездокументарные ценные бумаги*.

§ 6. Представительство

Общие положения. Термин «представительство» обозначает два различных понятия. Во-первых, *представительство* — это *гражданско-правовая форма*, содержанием которой является юридическая возможность одного лица (представителя) действовать *от имени, в интересах и за счет другого лица (представляемого)*, возникающая из договора, акта уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, либо в силу закона. Данная юридическая возможность называется *полномочием*. Во-вторых, *представительством* называется *деятельность представителя, направленная на реализацию предоставленной ему юридической возможности*, т.е. осуществляемая в рамках принадлежащего ему полномочия.

Сделка, совершенная представителем от имени представляемого, создает, изменяет или прекращает гражданские права и обязанности *непосредственно у этого последнего — представляемого* (см. п. 1 ст. 182 ГК). В этом — сущность представительства. Действия совершаются *представителем*, а *гражданско-правовые последствия этих действий* падают на *представляемого*; участник сделки (договора) — представитель, участник *правоотношений* — представляемый; представитель должен обладать способностью к совершению сделки, представляемый — способностью к участию в правоотношениях, из этой сделки возникающих. Представитель участвует в сделке, но не участвует в правоотношениях, ею созданных; представляемый же, напротив, становится участником правоотношений из сделки, совершенной его представителем, но не принимает участия в самой этой сделке.

По основаниям своего установления представительство подразделяется на три вида — *договорное (добровольное)*, *должностное* и *законное*. Добровольное представительство возникает из договора между представителем и представляемым и преследует целью удовлетворение интереса представляемого в умножении своей юридической личности, в распространении сферы своего правового господства за пределы фактического места нахождения. Отношения добровольного представительства могут прекратиться отказом от них любой из сторон. Представительство законное возникает и прекращается только с наступлением юридических фактов, указанных в законе (независимо от волеизъявления представляемого), и имеет целью обеспечение не только интересов представляемых граждан, но также и интересов лиц, связанных с ними гражданскими правоотношениями, а также общественного интереса в целом. Должностное представительство основывается на *ненормативном административном акте*, определяющем как область деятельности представителя, так и содержание его полномочий.

Представительские полномочия могут быть удостоверены одним из четырех следующих способов: (1) *доверенностью*; (2) *документом установленного законом образца* (свидетельством о рождении, об уста-

новлении отцовства, удостоверением опекуна или попечителя); (3) *ненормативным* (административным или корпоративным) *актом*, или же (4) *обстановкой*, в которой действует представитель (продавец, кассир, гардеробщик, кладовщик и т.п.). При этом согласно новой редакции п. 4 ст. 185 ГК РФ значение доверенности — письменного полномочия (документа о полномочиях) — может иметь не только доверенность в собственном смысле этого слова, но и иной документ о полномочиях, а именно — (а) *договор* (в том числе между представителем и представляемым, а также между представляемым и третьим лицом) и (б) *решение собрания*. К таким договорам и решениям применяются нормы ГК РФ о доверенности, «если иное не установлено законом или не противоречит существу отношений».

Представительство в строгом смысле слова — это *институт гражданского (частного) материального права*. Предметом представительского полномочия может быть, следуя буквальному толкованию п. 1 ст. 182 ГК, только сделка; практика, конечно, придерживается расширительного результата толкования, т.е. признает возможность совершения представителем *не только сделок, но и всяких вообще юридически значимых правомерных действий*. От такого — частноправового материального — представительства следует отличать *представительство в публичном, в частности, в процессуальном праве*. Для каждой области законодательства это будет *самостоятельный институт*, не являющийся разновидностью представительства общегражданского и регулируемый исключительно специальными, на сей счет устанавливаемыми нормами и правилами (см. об этом ст. 48—54 ГПК, ст. 59—63 АПК; ст. 26—29 НК, ст. 25.3—25.5 КоАП, ст. 54—58 КАС РФ и др.).

Добровольное представительство. Добровольное представительство по сфере своего применения, своим задачам и содержанию обыкновенно разделяется на *лично-доверительное (фидуциарное)* и *коммерческое*. По общему правилу, *отношения добровольного представительства являются фидуциарными*, что вполне естественно и объясняется их задачами — созданием гражданско-правовых последствий *на чужое имя*. Гарантией добросовестности представителя (его деятельности не за страх, а за совесть) могут служить только его личные (неюридические) отношения с представляемым, основой которых является взаимное доверие наивысшей степени. Но можно сконструировать и такое представительство, которое будет осуществляться не за совесть, но за страх; как правило, это — страх не получить вознаграждения. Гарантией добросовестности представителя в таком представительстве будет его расчет на вознаграждение со стороны представляемого в случае надлежащей деятельности. Такое представительство называется (в противовес фидуциарному) *коммерческим*; о специфике, отличающей его от представительства общегражданского (фидуциарного) — см. ст. 184 ГК.

Представительство на основании т. н. *безотзывной доверенности* — см. недавно введенную в Кодекс ст. 188.1 — несмотря на все

свои особенности остается *частным случаем фидуциарного представительства*. Об этом свидетельствует тот факт, что безотзывная доверенность (согласно абз. 2 п. 1 ст. 188.1) и выдана-то может быть далеко не всегда — только в случаях, прямо предусмотренных ГК; соответственно, она «...*в любом случае (!) может быть отменена* после прекращения того обязательства, для исполнения или обеспечения исполнения которого она выдана, а также в любое время в случае злоупотребления представителем своими полномочиями, равно как и *при возникновении обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что данное злоупотребление может произойти*».

Законное представительство. Возникновение и существование законного представительства связывается отечественным законодателем с недостатками в дееспособности физических лиц, вызванными (1) их *несовершеннолетием*; (2) *ограничением их дееспособности* или (3) *признанием недееспособными*. Недостаточность частичной дееспособности несовершеннолетних граждан восполняется при помощи дееспособности их *родителей* или *усыновителей*, а при их отсутствии — *опекунов* (для малолетних детей) или *попечителей* (для несовершеннолетних, не являющихся малолетними). Недостаточность *ограниченной дееспособности* восполняют лица, также называемые *попечителями*; наконец, *отсутствие дееспособности* у гражданина, признанного недееспособным, восполняют лица, называемые *опекунами*. Нужно, значит, различать следующие *виды законных представителей*: (1) родители и усыновители; (2) опекуны и попечители над несовершеннолетними гражданами; (3) собственно попечители (над ограниченно дееспособными гражданами) и (4) собственно опекуны (над гражданами, признанными судом недееспособными).

Правовое положение *родителей* и *усыновителей* как законных представителей своих (усыновленных) детей (п. 1 ст. 64 СК) определяется нормами гл. 12 и 19 СК и содержательно мало чем друг от друга отличается (см. п. 1 ст. 137 Кодекса). Отличительная черта данного вида законного представительства в том, что оно выражается в *осуществлении родительских прав и исполнении родительских обязанностей*. Главные из них — права и обязанности по (1) *защите* (ст. 64 СК) и (2) *воспитанию* детей (ст. 63). Затем, родители и усыновители несут также *обязанность содержания своих детей* (п. 1 ст. 60, ст. 80—86 СК); наконец, родители (усыновители) имеют *ряд прав на имущество* своих (усыновленных) *детей*.

Опеку и попечительство объединяет *общая юридическая цель*, какой признается «...защита прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан» (п. 1 ст. 31 ГК). Отличает их мера или направление необходимой защиты, которая может (да и должна быть) различной. Так, гражданам, которые настолько социализированы, что способны участвовать в гражданском обороте самостоятельно, достаточно помощи в виде *дачи согласия или одобрения совершаемых ими сделок* (да и то далеко не всех). Этим занимаются **попечители** (п. 2 ст. 33

ГК). Граждан же, не способных понимать юридическое значение своих действий, можно уберечь от их вредных последствий только *вполне заменяя их в гражданском обороте*, т.е. совершая сделки и иные юридические действия, ему необходимые, *за него* (вместо него). На этом — более ответственном направлении — действуют *опекуны* (п. 2 ст. 32 ГК). В своих сферах «...опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, *без специального полномочия*» (п. 2 ст. 31 ГК).

Должностное представительство. Оно осуществляется должностными лицами органов государственной власти и местного самоуправления, а также *лицами, уполномоченными к совершению гражданско-правовых действий от имени организаций* — субъектами частного права — их учредительными документами либо законом, т.е. гражданами, исполняющими функции органов юридических лиц. Должностные лица в публично-правовом смысле, а также лица, занимающие должности в органах юридических лиц, рассматриваются гражданским правом (по отношению к посторонним лицам) как *элементы (составные части) соответствующих органов и организаций*. Это означает, что в юридическом отношении не только последствия, но и *сами действия* должностных лиц рассматриваются как *действия тех самих органов (организаций)*, к которым данные лица принадлежат. Это существенным образом отличает их от *представителей*, в которых гражданское право видит вполне самостоятельных в юридическом отношении субъектов, не сливающихся с представляемыми, и действия которых оно четко отделяет от действий самих представляемых. Это обстоятельство предопределяет различия в правовых последствиях сделок, заключенных за пределами полномочий органами юридических лиц и представителями (ср. п. 1 ст. 174 со ст. 183 ГК).

§ 7. Осуществление и защита гражданских прав

Осуществление права — это процесс совершения правомерных юридических действий, *содержательно соответствующих тем правомочиям, которые составляют осуществляемое субъективное право*; короче — *реализация возможностей, заключенных в содержании осуществляемого права*. В осуществлении — суть субъективного права; само по себе, т.е. вне связи со своим реальным осуществлением, субъективное право обычно не имеет смысла. В связи с этим говоря об осуществлении субъективных прав, особое внимание уделяют такому его необходимому условию, как *обеспечение исполнения корреспондирующей субъективному праву юридической обязанности*. *Осуществление права* может происходить только путем совершения правомерных действий, причем, действия эти могут иметь, как нам представляется, только юридический характер (гражданско-правовые последствия).

Осуществление субъективного гражданского права представляет собой **частное дело обладателя этого права**. То, что он в течение какого-то времени не осуществляет принадлежащего ему права, не означает, что это право ему не нужно. Надлежит различать отказ *от осуществления* права и отказ *от самого права*. То, что некто не осуществляет принадлежащего ему субъективного гражданского права, само по себе еще не означает, что это право управомоченному лицу не нужно; следовательно, отказ от осуществления субъективного гражданского права (выраженный ли прямо или в одних только фактических действиях правообладателя — безразлично) *не влечет прекращения этого права*, за исключением случаев, предусмотренных законом (п. 2 ст. 9 ГК). Возможно, однако, отказаться от *самого права* (а не от одного только его осуществления) *в целом*: такое намерение *никогда не может предполагаться и должно быть прямо выражено управомоченным*; его формой могут быть акты предоставления отступного (ст. 409 ГК), зачета (ст. 410—412) и прощения долга (ст. 415), новации (ст. 414), дарения (ст. 572), и, наконец, перемены лиц — обладателей субъективных прав.

Исполнение юридической обязанности — это совершение обязанным лицом определенного действия, составляющего содержание соответствующей обязанности, либо воздержание от совершения определенного действия. Будучи лишь одной из форм обеспечения гражданских прав (наряду с принципами нерушимости правоспособности и неприкосновенности гражданских прав, а также с состоянием неправа (бесправия)), юридическая обязанность отличается от них, в первую очередь, определенностью содержания: предметом обязанности всегда является *определенное действие*, либо воздержание от *определенного действия*. Учение о принципах (правилах) исполнения *юридических обязанностей вообще* в науке не разработано, но его способно заменить учение *обязательств, точнее — обязанностей, обеспечивающих обязательственные права (требования)*.

Действия, совершаемые во имя осуществления субъективных гражданских прав и в ходе исполнения юридических обязанностей, должны быть **разумными**, т.е. *рациональными, осмысленными, логичными и целесообразными (объяснимыми) с точки зрения тех конкретных социально-экономических условий, в которых находится действующий субъект*. Вопрос разумности — вопрос обстоятельств каждого конкретного случая. Одно и то же действие может получить качественно различную оценку в различных условиях. Поэтому *разумность не доказывается* — она всегда служит предметом предположения (презумпции). Лицо, ссылающееся на чью-то неразумность, обязано доказать свое утверждение, т.е. привести факты, свидетельствующие о нерациональности, нелогичности или нецелесообразности поведения контрагента. Неразумное исполнение гражданско-правовых обязанностей является поводом к упреку в их *ненадлежащем исполнении*; неразумная реали-

зация субъективных гражданских прав может стать основанием для отказа в их судебной защите (п. 2 ст. 10 ГК).

Добросовестность — такое состояние частного лица, при котором оно не знает и не может знать о существовании факта, придающего собственному действию данного лица или действию его контрагента значение действия противоправного. Коротко: добросовестность — это извинительное незнание частного лица о юридическом факте, вследствие которого лицо либо само совершает, либо полагается на такие действия других лиц, которые объективно являются неправомерными, но в глазах этого лица (благодаря незнанию о факте) имеют вид действий правомерных. В случаях, предусмотренных законом, добросовестность может «извинить» заблуждавшееся лицо настолько, что его действие (например, добросовестное приобретение вещи, отчужденной неуправомоченным лицом — см. ст. 302 ГК) несмотря на свой неправомерный характер, производит те же самые юридические последствия, которые оно имело бы, если бы было действием правомерным. Подобно разумности добросовестность не доказывается. Она — предмет презумпции. Лицо, ссылающееся на чью-то недобросовестность для того, чтобы воспрепятствовать приобретению доставляемого ею блага, обязано доказать факты, свидетельствующие о реальном или должном знании контрагента о юридически значимом факте (в частности, об отсутствии у отчуждателя вещи права распоряжаться таковой).

Всякие гражданско-правовые способности и возможности, в первую очередь, субъективные права, должны осуществляться и защищаться в **определенных, очерченных законах границах** (пределах). К их числу относятся границы (1) временные, (2) целевые, (3) ограничения по способам (средствам) реализации гражданских прав; руководствуясь вышеизложенным, сюда следует добавить еще (4) границы, выражающиеся в характеристиках лиц, осуществляющих права и сами действия по их осуществлению (т.е. границы, заключающиеся в принципах разумности и добросовестности). Логический анализ традиционно выделяемых границ (пределов) свидетельствует о том, что только три из них — цель, разумность и добросовестность — действительно относятся к процессу осуществления прав. Выход же за иные «пределы» будет выходом за рамки самого права, т.е. совершением действия, на которое лицо права не имеет. В современных условиях вопрос о пределах осуществления гражданского права сводится, по сути, лишь к вопросу о цели его осуществления — удовлетворении эгоистических потребностей частного лица — своего носителя. При достижении этой цели важно: (1) не нарушать прямых запретов или ограничений закона и (2) не мешать достижению целей другим частным лицам.

Меры гражданско-правовой охраны — это правомерные действия управомоченного лица, направленные на предупреждение нарушения его гражданского права или затруднение такового. Совершение соответствующих действий составляет процесс **гражданско-правовой охраны** субъективных прав — органическую составляющую процесса

осуществления прав. Меры гражданско-правовой охраны принято подразделять, подобно тому, как подразделяются всякие вообще действия по осуществлению права, на *фактические* и *юридические*. К числу *фактических* принято относить действия управомоченного лица, затрудняющие нарушение права посредством посягательства на его материальный объект (материальную форму идеального объекта) либо доступ к или воспроизведение информации, составляющей содержание идеального объекта; к числу *юридических* — такие средства, которые имеют целью повлиять на отношение потенциального нарушителя к своему неправомерному деянию либо создать себе дополнительные гарантии возмещения вреда на случай, если все-таки правонарушение состоится (способы обеспечения исполнения, задержание исполнения встречного, угрозы применения мер публичного принуждения и юридической ответственности, иски и жалобы, направленные на предупреждение нарушения и вреда и т.п.).

Наряду с *осуществлением* права — использованием его в нормальном, если можно так выразиться, в «естественном» состоянии, юридическая наука выделяет понятие о различного рода действиях (мерах, способах), направленных на (1) *пресечение* совершающегося правонарушения; (2) *минимизацию* его вредоносных последствий и (3) *восстановление* положения, существовавшего до нарушения субъективного гражданского права путем *возмещения убытков* или *выплаты компенсации*. Такие действия называются *мерами* или *способами защиты гражданских прав*, а процесс применения таких мер — процессом *защиты гражданских прав*. В зависимости от того, участвуют ли в этом процессе компетентные государственные органы или нет, различают *юрисдикционную форму защиты* и *самозащиту гражданских прав*; наконец, в рамках юрисдикционной формы защиты различают защиту гражданских прав *в административном* и *в судебном порядке*.

Принцип судебной защиты гражданских прав составляет одну из общепризнанных характеристических черт метода частноправового регулирования и означает, что *любое нарушение любого гражданского субъективного права* (п. 1 ст. 1, п. 1 ст. 11 ГК) *является основанием для его судебной защиты*. Если есть субъективное право, то должна существовать и возможность его судебной защиты; иное может быть установлено только законом. Суд не может отказать в защите нарушенного субъективного гражданского права со ссылкой на то, что закон прямо не предусматривает способа или порядка такой защиты или не регулирует отношений, правовой формой которых является нарушенное субъективное право — в подобных случаях суд обязан самостоятельно сконструировать норму, регламентирующую спорные отношения и, руководствуясь ею, найти и применить способ защиты, сообразный обстоятельствам нарушения, хотя бы и прямо не предусмотренный законом для случаев данного рода, но не противоречащий ему.

Перечень *способов судебной защиты гражданских прав* содержится в ст. 12 ГК РФ и включает в себя такие способы, как (1) при-

знание права; (2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права; (3) пресечение действий, нарушающих право; (4) признание недействительной сделки и (или) применение последствий ее недействительности; (5) признание недействительным решения собрания; (6) признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; (7) присуждение к возмещению убытков; (8) присуждение к уплате неустойки; (9) присуждение к уплате процентов; (10) присуждение к уплате компенсаций или иных сумм; (11) понуждение к исполнению обязательства в натуре; (12) другие способы, предусмотренные законом.

Следует помнить, что возможность судебной защиты права по иску обыкновенно ограничивается в своем существовании так называемой *исковой давностью*. **Исковая давность** — это срок, истечение которого является одним из условий прекращения права на постановление судом решения, удовлетворяющего иск — права на иск (искового притязания) (ст. 195 ГК). Исковая давность относится к категории императивно определенных законных сроков. Это означает, что ее протяженность (продолжительность) может устанавливаться *только законом* в узком смысле слова и не может быть ни сокращена, ни увеличена ни частными соглашениями, ни иными правовыми актами; то же относится к порядку ее исчисления, основаниям приостановления и прерыва (ст. 198). По своей продолжительности различают *общую* и *специальную* исковую давность. Продолжительность *общей* исковой давности составляет **три года**, исчисляемые, по общему правилу, со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 196, п. 1 ст. 200); *специальной* исковой давности — может быть различной и зависит от вида погашаемого ею права на иск и может быть как менее, так и более продолжительной по сравнению с давностью общей (п. 1 ст. 197). В любом случае — с какого бы момента исковая давность ни начала течь, независимо от приостановления или прерыва ее течения, она — согласно п. 2 ст. 196 — всегда будет считаться истекшей по прошествии **десяти лет** со дня нарушения (а для обязательств — возникновения) соответствующего права.

Медиация (примирительная процедура) — это посредничество в разрешении споров и направлена в первую очередь на то, чтобы склонить участников гражданско-правового спора к его разрешению посредством соглашения. В этом смысле медиацию трудно причислить к способам *защиты прав в ее чистом виде*: достигая (с помощью посредника) договоренности об изменении спорных правоотношений, их участники не защищают нарушенных прежде прав, но отказываются от них (полностью или в части), удовлетворяя свой интерес за счет приобретения каких-то новых прав или соответственного изменения (уменьшения) прав контрагентов. Если подобное урегулирование конфликта и считать защитой, то только в каком-то специфическом смысле. Отношения в сфере медиации регулируются у нас Федераль-

ным законом от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

Третейское разбирательство осуществляется по правилам, установленным Законом РФ от 07.07.1993 № 5338—1 (для споров в сфере внешней торговли) «О Международном коммерческом арбитраже» и Федеральным законом от 24.07.2002 № 102ФЗ «О третейских судах»; конкретные процедуры определяются внутренними документами (Регламентом и Положением) постоянно действующего третейского суда (п. 1 и 2 ст. 19 Федерального закона «О третейских судах») или соглашением сторон, а в части, им не урегулированной — самим третейским судом *ad hoc* (абз. 2 п. 3 ст. 19 Закона). Вопрос о *юрисдикции* третейских судов разрешается на основании особой договоренности сторон спорного общественного отношения, называемой *третейским соглашением* или *арбитражной оговоркой* (ч. 3 ст. 3 ГПК; ч. 6 ст. 4 АПК; ст. 5, 7 Федерального закона «О третейских судах», ст. 7, 16 Закона РФ «О Международном коммерческом арбитраже»).

Согласно п. 2 ст. 11 ГК защита гражданских прав **в административном порядке** — т.е. защита при посредстве органов прокуратуры, государственных органов исполнительной власти и муниципальных органов, их должностных лиц, а также организаций и лиц, выполняющих публично-правовые функции — возможна лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. Важная роль в деле административной защиты гражданских прав принадлежит (1) органам *Прокуратуры* (см. об этом ст. 23—25.1, 35 Федерального закона от 17.01.1992 № 2202—1 «О прокуратуре РФ»; ст. 45 ГПК и ст. 52 АПК РФ); (2) органам *полиции* (см. подпункты 3—7, 11, 12, 20, 21, 23—25, 37, 38, 41 п. 1 ст. 12 Федерального закона от 07.02.1011 № 3-ФЗ «О полиции»); (3) *Федеральной службе судебных приставов* — ФССП России (см. ст. 1, п. 1 ст. 4, ст. 11, 12, 14 Федерального закона от 21.07.1997 № 118ФЗ «О судебных приставах»); а также (4) *нотариусам* (см. ст. 16 и сл. Основ законодательства РФ о нотариате от 11.02.1993 № 4462—1).

Самозащита представляет собой *правомерные действия управомоченного лица, направленные на прекращение наличествующего (длящегося) процесса гражданского правонарушения, и (или) на уменьшение вредоносных последствий этого процесса (ст. 14 ГК)*. Вопреки противоположному (ограничительному) толкованию этой нормы в абз. 2 п. 10 постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25 действующее законодательство (в т.ч. ст. 14, 1066, 1067 ГК) не ограничивает действия по самозащите гражданских прав только такими, которые влияют на одно лишь имущество правонарушителя. Самозащита основательна всегда, если налицо *умаление частноправовой сферы*, а что стало его причиной — это уже неважно. Не обязательно, чтобы процесс умаления был «запущен» противоправным посягательством — он может стать и следствием *события*, и даже неосторожных действий *самого потерпевшего*. Самозащита непосредственно воздействует либо на само посягающее лицо, либо на принадлежащие ему вещи, и лишь

весьма редко — на его имущественные права: последняя разновидность мер самозащиты обыкновенно изучается отдельно под названием *мер оперативного воздействия*. Действия по самозащите гражданских прав должны быть (1) *соразмерны* характеру нарушения прав и его возможным последствиям, а также (2) *минимально необходимы* для достижения поставленной цели. Применение каждой из этих границ составляет колоссальную проблему¹, из-за которых самое практическое использование и эффективность самозащиты находятся под большим вопросом.

¹ Существо этой проблемы в том, что в своем стремлении предотвратить перерастание самозащиты в самоуправство (см. далее), российские суды повсеместно рассматривают вопросы соразмерности и минимальной необходимости с *объективной* точки зрения, в то время, как лица, которым приходится претерпевать умаление своей юридической сферы, обычно не располагают ни временем, ни квалификацией, ни иными возможностями, потребными для ее применения. В результате те действия, которые самим потерпевшим представляются соразмерными и абсолютно необходимыми (единственно возможными) в данной конкретной ситуации, судами зачастую расцениваются как действия противоправные, в рамки самозащиты не укладывающиеся.