

МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФГБОУ ВО «Кубанский государственный
аграрный университет имени И. Т. Трубилина»

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ
ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Учебное пособие

Краснодар
КубГАУ
2020

УДК 347 (075.8)

ББК 67.404

А38

Рецензенты:

С. В. Тычинин – зав. кафедрой гражданского права и процесса Белгородского государственного национального исследовательского университета, д-р юр. наук, профессор;

Ю. Г. Лескова – зав. кафедрой предпринимательского, трудового и корпоративного права ИПиНБ РАНХиГС, д-р юр. наук, профессор

Камышанский В. П.

А38 Актуальные проблемы гражданского права : учеб. пособие / В. П. Камышанский, С. В. Новикова, Е. Ю. Руденко, Д. В. Степанов. – Краснодар : КубГАУ, 2020. – 90 с.

ISBN 978-5-907373-33-4

В учебном пособии рассматриваются основные теоретические и практические проблемы отдельных институтов общей части гражданского права, которые претерпели существенные изменения в процессе модернизации Гражданского кодекса РФ. Содержится анализ наиболее сложных теоретических и практических проблем предмета и метода гражданского права, гражданского правоотношения, правового режима объектов гражданских прав, обязательственного права и учения о договоре.

Предназначено для магистрантов направления «Юриспруденция». Может быть использовано также при обучении студентов-бакалавров и аспирантов.

УДК 347 (075.8)

ББК 67.404

© Камышанский В. П. (Глава 1, 4),
Новикова С. В. (Глава 4),
Руденко Е. Ю. (Глава 2, 3, 5),
Степанов Д. В. (Глава 1, 4), 2020

© ФГБОУ ВО «Кубанский
государственный аграрный
университет имени
И. Т. Трубилина», 2020

ISBN 978-5-907373-33-4

ВВЕДЕНИЕ

Принятие нового Гражданского кодекса Российской Федерации и последующая его модернизация в условиях формирования новых рыночных отношений, которые проходят последние четверть века, позволили приблизить гражданское законодательство к потребностям активно развивающегося гражданского оборота в России. Вместе с тем стремительное обновление гражданского законодательства, потребность в формировании устойчивой правоприменительной практики, появление целого ряда новых институтов гражданского права требуют выработки новых подходов в сфере повышения эффективности правового регулирования рыночных отношений, обеспечения прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Анализ наиболее важных правовых проблем гражданского права посвящены отдельные главы учебного пособия.

Успешное толкование и применение норм гражданского права требует усвоения сущности идеологии модернизации гражданского законодательства, уточнения границ предмета и метода гражданского права, как самостоятельной отрасли законодательства. Раскрывая понятие и сущность гражданского права, невозможно ограничиваться исключительно его отличиями от публичного права. Не менее важное значение имеют изучение и выявление общих явлений и признаков норм частного и публичного права, методологий толкования источников гражданского права.

Нуждаются в уточнении вопросы содержания правового статуса субъектов гражданских правоотношений и их соотношение с понятием «правосубъектность», в том числе уточнение содержания правового статуса индивидуального предпринимателя, главы крестьянского (фермерского) хозяйства, а также некоторые вопросы гражданско-правового статуса публичных образований.

Появление новых объектов гражданских прав и их вовлечение в гражданский оборот требует тщательного анализа правового режима цифровых прав, единых недвижимых комплексов, объектов незавершенного строительства.

Особую актуальность приобретают вопросы повышения эффективности гражданско-правовых средств и способов защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Приоб-

ретения практических навыков применения различных форм и способов защиты гражданских прав, в том числе на основе изучения зарубежного опыта. В учебном пособии рассматриваются особенности защита прав лица в обязательствах из причинения вреда и неосновательного обогащения. В силу расширения публично-правовых начал в регулировании предпринимательской и иной экономической деятельности заслуживает внимания анализ правового механизма компенсации ущерба, причиненного органами государственной власти и местного самоуправления.

Обозначенные вопросы, а также ряд других вызывают необходимость тщательного исследования гражданских правоотношений для более подробного и эффективного нормативно-правового регулирования отношений, возникающих между субъектами гражданского оборота. В связи с этим правовая подготовка специалистов, работающих в энергетической сфере, приобретает существенное значение.

Целью учебного пособия является формирование у обучающихся комплексных теоретико-прикладных знаний в усвоении наиболее актуальных проблем современного гражданского права, выработке навыков анализа определенных правовых ситуаций и формирования авторского видения путей их разрешения. Пособие призвано оказать помощь магистрантам, обучающимся по направлению «Юриспруденция», в изучении наиболее сложных вопросов курса, а также в поиске нормативно-правовых источников, правоприменительной практики, научной доктрины при подготовке к практическим занятиям и экзамену.

Учебное пособие «Актуальные проблемы гражданского права» адресовано в первую очередь магистрантам с целью обеспечения наиболее успешного усвоения учебного материала по одноименному учебному курсу в рамках основной профессиональной образовательной программы подготовки магистрантов по направленности «Гражданское право, семейное право, международное частное право».

Следует иметь в виду, что нормативные акты приведены в пособии по состоянию **на 6 мая 2020 г.** Поэтому при подготовке к занятиям следует убедиться, не внесены ли в них изменения и дополнения. Не исключена возможность и принятия новых нормативных актов.

ГЛАВА 1. РАЗВИТИЕ ОБЩИХ ПОЛОЖЕНИЙ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Понятие гражданского права.

Еще со времен античного Рима все юридические нормы принято было разделять на публичные и частные. Публичное право (*jus publicum*) регулирует отношения, затрагивающие властные отношения государства и общества. Частное право (*jus civil* или *jus privatum*) регулирует отношения, затрагивающие обособленные интересы отдельно взятых граждан или их объединений. Гражданское право является отраслью частного права. Как юридическая категория гражданское право имеет несколько значений в зависимости от того, что именно является предметом его изучения. Под гражданским правом следует понимать: отрасль российского права как систему норм; гражданское законодательство как систему федеральных законов; науку как систему знаний о закономерностях гражданско-правового регулирования общественных отношений; учебную дисциплину как систему знаний о гражданском праве.

Гражданское право как отрасль российского права – совокупность правовых норм, регулирующих основанные на равенстве (а в случаях прямо предусмотренных законом и на властном подчинении одной стороны другой), автономии воли и имущественной обособленности участников гражданского оборота имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. *Гражданское право как наука* – система знаний о гражданско-правовых явлениях, а также деятельность, направленная на получение новых знаний, выявление закономерностей правового регулирования общественных отношений, отвечающих потребностям гражданского оборота. *Гражданское право как учебная дисциплина* призвана обеспечить изучение норм гражданского права и практики их применения на основе полученных наукой гражданского права результатов.

Наука гражданского права и гражданское право как учебная дисциплина тесно взаимосвязаны. В связи с этим наряду с отраслью гражданского права в предмет изучения учебной дисциплины входят выработанные наукой идеи, теории, концепции, а также тенденции дальнейшего развития современного законодатель-

ства. Такой подход позволяет обеспечить фундаментальные знания, которые независимо от изменений законодательства, не утрачивают своего значения и позволяют не только прогнозировать дальнейшие перспективы развития правовой реформы, но и быстро адаптироваться в новых условиях.

Гражданское право является важнейшей отраслью и занимает одно из центральных мест в системе российского права. Общее направление развития гражданского права призвано обеспечить устойчивое развитие экономических отношений в обществе, повышение жизненного уровня россиян, развитие предпринимательства, повышение качества товаров, работ и услуг, а также гарантии надежной защиты имущественных прав граждан и их объединений.

Появление гражданского права было вызвано необходимостью обеспечения разумного сочетания интересов экономически обособленных участников общественных отношений, разрешения возникающих между ними конфликтов. Являясь самостоятельной отраслью права, гражданское право играет важнейшую роль в современном обществе. Взаимодействуя с другими отраслями гражданского права выполняет особые функции, что предопределяет специфику механизма правового регулирования отрасли права.

Раскрывая понятие и сущность гражданского права, невозможно ограничиваться исключительно его отличиями от публичного права. Не менее важное значение имеют изучение и выявление общих явлений и признаков между гражданским и публичным правом. Совершенно очевидно, что гражданское и публичное право могут регулировать одни и те же общественные отношения. Гражданское право достаточно эффективно регулирует отношения, выражающие как частные, так и публичные интересы. Например, оно регулирует отношения, возникающие в отношении объектов частной и государственной собственности. Приватизация государственного и муниципального имущества, резервирование и изъятие земельных участков для государственных и муниципальных нужд непосредственно затрагивают как интересы отдельно взятой личности, так и интересы отдельно взятых публичных образований и общества в целом.

Сфера действия гражданско-правовых норм не имеет явно выраженных границ. Она может ограничиваться только в отдельных случаях, когда публично-правовой порядок регулирования общественных отношений в большей степени отвечает интересам общества, определенным социальным группам, отдельно взятой личности, либо обусловлена политической системой общества. Например, при социализме в СССР земля фактически была изъята из гражданского оборота и находилась в исключительной собственности государства. В настоящее время земельные участки, обособленные водные объекты и даже участки недр могут выступать предметом различных гражданско-правовых сделок.

При делении российского права на отрасли права обычно используется предмет и метод правового регулирования. В системе российского права гражданское право является наиболее крупной отраслью права. Для того чтобы выделить и условно обособить гражданское право из системы взаимосвязанных иных отраслей права обычно используется предмет и метод правового регулирования. Предмет и метод позволяют не только обособить гражданское право в системе российского права, но и придать ему индивидуальность. Гражданское право как крупный блок юридических норм в системе права регулирует однородные общественные отношения, объединенные общим методом регулирования.

Система гражданского права – внутренне согласованная совокупность взаимосвязанных гражданско-правовых институтов, основанных на общих принципах гражданско-правового регулирования, составляющих в своем единстве самостоятельную отрасль права. Системная структуризация норм гражданского права имеет важное теоретическое и практическое значение. При осуществлении законотворческой деятельности принятие каждой новой нормы должно согласовываться с уже существующими с тем, чтобы исключить дублирования, либо противоречия между ними. Обеспечить это гораздо легче, когда нормы гражданского права выстроены в определенной системе, а не образуют хаотичную совокупность норм и правил, направленных на регулирование предмета гражданского права. Для правоприменителя также гораздо легче отыскать и применить конкретную норму к определенной жизненной ситуации, если эти нормы изложены системно применительно к виду регулируемых ими обществен-

ных отношений. Система гражданского права как отрасли права включает в себя следующие разделы: общая часть; право собственности и иные вещные права; личные неимущественные права; обязательственное право; право на результаты интеллектуальной деятельности; наследственное право.

Предметом гражданского права является круг общественных отношений, регулируемых гражданско-правовыми нормами¹. В соответствии с п. 1 ст. 2 ГК РФ предметом гражданского права являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Имущественные отношения – отношения по владению, пользованию и распоряжению вещами, которые складываются между людьми по поводу возникновения и передачи этого имущества. К ним относятся как отношения собственности, возникающие между собственником и иными лицами, так и отношения, возникающие при передаче имущества в пользование, на хранение, либо в связи со строительством нового объекта.

Большинство имущественных отношений носит экономический характер. Это означает, что они возникают, изменяются и прекращаются по поводу вещей, имеющих экономическую ценность. Они носят имущественно-стоимостный характер. Отличительным признаком гражданских правоотношений является влияние на их возникновение и содержание экономического закона стоимости².

Именно действием этого закона обусловлена имущественная обособленность в качестве обязательного признака участников гражданского оборота. Отсутствие обособленного имущества у гражданина или юридического лица является существенным препятствием для заключения различных сделок в силу того, что большинство из них носят возмездный характер и для получения различных материальных благ предполагается встречное удовлетворение. Имущественная обособленность участников гражданского оборота предполагает осуществление взаимных расчетов между ними при осуществлении сделок по отчуждению имуще-

¹ См.: Братусь С. Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1963.

² См.: Гражданское право России. Часть первая : учебник / под ред. З. И. Цыбуленко. – М. : Юристъ, 1998. – С. 11.

ства, совершению работ и оказанию услуг. В связи с этим предмет гражданского права в значительной мере ограничивается сферой товарно-денежных отношений, составляющих основу любой развитой рыночной экономики.

Действие экономического закона стоимости предопределяет и юридическое равенство участников гражданских правоотношений (далее по тексту – ГПО). Это означает, что граждане и юридические лица имеют равные права заключения договоров с теми лицами и на тех условиях, которые в наибольшей степени отвечают их интересам. Понуждение к заключению договора не допускается за исключением случаев, предусмотренных законом. Например, если стороной договора является организация, занимающая доминирующее положение на соответствующем рынке товаров, работ или услуг.

Экономическая ценность вещей, по поводу которых возникают имущественные отношения, не является их обязательным признаком. К имущественным отношениям относятся и такие отношения, которые возникают по поводу вещи, не обладающей экономической ценностью. Эти отношения могут быть обусловлены личным интересом лица к вещи. Например, в соответствии со ст. 1055 ГК РФ публичное обещание награды за обнаружение пропавшего любимого щенка без какой-либо родословной порождает имущественное правоотношение в виде обязанности выплатить вознаграждение лицу, обнаружившему щенка.

Наряду с имущественными отношениями предметом гражданско-правового регулирования выступают и личные неимущественные отношения, которые возникают по поводу нематериальных благ и объектов.

Личные неимущественные отношения также являющиеся предметом гражданского права. Для них характерны следующие основные признаки: отсутствие экономического содержания независимо от их связи с имущественными отношениями; предметом этих отношений выступают следующие нематериальные блага: имя, честь, достоинство, деловая репутация, авторство на произведения науки, литературы, искусства; нематериальные блага неотделимы от личности.

Личные неимущественные отношения делятся на две группы в зависимости от их связи с имущественными отношениями.

Первую группу личных неимущественных отношений составляют личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. К ним относятся отношения по поводу авторства на произведения науки литературы, искусства и иные результаты интеллектуальной деятельности. Эти отношения являются вполне самостоятельными. Вместе с тем, в связи с осуществлением прав на результаты интеллектуальной деятельности возникают имущественные отношения, в рамках которых появляется необходимость выплаты автору авторского вознаграждения за использование его произведения. Объектами этой группы общественных отношений являются также исключительные права физических и юридических лиц на товарный знак и знак обслуживания, а также коммерческая и служебная информация. *Вторую группу* личных неимущественных отношений составляют личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными. Они возникают по поводу неотчуждаемых прав и свобод человека и гражданина. Основное назначение этих прав и свобод заключается в том, чтобы обеспечить физическое здоровье личности и сформировать ее индивидуальность. Гражданское право обеспечивает охрану личных неимущественных прав, не связанных с имущественными, и их защиту от возможных посягательств в случае их нарушения. За всеми гражданами с момента их рождения в силу закона признаются право на жизнь и здоровье, честь и достоинство личности, имя, личную неприкосновенность, деловую репутацию. В соответствии с п. 1 ст. 150 ГК РФ жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками.

Перечисленные права называются личными неимущественными, поскольку они возникают по поводу благ, лишенных эконо-

номического содержания. Они характеризуются следующими особенностями: не могут быть оценены в денежном выражении; их осуществление не сопровождается имущественными обязанностями других лиц; индивидуализируют конкретную личность; имеют специфические основания возникновения и прекращения.

Личные неимущественные права могут принадлежать как гражданам, так и юридическим лицам.

Метод правового регулирования представляет собой устойчивое сочетание юридических средств, способов и форм, применяемых государством для регулирования определенной группы социально значимых общественных отношений. Он определяется, прежде всего, характером предмета правового регулирования, то есть спецификой регулируемых общественных отношений.

Метод правового регулирования как комплект хорошо подобранных инструментов должен учитывать особенности юридически значимых признаков определенной отрасли права, которые выражаются в специфике формирующих ее норм, а также характер порождаемых ими правоотношений. Содержание метода правового регулирования определяется не только характером регулируемых общественных отношений, но и множеством иных факторов, влияющих на динамику развития экономической и политической ситуации в обществе.

Метод гражданского права как способ воздействия норм гражданского права на регулируемые ими отношения обладает следующими характерными для него признаками: 1) Юридическое равенство общего правового положения участников ГПО. Речь не идет о равной правоспособности или равенстве субъективных гражданских прав каждого из участников в конкретном правоотношении. Юридическое равенство означает, что участники гражданско-правовых отношений по общему правилу не подчинены друг другу, за исключением случаев, предусмотренных законодательством (п. 3 ст. 2 ГК РФ); 2) Наличие для участников гражданско-правовых отношений широкой возможности выбора линии поведения между несколькими вариантами, предусмотренными законом; 3) Применение способов защиты нарушенных или оспариваемых субъективных прав, таких как: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создаю-

щих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащита права; присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков; взыскание неустойки; компенсация морального вреда; прекращение или изменение правоотношения; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону. Выбор возможного способа защиты, его фактическое применение зависит от воли субъекта, чьи права нарушены; 4) Гражданские права защищаются, как правило, путем предъявления иска в суд, арбитражный или третейский суд.

Совокупность перечисленных признаков метода гражданско-правового регулирования вместе с предметом позволяет отграничить гражданское право от смежных с ним иных отраслей российского права.

Принципы гражданского права – исходные основные начала, основополагающие идеи, выражающие объективные закономерности и тенденции становления и развития гражданско-правового регулирования общественных отношений, закрепленные в нормах действующего гражданского законодательства и имеющие в силу этого общеобязательное значение. Принципы оказывают цементирующее воздействие на все гражданское законодательство. Они пронизывают, объединяют и аккумулируют в себе наиболее существенные свойства гражданского права как самостоятельной отрасли права. В связи с этим всестороннее и целостное понимание и применение норм современного гражданского законодательства невозможно без учета общих принципов гражданского права. Применение принципов гражданского права позволяет урегулировать общественные отношения не урегулированных нормами гражданского законодательства (пробелы законодательства) и применении аналогии права.

К принципам гражданского права относятся следующие: принцип равенства участников регулируемых гражданским правом общественных отношений; принцип неприкосновенности собственности; принцип свободы договора; принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;

принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации; принцип дозволительной направленности гражданско-правового регулирования; принцип допустимости ограничений гражданских прав только на основании федерального закона и соразмерных общественно значимым целям.

ГПО представляет собой связь между субъектами права, складывающуюся на основании правовых норм через их права и обязанности, осуществление которых обеспечивается государством. Правоотношение есть особый вид социальных связей субъектов, возникающих и существующих на основе правовых норм.

Для полной характеристики любого правоотношения необходимо: выявить его содержание и структуру; установить основания его возникновения, изменения и прекращения; определить его субъектный состав; показать, что является его объектом.

Содержание правоотношения составляют субъективные права и обязанности его субъектов. Права и обязанности субъектов ГПО составляют юридическую связь между ними. Структура содержания правоотношения это способ взаимосвязи субъективных прав и обязанностей, составляющих содержание правоотношения. Структура может быть *простой и сложной*. Основания возникновения, изменения и прекращения правоотношения называются юридическими фактами.

Юридические факты – жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношения.

Субъектный состав правоотношения – совокупность лиц, участвующих в данном правоотношении. В правоотношении во всех случаях участвуют не менее двух субъектов – управомоченный и обязанный.

ГПО – юридическая связь равных, имущественно и организационно обособленных субъектов имущественных и личных неимущественных отношений, выражающаяся в наличии у них субъективных прав и обязанностей, обеспеченных возможностью применения к их нарушителям государственно-принудительных мер имущественного характера. Особенности гражданско-правовых отношений: субъекты ГПО обособлены друг от друга и

в имущественном, и в организационном плане, в силу чего они самостоятельны, независимы друг от друга, соотносятся друг с другом как равные; равенство участников общественных отношений, составляющих предмет гражданско-правового регулирования, заложено в данных отношениях, имманентно присуще им.

Входящие в предмет гражданского права общественные отношения в результате их правового регулирования не исчезают, а приобретают правовую форму, с помощью которых упорядочивается их содержание. Содержание ГПО образует взаимодействие их участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями.

Юридическое содержание ГПО составляют субъективные права и обязанности его участников. Субъективное гражданское право – мера дозволенного поведения субъекта ГПО, сложное юридическое образование, имеющее собственное содержание, которое состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту. Субъективная обязанность – мера должного поведения участника ГПО. Сущность обязанностей кроется в необходимости совершения субъектом определенных

Вещные и обязательственные правоотношения.

Вещные правоотношения фиксируют статику имущественного положения субъектов. В них за управомоченным субъектом закрепляется возможность непосредственного воздействия на вещь с правом отражения любых посягательств на нее третьих лиц. Вещные права носят абсолютный характер. Для вещных прав присуще их следование за соответствующим имуществом, которое они как бы обременяют, сопровождают.

К вещным правам, наряду с правом собственности, относятся право пожизненного наследуемого владения земельным участком, сервитуты, право хозяйственного ведения имуществом, право оперативного управления имуществом, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком.

Обязательственные правоотношения опосредуют динамику имущественных отношений по передаче имущества, выполнению работ, оказанию услуг, созданию и использованию продуктов интеллектуальной деятельности.

Практическое значение разграничения вещных и обязательственных правоотношений состоит в том, что вещные правоот-

ношения реализуются непосредственными действиями самого управомоченного лица, а обязательственные – через исполнение обязанностей должником.

Источниками гражданского права являются нормы, регулирующие гражданские отношения, которые находят свое внешнее обобщенное выражение в статьях различных нормативных актов. Они могут быть классифицированы: а) *по форме акта* – на законы, указы, постановления, правила, положения и так далее; б) *по степени обобщенности* – на кодифицированные и некодифицированные. К числу кодифицированных относится ГК РФ, другие источники гражданского права являются некодифицированными; в) *по субъектам, к которым применяются источники гражданского права*, – на общие и специальные. Общие призваны регулировать отношения с участием любых субъектов гражданского права, специальные рассчитаны на применение к определенным лицам; г) *по предмету правового регулирования* – на регулирующие вещные, обязательственные, личные неимущественные отношения.

Нормы гражданского права могут быть закреплены как на законодательном уровне, так и подзаконном. Законы обладают большей юридической силой по отношению к подзаконным нормативным актам.

Главное место среди законодательных актов занимает Конституция РФ. Будучи Основным законом, она обладает высшей юридической силой. Все другие законы и иные акты государственных органов издаются в соответствии с Конституцией. Она является юридической базой действующего гражданского законодательства. Анализ конституционных норм, относящихся к сфере имущественных и личных неимущественных отношений, показывает, что они по преимуществу действуют прямо, определяя правовое положение (статус) участников указанных отношений. Первостепенное значение для гражданско-правового регулирования имеют конституционные нормы, определяющие формы и содержание права собственности (ст. 8, 9, 34–36 и др.), объем правоспособности граждан (ст. 17–25, 35, 44 и др.). Действуя непосредственно, они раскрываются и конкретизируются в отраслевом законодательстве.

Необходимо различать понятия «гражданское право» и «гражданское законодательство»: первое представляет собой совокупность норм права, правовую отрасль, второе – совокупность законодательных актов, в которых нормы находят свое документальное выражение. Указанные акты нередко имеют комплексную, межотраслевую природу, содержат не только гражданско-правовые нормы. В свою очередь, нормы гражданского права могут содержаться и в актах других отраслей законодательства. Например, жилищное законодательство состоит из законов, содержащих нормы гражданского и административного права. Эти акты могут, согласно п. «к» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ, приниматься и субъектами РФ при условии их непротиворечия федеральным законам (ч. 2 и 5 ст. 76 Конституции). Законы систематизируются по различным признакам, в результате чего система гражданского права и система законодательства не совпадают.

Россия является частью мирового сообщества, она достаточно активно участвует в мировой экономике. Поэтому общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России (в том числе как правопреемника СССР) являются составной частью ее правовой системы. Важное значение имеют международные соглашения, регламентирующие куплю-продажу, лизинг, интеллектуальные права. Международные договоры России применяются к отношениям, входящим в предмет гражданского права, непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта. Международные акты обычно вводятся в действие путем принятия федеральных законов об их ратификации.

Среди подзаконных нормативных актов основную роль играют указы Президента РФ и постановления федерального Правительства, которые в нормах Гражданского кодекса объединены единым термином «иные правовые акты» (п. 6 ст. 3 ГК РФ).

Толкование норм гражданского права – уяснение ее содержания (смысла) путем устранения обнаруженных в ней неясностей, возникающих в силу краткости формулировок, появления новых общественных отношений и жизненных фактов, не находящихся точных словесных описаний в нормах гражданского права.

Уяснение содержания и смысла любого правового текста актуализируется в фокусе конкретной правовой ситуации, когда необходимо оценить правомерность действий, найти оптимальный путь разрешения юридических противоречий. Процесс толкование закона можно классифицировать по стадиям толкования, по формам толкования, по субъектам толкования и по объему толкования. В толковании закона и права значительное место занимают способы толкования закона и подходы к толкованию права.

Стадии толкования: уяснение, разъяснение, применение. Деление стадий толкования на уяснение и разъяснение получило в литературе широкое распространение. В первом случае это раскрытие, уяснение содержания нормативно-правового акта как бы для себя. Такое толкование служит важным этапом использования или применения права тем или иным субъектом права. Во втором случае под толкованием понимают разъяснение смысла и нормативно-правового акта для других. Разъяснение имеет место тогда, когда содержание нормативно-правового не только уясняется самим субъектом, но и разъясняется всем заинтересованным в этом лицам и организациям³.

Виды толкования гражданско-правовых норм (в зависимости от субъекта): аутентическое (смысл разъясняется тем органом, который принял правовой акт, содержащий данную норму); легальное (смысл разъясняется не органом, принявшим нормативный акт, а тем, который в силу законодательства вправе разъяснять смысл данного нормативного акта); судебное (смысл выявляется судебным органом в выносимом им решении или определении по делу) (имеет обязательную силу только для участников того конкретного дела, по которому вынесено соответствующее решение или определение); научное (доктринальное) (разъясняется ученым в юридической литературе, в комментариях к гражданским законам, на научных конференциях).

Данные способы толкования являются общими для норм любой отраслевой принадлежности, а потому подробно изучаются в курсе теории государства и права. При применении норм гражданского права к ним приходится прибегать наиболее часто в си-

³ Гревцов Ю. И., Козлихин И. Ю. Энциклопедия права : учебное пособие. СПб., 2008. С. 111.

лу обширности и сложности содержания самого гражданского законодательства.

Виды толкования ГПН (в зависимости от способа толкования): грамматическое (смысл выявляется с помощью правил грамматики); логическое (смысл выясняется с помощью правил формальной логики); систематическое (определяется путем уяснения места данной нормы в системе гражданского законодательства и ее соотношения со смежными нормами права); историческое (выявляется путем сопоставления ее с теми историческими условиями, при которых она была принята).

Виды толкования ГПН (в зависимости от объема толкования): буквальное (применяется, когда смысл закона точно соответствует его тексту); ограничительное (применяется в случаях, когда смысл уже, чем ее буквальный текст); расширительное (применяется в случаях, когда смысл шире, чем ее буквальный текст).

Подлинный смысл нормы в принципе должен совпадать с ее текстом, а при их расхождении предпочтение придется отдать тексту, а не намерениям законодателя. Уяснение смысла нормы путем ограничительного или расширительного толкования в действительности всегда сводится либо к логическому, либо к систематическому или иным известным способам толкования (или к их сочетанию).

В связи с этим ограничительное или расширительное толкования способны исказить прямую волю законодателя, выраженную в тексте закона. Поэтому расширительное толкование нормы закона, во всяком случае, не допускается, если она содержит либо исчерпывающий перечень обстоятельств, при которых соответствующее правило получает применение, либо исключение из общего правила (не допускается, если речь идет об исключении из общего правила).

Контрольные вопросы

1. Понятие, предмет и метод гражданского права.
2. Гражданское правоотношение.
3. Источники гражданского права.
4. Толкование норм гражданского права.

ГЛАВА 2. НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА СУБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

В рамках настоящей главы будем исходить из следующих положений: субъект правоотношения – это лицо, которое реально участвует в правоотношении; субъект права – абстрактная правовая норма. Указанный в нормативном акте субъект права – нормативная предпосылка возникновения субъекта правоотношения. Термин «субъект правоотношения» фактически охватывает понятия «субъект права» и «обязанный субъект». «Субъект права – это лицо, которое будет иметь представление о некоторой возможности быть в состоянии управомоченности. Субъект обязанности ... будет иметь представление о долге. ... оба субъекта будут одновременно осознавать наличие связи, связанности себя с кем-то другим. ... оба из них могут быть названы субъектами правоотношения, поскольку правоотношение есть всегда связь»⁴.

Субъектами гражданских правоотношений являются: физические лица (граждане); юридические лица (как особый вид организаций); публичные образования (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования).

ГК РФ отождествляет понятия «физическое лицо» и «гражданин» (гл. 3 ГК РФ называется «Граждане (физические лица)»). При этом, субъектами гражданских правоотношений являются не только граждане, но и лица без гражданства, и иностранцы⁵. Нормы гл. 3 ГК РФ, посвященные физическим лицам, имеют некоторые административно-правовые элементы. Например, для того, чтобы иметь возможность осуществлять предпринимательскую деятельность, физическое лицо должно быть зарегистрировано в установленном законом порядке, который имеет административно-правовое регулирование.

Для гражданского права, в прочем, как и для любой другой отрасли права, важным является вопрос о правосубъектности.

⁴ Камышанский В. П., Карнушин В. Е. Гражданское правоотношение: социально-психологический аспект : монография. М. : Статут, 2016. С. 118.

⁵ Далее по тексту главы мы будем употреблять термин «граждане», имея ввиду физическое лицо.

Одна группа ученых считает, что правосубъектность – определяемая государством способность лица или организации быть субъектом права⁶. Правосубъектность не возникает и не существует сама по себе, а напрямую связана с государством, а именно с тем, что государство определяет правосубъектность лица и оно же признает ее за лицом⁷. Такой подход к пониманию правосубъектности акцентирует внимание на том, что правосубъектность имеет объективный характер.

Согласно другому подходу, психологическому, правосубъектность – осознание лицом себя в качестве субъекта права⁸. Такой подход связан с чрезвычайным субъективизмом, основанном на индивидуальном сознании, которое не может уверенно координировать правопорядок⁹. Вместе с тем, он акцентирует внимание на субъективном характере правосубъектности.

Приведенные подходы к пониманию правосубъектности не исключают друг друга, а, напротив, дополняют, поскольку все они раскрывают суть правосубъектности, только с разных сторон.

В гражданском законодательстве термин «правосубъектность» не используется. В ГК РФ фигурируют термины «правоспособность» и «дееспособность». Поэтому традиционно вопрос о соотношении понятий «правосубъектность» и «правоспособность» вызывает научные споры.

Одни ученые считают, что правоспособность и правосубъектность – равнозначные понятия. Правоспособность – «та общая основа, без которой невозможны конкретные правомочия ... это право отдельного человека или коллективного образования быть субъектом прав и обязанностей»¹⁰. Правоспособность проявляется при осуществлении субъективного права. Другие ученые полагают, что в рамках гражданского права нет необходимости разде-

⁶ Рассказов Л. П. Теория государства и права : углубленный курс : учебник. М. : РИОР: ИНФРА-М, 2015. С. 385.

⁷ Яковлев В. Ф. Избранные труды. Т. 2. Кн. 2. М. : Статут, 2012. С. 54.

⁸ Камышанский В. П., Карнушин В. Е. Указ. соч. С. 114.

⁹ Петражицкий Л. И. Теория права и государства в связи с теорией нравственности. СПб., 2000. С. 333.

¹⁰ Братусь С. Н. О соотношении гражданской правоспособности и субъективных гражданских прав // Советское государство и право. 1949. № 8. С. 36.

лять понятия «правосубъектность» и «правоспособность», так как «правосубъектность может быть определена как способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, т. е. правоспособность»¹¹. Для признания лица правосубъектным достаточно наделения его гражданской правоспособностью и в этом смысле понятия «гражданская правосубъектность» и «гражданская правоспособность» совпадают. Третья группа ученых настаивает, что понятия не равнозначные. «Правосубъектность отвечает на вопрос; кто может быть субъектом права. Правоспособность же определяет круг возможностей субъекта гражданского права»¹².

По мнению С. А. Чаркина отождествление правоспособности и правосубъектности ошибочно, что особенно видно при анализе правоотношений, субъектами которых являются иностранцы. «... из равнозначности понятий правосубъектности и правоспособности следовало бы, что иностранец есть субъект национального права, поскольку его гражданская правоспособность признается наравне с правоспособностью граждан данного государства. Однако его способность быть участником гражданского правоотношения, способность самостоятельно выступать носителем прав и обязанностей не вытекает из одного признания его правоспособности. Главным элементом, который сообщает ему качество субъекта права, есть дееспособность, определяемая национальным правом»¹³. Кроме того, автор отмечает, что некоторые субъективные права могут принадлежать одному лицу, а осуществлять их от имени правообладателя может другое лицо. Это позволяет наделять правосубъектностью недееспособных и ограниченно дееспособных лиц¹⁴.

Учебная литература называет элементами гражданской правосубъектности правоспособность и дееспособность, что в целом подтверждается анализом гражданского законодательства. Одна-

¹¹ Камышанский В. П., Карнушин В. Е. Указ. соч. С. 115.

¹² Лозовская С. О. Правосубъектность в гражданском праве : автореф. дис. ... канд. юр. наук. М., 2001. С. 4.

¹³ Чаркин С. А. Земельные правоотношения как межотраслевая правовая категория : монография. М. : Издательство Юрайт, 2012. С. 86.

¹⁴ Там же.

ко, внутренне содержание правосубъектности физических и юридических лиц различно.

Для физического лица правоспособность представляет собой фиктивную конструкцию, особенно при сопоставлении ее с дееспособностью. Гражданская дееспособность – возможность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п. 1 ст. 21 ГК РФ). «Из этого определения логически вытекает, что правоспособность в отсутствие дееспособности представляет собой не что иное, как "голую" возможность обладания правами без какой-либо возможности их реализации. Однако всякая индивидуальная ценность и полезность субъективных гражданских прав ... в полной мере зависит лишь от того, может ли носитель ими воспользоваться»¹⁵. Дееспособность как элемент правосубъектности (в отличие от правоспособности) поставлена в зависимость от действий государственных органов, которые могут лишить гражданина дееспособности, ограничить его дееспособность, ускорить наступление полной дееспособности: «институт дееспособности представляет собой ... форму социального контроля, посредством которого государство производит отсев граждан, допускаемых к участию в гражданско-правовой жизни»¹⁶.

Юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования осуществляют гражданские права и исполняют обязанности посредством их органов или представителей. Поэтому категория дееспособности к указанным субъектам не применяется, она совпадает с категорией правоспособности¹⁷. В отличие от физических лиц юридические лица имеют целевую правоспособность. Поэтому, если у физических лиц может быть ограничена дееспособность, то у юридических лиц правоспособность ограничивается всегда, поскольку юридическое лицо всегда имеет цель существования.

¹⁵ Рыженков А. Я. Введение в философию гражданского права : монография. М. : Юрлитинформ, 2019. С. 72.

¹⁶ Рыженков А. Я. Введение в философию гражданского права : монография. М. : Юрлитинформ, 2019. С. 73.

¹⁷ Лозовская С. О. Правосубъектность в гражданском праве : автореф. ... канд. юр. наук. М., 2001. С. 4.

Наряду с понятием «правосубъектность» законодатель применяет понятие «правовой статус», не давая, однако, его определения. Поэтому вопрос о категории правового статуса, о ее соотношении с категорией «правосубъектность» представляет несомненный научный интерес. Некоторые ученые отождествляют данные категории. «... каждый субъект права непосредственно из закона, то есть независимо от участия в тех или иных правоотношениях, обладает определенными комплексами прав и обязанностей. Все эти права и обязанности составляют содержание правосубъектности или правовой статус данного лица или организации»¹⁸. Другие ученые полагают, что правосубъектность – часть правового статуса¹⁹. Третьи ученые также считают, что категории не совпадают друг с другом, но не рассматривают их как часть и целое. Правосубъектность, по их мнению, означает возможность (способность) реализации прав и обязанностей субъекта, то есть фактически право на правовой статус, а это нарушает законы логики. Поэтому правосубъектность определяет круг реальных лиц, которые обладают способностью быть носителями определенного статуса²⁰. Согласно четвертому мнению правовой статус – это совокупность юридических прав и обязанностей субъекта, но эта совокупность (правовой статус) характеризуется не способностью к определенному поведению, а мерой определенного поведения. Только обладая качеством правосубъектности субъект может быть носителем правового статуса и пользоваться им. «Правосубъектность и правовой статус не только не могут быть отождествлены по своему содержанию, но и не могут рассматриваться как однопорядковые явления, которые последовательно сменяют друг друга как этапы в развитии одного и того же в принципе явления. Переход юридических прав и обязанностей из одной стадии проявления в другую говорит нам об изменении отношения лица к этим правам и обязанностям, а не об изменении (трансформации) в сущности и содержании правосубъектно-

¹⁸ Мицеквич А. В. Субъекты советского права. М., 1962. С. 12.

¹⁹ Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. М., 1997. С. 238.

²⁰ Дамдинов Б. Д. Теоретические проблемы правового статуса субъекта Российской Федерации // Сибирский юридический вестник. 2002. № 3. С. 13.

сти, которая как была, так и остается необходимой предпосылкой в любой стадии их проявления»²¹.

Последние две точки зрения представляются наиболее обоснованными. Отметим, что права и обязанности, составляющие правовой статус, есть не просто совокупность. Эта совокупность позволяет охарактеризовать субъекта не только в процессе реализации его прав и обязанностей, но и в состоянии «правового покоя». Правовой статус позволяет определить положение субъекта относительно любого другого субъекта не только в правоотношениях, но и в иных юридических связях²².

Гражданин может иметь правовой статус индивидуального предпринимателя. Коммерческое юридическое лицо имеет правовой статус субъекта, осуществляющего предпринимательскую деятельность. И в том, и в другом случае речь идет о предпринимателях. Отсюда следует, что понятие «предприниматель» шире понятия «индивидуальный предприниматель». Последнее относится исключительно к физическому лицу.

Действующим гражданским законодательством предусмотрены различные правовые формы участия граждан в предпринимательской деятельности: в индивидуальной форме; в коллективной форме.

Говоря об *индивидуальной форме* предпринимательской деятельности граждан чаще всего имеют в виду деятельность гражданина, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя. Однако, в науке нет единства мнений об индивидуальной форме предпринимательской деятельности. Так, Е. А. Бабайцева пишет: «разновидностью индивидуального предпринимательства, а точнее, более усложненной его правовой формой может служить договор простого товарищества»²³. Экономическая наука рассматривает индивидуальное предпринимательство

²¹ Витрук Н. В. К теории правосубъектности (правоспособности) как правоотношения // Труды Томского государственного университета имени В. В. Куйбышева. Т. 199 : Вопросы государства и права. Томск : Издательство Томского университета, 1968. С. 7.

²² Редких С. В. Понятие правового статуса: формально-правовой контекст // Пробелы в российском законодательстве. 2009. № 3. С. 43.

²³ Бабайцева Е. А. Предпринимательство в России: историко-правовые аспекты : монография. Элиста : ЗАОр «НПП "Джангар"», 2007. С. 121.

как деятельность, основанную на личном труде предпринимателя и членов семьи²⁴. Фактически признается, что помимо зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя гражданина предпринимательской деятельностью занимаются и члены его семьи. Правовая наука поддерживает данную точку зрения. О. А. Серова пишет о семейном предпринимательстве, основой правовой природы которого «является наличие родственных отношений между участниками данного вида бизнеса»²⁵. Особенностью семейного предпринимательства является то, что предпринимательской деятельностью фактически занимаются не только лица, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей, но и члены их семей, которые в качестве предпринимателей могут не регистрироваться, что, безусловно, противоречит правилу о том, что предпринимательская деятельность должна осуществляться лицами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей.

Относительно *коллективной формы* предпринимательской деятельности гражданина ведутся споры. Высказывается мнение, что выделение такой формы предпринимательской деятельности необоснованно²⁶. Конституционный суд имеет иное мнение. Акционерное общество, товарищество и общество с ограниченной ответственностью по своей сути являются объединениями – юридическими лицами, которые созданы гражданами для совместной реализации таких конституционных прав, как право свободно использовать свои способности и имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельно-

²⁴ См. напр.: Илясов А. В. Индивидуальное предпринимательство в концепции перспектив и условий развития : дис. ... канд. экон. наук. Ростов-н/Дону, 2006. С. 15.

²⁵ Серова О. А. Семейное предпринимательство как правовое явление // Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и за рубежом : сборник научно-практических статей II Международной научно-практической конференции (22 апреля 2015 г., г. Москва) / Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ. Юридический факультет им. М. М. Сперанского. М. : Юстицинформ, 2015. С. 68.

²⁶ См. напр.: Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / под ред. В. В. Лазарева. М., 2001. С. 34.

сти²⁷. В силу конституционного принципа свободы экономической деятельности (ч. 1 ст. 8 Конституции РФ), граждане, реализуя право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности вправе осуществлять ее в индивидуальном порядке либо путем участия в хозяйственном обществе, товариществе или производственном кооперативе, то есть путем создания коммерческой организации как формы коллективного предпринимательства²⁸.

Деятельность акционеров не является предпринимательской (она относится к иной не запрещенной законом экономической деятельности), таковую осуществляет само акционерное общество²⁹. Не является предпринимательской не только деятельность акционеров, но и деятельность участников иных коммерческих юридических лиц. При этом, если гражданин фактически лично участвует в осуществлении предпринимательской деятельности коммерческой организацией или способствует ей (независимо от того, является он учредителем либо участником такой организации или нет), он, по сути, действует в интересах этой коммерческой организации и такую деятельность следует признать предпринимательской. Само по себе владение акциями (так же, как и долями участия в уставном капитале коммерческих юридических лиц), обуславливающее право принимать участие в работе общего собрания, не является предпринимательской деятельностью.

²⁷ По делу о проверке конституционности части первой статьи 2 Федерального закона от 07.03.1996 «О внесении изменений в Закон Российской Федерации "Об акцизах"»: Постановление Конституционного Суда РФ от 24.10.1996 № 17-П // СЗ РФ. 1996. № 45. Ст. 5202.

²⁸ По делу о проверке конституционности пункта 1 статьи 84 Федерального закона «Об акционерных обществах» в связи с жалобой открытого акционерного общества «Приаргунское»: Постановление Конституционного Суда РФ от 10.04.2003 № 5-П // СЗ РФ. 2003. № 17. Ст. 1656.

²⁹ См. п. 3 Постановления Конституционного Суда РФ от 24.02.2004 № 3-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 74 и 77 Федерального закона "Об акционерных обществах", регулирующих порядок консолидации размещенных акций акционерного общества и выкупа дробных акций, в связи с жалобами граждан, компании "Кадет Истеблишмент" и запросом Октябрьского районного суда города Пензы» // СЗ РФ. 2004. № 9. Ст. 830.

Вместе с тем, вхождение в состав органов управления коммерческой организации, участие в работе высшего органа управления – общего собрания, на котором принимаются решения по поводу осуществления предпринимательской деятельности, безусловно, является видом экономической деятельности, поскольку связано с участием в управлении деятельностью соответствующей коммерческой организации, которая по своей природе относится к предпринимательской деятельности³⁰.

В. К. Андреев приводит дополнительные аргументы в пользу того, что граждане, участвующие в хозяйственных обществах, занимаются предпринимательской деятельностью: граждане действуют самостоятельно и на свой риск, т. к. несут убытки, связанные с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей (акций); участники, члены юридического лица вправе потребовать возмещения убытков, причиненных юридическому лицу лицом, которое в силу закона или иного правового акта, устава юридического лица должно действовать от его имени в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно³¹.

При коллективной форме предпринимательской деятельности рассматриваемое право осуществляется в одной из организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц. При этом, право на осуществление предпринимательской деятельности в некоторых предусмотренных законом случаях, может быть реализовано исключительно в коллективной форме. Например, индивидуальные предприниматели не могут заниматься некоторыми видами деятельности, для осуществления которой необходимо создание юридического лица (например, осуществ-

³⁰ См. п. 4.2., п. 1 резолютивной части Постановления Конституционного Суда РФ от 27.12.2012 № 34-П «По делу о проверке конституционности положений пункта "в" части первой и части пятой статьи 4 Федерального закона "О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" в связи с запросом группы депутатов Государственной Думы» // СЗ РФ. 2013. № 1. Ст. 78.

³¹ Андреев В. К. Имущественная ответственность гражданина, осуществляющего предпринимательскую деятельность // Российский судья. 2013. № 5. С. 36.

ление туроператорской деятельности³²). Таким образом, форма и порядок реализации права на предпринимательскую деятельность гражданина зависит одновременно от воли носителя этого права и от усмотрения законодателя.

Согласно п. 1 ст. 2 ГК РФ предпринимательская деятельность имеет три признака: 1) самостоятельная инициативная деятельность, осуществляемая субъектом от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность; 2) направлена на систематическое получение прибыли; 3) осуществляется лицом, зарегистрированным в качестве лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность.

Признаком, который «проводит черту» между предпринимательской и прочей деятельностью, является *систематическое получение прибыли*. Именно этот признак позволяет отличить законную предпринимательскую деятельность от незаконной (за которую предусмотрена административная и даже уголовная ответственность); определить режим налогообложения субъекта, который различается в зависимости от того, кто получает прибыль (нарушение которого также может повлечь административную и уголовную ответственность). Кроме того, некоторые субъекты, в силу прямого запрета законодателя, не имеют права заниматься предпринимательской деятельностью (например, государственные и муниципальные служащие), то есть если деятельность таких лиц будет иметь обозначенный признак, такая деятельность будет квалифицироваться как предпринимательская и это также может повлечь административную и уголовную ответственность.

Следует отметить, что в науке уголовного права и гражданского права данный признак понимается по-разному. Так, уголовно-правовая наука утверждает, что получение прибыли может быть систематической при совершении и одной, и нескольких сделок. Отдельные разрозненные, самостоятельные действия приобретают характер предпринимательской деятельности тогда, когда они «объединены единой целью ... – получение прибыли ...». От предпринимательской деятельности отличается совершение единичных сделок, например, продажа личных вещей, производство от случая к случаю различных мелких работ или выполнение

³² Об основах туристской деятельности в Российской Федерации : федер. закон от 24.11.1996 № 132-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 49. Ст. 5491.

поручений за плату и т. п.»³³. Предпринимательская деятельность – совокупность последовательно совершаемых действий, направленных на получение прибыли. Деятельность можно квалифицировать как предпринимательскую при совершении одной крупной сделки, в процессе которой фактически осуществляется система действий, направленных на извлечение прибыли³⁴.

Цивилисты полагают, что «в предпринимательской деятельности каждая отдельная сделка является лишь особым звеном целого плана предпринимателя (бизнес-плана), составляемого с целью получения конечного результата – прибыли»³⁵.

Судебная практика исходит из того, что деятельность гражданина следует расценивать в качестве предпринимательской, если имеются следующие факты: производство или приобретение продукции, товаров с целью последующего извлечения прибыли от его реализации; учет хозяйственных операций, связанных с осуществлением сделок; взаимосвязанность всех совершенных гражданином в определенный период времени сделок; устойчивые связи с продавцами, покупателями, прочими лицами³⁶.

Систематическое получение прибыли законодатель определяет как цель предпринимательской деятельности. Поэтому систематическая деятельность субъекта, который желает получать прибыль, но получающий вместо нее убытки, должна быть расценена как предпринимательская. Извлечение прибыли – цель предпринимательства, а не ее реальный результат³⁷.

³³ Гладкий П. А. Квалификация незаконной предпринимательской деятельности // Проблемы укрепления законности и правопорядка: наука, практика, тенденции. 2010. № 3. С. 138–139.

³⁴ Волженкин Б. В. Преступления в сфере экономической деятельности (экономические преступления). СПб., 2002. С. 168.

³⁵ Коммерческое право : учебник. Ч. 1. / под ред. В. Ф. Попондопуло и В. Ф. Яковлевой. М., 2002. С. 17.

³⁶ См. напр.: Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18.06.2013 № 18384/12 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2013. № 11; Решение Арбитражного суда Свердловской области от 08.05.2015 по делу № А60-5101/2015 // СПС КонсультантПлюс. 2020.

³⁷ Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 26.11.2018 г. № Ф06-40130/18 по делу № А12-4421/2018 // СПС Гарант. 2020.

В ст. 2 ГК РФ говорится о систематическом получении прибыли, а не о систематической деятельности, направленной на получение прибыли. Систематическое получение прибыли возможно и в результате совершения одной сделки (под систематичностью мы понимаем получение прибыли более двух раз). Следовательно, нельзя говорить о предпринимательской деятельности, если в результате совершения единственной сделки прибыль была получена один раз.

Для признания предпринимательской деятельности таковой, необходимо, чтобы она должна быть представлена исключительно в следующих видах: пользование имуществом; продажа товаров; выполнение работ; оказание услуг. Пользование имуществом должно осуществлять в целях получения прибыли; вещи как предметы сделок должны быть изначально произведены, переработаны или приобретены лицом для продажи; работы и услуги должны быть предназначены для реализации другим лицам.

Не является предпринимательской деятельностью, не направленная на систематическое получение прибыли и осуществляемая предпринимателем, но вне связи со своей предпринимательской деятельностью. Например, предприниматель занимается продажей столов, но однажды или несколько раз продал стул.

Говоря о некоторых вопросах правового статуса предпринимателя нельзя не отметить, сегодня для предпринимателя целью должно быть не просто систематическое получение прибыли и ее максимизация. Предпринимательская деятельность должна вестись с учетом принципа социальной справедливости, то есть предприниматель должен прогнозировать и учитывать социальные последствия своей деятельности. Предвидя возражения, что предпринимателя нельзя обязать вести социально ответственный бизнес, В. А. Вайпан пишет: «государство, регулируя предпринимательскую деятельность, вводя налоги, осуществляя лицензирование, контрольно-надзорную деятельность и т. п. в интересах общества, так или иначе это делает, юридически ориентирует бизнес на социально справедливую предпринимательскую деятельность, отвечающую коренным интересам общества»³⁸. Это

³⁸ Вайпан В. А. Реализация принципа социальной справедливости в правовом регулировании предпринимательской деятельности: монография. М.: Юстицинформ, 2020. С. 412.

приводит правовой статус предпринимателя в соответствие с принципами социальной справедливости и с конституционно закрепленными целями социального государства. «Обязанности любого предпринимателя – есть мера ограничения его экономической свободы. В рамках ведения предпринимательской деятельности обязанности предпринимателя становятся условием правомерности его поведения, устанавливаемого соответствующими правовыми требованиями (запретами)»³⁹. «Предпринимательская деятельность не может осуществляться вне общества ... предприниматель в любом случае социально ориентирован»⁴⁰.

Вопросы правового статуса *публичных образований* вызывают повышенный интерес. Законодатель называет их самостоятельными субъектами гражданского права (ст. 124 ГК РФ). К гражданско-правовому статусу публичных образований применяются нормы об участии в имущественном обороте юридических лиц, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК РФ). Особенностью участия публичных образований в гражданско-правовых отношениях является то, что это осуществляется не напрямую, а посредством органов государственной власти и местного самоуправления (далее по тексту главы – органы власти) или иных лиц, действующих от их имени. Органы власти в данном случае являются «профессиональными представителями» публичных образований⁴¹. Органы власти фактически и юридически отделены от публичных образований, поскольку последние имеют право иметь и осуществлять большинство прав и обязанностей юридического лица, но для их осуществления они создают другие субъекты, ограничивая их компетенцию. При этом, в ГК РФ закреплено право органов власти приобретать гражданские права и обязанности от своего имени. То, что органы власти не являются исключительно частью соответствующего публичного образования и могут в некоторых

³⁹ Вайпан В. А. Реализация принципа социальной справедливости в правовом регулировании предпринимательской деятельности : монография. М. : Юстицинформ, 2020. С. 414.

⁴⁰ Вайпан В. А. Теория справедливости: право и экономика : монография. М. : Юстицинформ, 2017. С. 152.

⁴¹ Слепнев А. В. Государство как субъект правоотношений : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009. С. 11.

случаях самостоятельно участвовать в обороте, отличает органы власти от органов юридического лица⁴². Публичные образования и их органы имеют признаки юридического лица, что позволяет считать их юридическими лицами: «органы публичной власти индивидуализированы, имеют имущество на праве оперативного управления (подобно публичным учреждениям), могут выступать в гражданском обороте от своего имени, у них имеется специальная, предопределенная публичным правом, правоспособность»⁴³.

Особенностью правосубъектности публичных образований является то, что их правосубъектность является нераздельной, в ней нельзя выделить отдельно правоспособность и дееспособность. Более того, в науке встречается мнение, что публичные образования вообще не обладают дееспособностью⁴⁴. Полагаем, что отрицать наличие дееспособности нужно очень аккуратно, поскольку это рушит доказанные юридические конструкции. Другое дело, что воля публичных образований (а реализации дееспособности невозможна без волеизъявления субъекта) существенно ограничена целью существования публичного образования – охранять права и законные интересы всех субъектов гражданских правоотношений.

Контрольные вопросы

1. Соотношение понятий «субъект права» и «субъект правоотношения».
2. Правосубъектность как правовая категория.
3. Правовой статус как правовая категория.
4. Особенности правового статуса предпринимателя.
5. Особенности правового статуса Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

⁴² Долганова И. В., Ерофеева Д. В., Ефимова О. В., Кирпичев А. Е., Кулаков В. В., Левушкин А. Н., Свирин Ю. А., Смирнова В. В., Филиппова С. Ю. Актуальные проблемы гражданского права : учебник / под ред. Р. В. Шагиевой. М. : Юстиция, 2019. С. 58.

⁴³ Камышанский В. П., Карнушин В. Е. Указ. соч. С. 92.

⁴⁴ Камышанский В. П., Карнушин В. Е. Указ. соч. С. 94.

ГЛАВА 3. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕЖИМА ОБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Категорию «объект гражданских прав» часто отождествляют с категорией «объект гражданского правоотношения». Однако, это совершенно разные правовые категории. В рамках настоящей главы мы затрагиваем исключительно некоторые вопросы об отдельных объектах гражданских прав. Почему мы обходим стороной вопрос об объектах гражданских правоотношений? Потому что понятие «объект гражданских правоотношений» не имеет официального закрепления и представляет собой по большей части теоретическую, а не практическую категорию. Кроме того, в ст. 128 ГК РФ законодатель использует понятие «объект гражданских прав».

Чаще всего объект гражданских прав определяют как благо, обладание которым возможно по действующему законодательству и защищено им от противоправного посягательства⁴⁵. «... с субъективной точки зрения основным свойством блага считается его способность к удовлетворению каких-либо потребностей, а в объективном смысле благом является лишь то, что обеспечивает полноту индивидуального или общественного бытия»⁴⁶. При этом, объекты гражданских прав не имеют общего свойства полезности. «... существует множество объектов права, не связанных с интересами их обладателей и даже находящихся в противоречии с этими интересами. Никому не нужная деловая переписка, старая рукопись, литературное упражнение наследодателя, зараженная оспенным ядом одежда – все эти предметы, очевидно, такие же объекты права, как какое-нибудь доходное имение»⁴⁷. Вместе с тем, неправильно говорить о благе и игнорировать его полезность (в толковом словаре В. И. Даля слова с корнем «благ»

⁴⁵ Камышанский В. П., Майор И. Г., Руденко Е. Ю. Актуальные проблемы гражданского права : учебное пособие. Краснодар : КубГАУ, 2015. С. 56.

⁴⁶ Рыженков А. Я. Введение в философию гражданского права : монография. М. : Юрлитинформ, 2019. С. 18.

⁴⁷ Трубецкой Е. Н. Лекции по энциклопедии права // Труды по философии права. СПб., 2001. С. 398.

означают в том числе полезное). Поэтому, о свойстве полезности применительно к благу и, следовательно, к объектам гражданских прав, нужно говорить с позиции общесоциального понимания блага⁴⁸.

Относительно определения понятия правового режима существует несколько научных подходов. Правовой режим – совокупность правовых средств (С. С. Алексеев, Д. Н. Бахрах, Б. В. Россинский, Ю. Н. Стариков и др.⁴⁹); специальный вид правового регулирования, представляющий собой комплекс мер, выраженный в правовых стимулах и правовых ограничениях (Н. И. Матузов и А. В. Малько⁵⁰); совокупность правовых и организационно-технических мер (И. С. Розанов⁵¹).

В целом правовой режим понимается как специфический регулятор общественных отношений; в правовой режим включается некая совокупность средств или мер.

Таким образом, правовой режим – «порядок регулирования, который выражен в комплексе правовых средств, характеризующих особое сочетание взаимодействующих между собой дозволений, запретов, а также позитивных обязываний, создающих особую направленность правового регулирования»⁵².

В заключение вопроса о понятии правового режима приведем утверждение Е. А. Суханова, ставшее аксиомой: «В действительности, поведение участников правоотношений невозможно рассматривать изолированно от тех объектов, по поводу которых оно осуществляется, ибо такое поведение никогда не является

⁴⁸ Ветютнев Ю. Ю. Идея блага и ее отражение в современном праве // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2012. № 6(305). С. 45.

⁴⁹ См.: Алексеев С. С. Теория права. М., 1994. С. 171; Бахрах Д. Н., Россинский Б. В., Стариков Ю. Н. Административное право : учебник для вузов. М., 2002. С. 422.

⁵⁰ См.: Матузов Н. И., Малько А. В. Правовые режимы: вопросы теории и практики // Известия вузов. Правоведение. 1996. № 37. С. 46; Малько А. В. Стимулы и ограничения в праве. Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. М., 2000. С. 744.

⁵¹ Розанов И. С. Административно-правовые режимы по законодательству Российской Федерации, их значение и структура // Государство и право. 1996. № 9. С. 84.

⁵² Алексеев С. С. Восхождение к праву. Поиски и решения. М., 2002. С. 279.

беспредметным и бесцельным. Смысл категории объектов гражданских правоотношений (объектов гражданских прав) заключается в установлении для них определенного гражданско-правового режима, то есть возможности или невозможности совершения с ними определенных действий (сделок), влекущих известный юридический (гражданско-правовой) результат. Ясно, что такой режим на самом деле устанавливается не для различных благ, а для людей, совершающих по поводу этих благ возможные юридически-значимые действия. Иначе говоря, он определяет поведение участников правоотношения, касающееся соответствующих материальных и нематериальных благ. Именно правовым режимом (а не своими физическими свойствами) отличаются друг от друга различные объекты гражданского оборота, и именно эта их сторона имеет значение для гражданского права»⁵³. В целом соглашаясь со сказанным, П. Г. Лахно отмечает, что на характер и содержание правового режима определяющим образом влияют именно физические свойства объекта⁵⁴.

Правовой режим цифровых прав. Цифровые права как объект гражданских прав появились с 1 октября 2019 г. (ст. 128, 141.1 ГК РФ). Законодатель относит их к имущественным правам. Следовательно, цифровые права имеют все признаки имущественных прав: цифровое право не существует само по себе, оно обладает способностью принадлежать определенному лицу; с помощью цифрового права реализуется имущественный интерес его обладателя; цифровое право может быть отчуждено; цифровое право имеет денежную оценку. Помимо признаков, свойственных цифровым правам как разновидности имущественных прав, цифровые права имеют специфический признак, свойственный только им как самостоятельным объектам гражданских прав: содержание и условия осуществления цифровых прав определяются в соответствии с правилами информационной системы. Цифровые права создаются (возникают) в информационной си-

⁵³ Российское гражданское право : учебник. В 2 т. Т. I : Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. 4-е изд., стереотип. / отв. ред. Е. А. Суханов. М., 2014. С. 298.

⁵⁴ Лахно П. Г. Энергетическое право Российской Федерации: Становление и развитие. М. : Издательство Московского университета, 2014.

стеме и существуют только в ней. Возникновение права происходит по инициативе обязанного лица, и оно заведомо соглашается с тем, что право переходит по правилам информационной системы. Поэтому переход цифрового права на основании сделки не требует согласия лица, обязанного по такому цифровому праву (ч. 3 ст. 141.1 ГК РФ).

Б. М. Гонгало и Л. А. Новоселова точно подметили принципиальную отличную от традиционных систем учета права особенность информационной системы, в которой создаются и обращаются цифровые права. В этой информационной системе нет посредника, который обеспечивал бы передачу прав и отвечал бы за правильность учетных данных в их статике и динамике. Следовательно, «если при учете определенных объектов сохраняются требования о наличии центрального оператора (посредника), то учитываемые в такой системе объекты не могут быть отнесены к категории цифровых прав. Принципиально иная система учета и особенности подтверждения прав в ней (право признается принадлежащим тому лицу, которое имеет возможность распоряжаться им, имея доступ к системе) позволяют говорить о них как об особом объекте, не сводимом к известным объектам прав»⁵⁵.

Несмотря на законодательное закрепление цифровых прав в числе объектов гражданских прав, дискуссия вокруг цифровых прав как объектов гражданских прав не утихает. Высказываются различные точки зрения: цифровых прав не существует, это юридическая фикция⁵⁶; введение в законодательство выражение «цифровое право» вредно, поскольку это приведет к необоснованному изменению уже сложившихся и доказанных правовых

⁵⁵ Гонгало Б. М., Новоселова Л. А. Есть ли место «цифровым правам» в системе объектов гражданского права // Пермский юридический альманах. 2019. № 2. С. 188.

⁵⁶ Проект Экспертного заключения Совета при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства по проекту федерального закона № 424632-7 «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации», подготовленный в Исследовательском центре частного права имени С. С. Алексеева при Президенте Российской Федерации // Режим доступа: <http://privlaw.ru/wp-content/uploads/2018/04/meeting-190418-zakonoproekt-2-project-conclusion.pdf>.

институтов⁵⁷; цифровые права – это «не самостоятельные меры возможного, возможное поведение субъектов правоотношений, это скорее форма выражения субъективных прав, отраженных в гражданском законодательстве и соответствующих информационных системах. Следовательно, ... цифровые права – это разновидность субъективных прав, выраженных в цифровой форме и реализующихся в рамках информационных систем»⁵⁸; «цифровизация прав приводит к возникновению не нового вида имущественных прав, существующих наряду с обязательственными, корпоративными, исключительными правами, а к цифровому способу их фиксации»⁵⁹. Приводится интересное сравнение с передачей машины путем передачи ключей от нее: «право на автомобиль возникло в момент передачи иного объекта, обеспечивающего доступ к его использованию ... ни у кого не возникает сомнений, что объектом этих прав выступает сам автомобиль, а ключ – лишь способ. Указанное позволяет поддержать тезис ... что необходимо разграничивать цифровые права как объект и как средство удостоверения прав (цифровая запись)»⁶⁰.

Согласно п. 1 ст. 141.1 ГК РФ запись о цифровых правах должна быть в информационной системе, которая, в свою очередь, должна соответствовать установленным в законе признакам⁶¹. Обладателем цифрового права признается лицо, которое в

⁵⁷ Рожкова М. А. Цифровые активы и виртуальное имущество: как соотносится виртуальное с цифровым // Режим доступа: https://zakon.ru/blog/2018/06/13/cifrovye_aktivy_i_virtualnoe_imuschestvo_kak_sootnositsya_virtualnoe_s_cifrovym.

⁵⁸ Головкин Р. Б., Амосова О. С. «Цифровые права» и «цифровое право» в механизмах цифровизации экономики и государственного управления // Вестн. Владим. юрид. ин-та. 2019. № 2 (51). С. 165.

⁵⁹ Сулова С. И., Филатова У. Б. Объекты гражданских прав в условиях формирования информационного пространства России // Пролог: журнал о праве. 2019. № 2. С. 11.

⁶⁰ Сулова С. И., Филатова У. Б. Объекты гражданских прав в условиях формирования информационного пространства России // Пролог: журнал о праве. 2019. № 2. С. 11.

⁶¹ В настоящее время такие признаки указаны лишь в специальном Федеральном законе от 02.08.2019 № 259-ФЗ «О привлечении инвестиций с использованием инвестиционных платформ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», который в силу своей специальности имеет ограниченную сферу действия, направленную

соответствии с правилами информационной системы имеет возможность распоряжаться этим правом. Хотя это в законе и не указано, но, вероятно, «возможность распоряжаться» означает в первую очередь техническую возможность. Владелец цифрового права фактически обладает цифровым кодом, посредством которого происходит распоряжение цифровым правом.

Оборот цифровых прав реализуется исключительно посредством внесения записей в информационную систему.

Осуществление цифрового права, распоряжение им, в том числе передача, залог, обременение другими способами или ограничение распоряжения, возможны только в информационной системе без обращения к третьему лицу. Субъекты, участвующие в сделках, имеют представление только об объекте, информация о владельце остается недоступной и его идентификация невозможна. Поэтому ученые предвидят затруднения при наследовании цифрового права, поскольку сложно будет установить факт наличия у наследодателя цифрового права и доступа наследников к нему⁶². Кроме этого, возможны технические проблемы, которые создадут препятствия в осуществлении наследственных прав. Например, непонятно, как быть в ситуации, когда лицо в силу возраста, финансового положения, отсутствия интереса или знаний, не будет иметь доступа к техническим устройствам. В случае смерти владельца цифрового права и при условии, что он не оставил информацию о цифровом праве, оно, с юридической точки зрения, включается в наследственную массу, но с технической точки зрения – нет.

Кроме того, в связи с анонимностью владельца цифровых прав, непонятно, к юрисдикции какого государства и суда будет относиться возникший спор.

на регулирование отношений, возникающих в связи с инвестированием и привлечением инвестиций с использованием инвестиционных платформ. Закон также регулирует вопросы возникновения и обращения утилитарных цифровых прав. Полагаем, что утилитарные цифровые права и цифровые права - не одно и то же. Поэтому, нормы указанного закона нельзя применять абсолютно ко всем цифровым правам.

⁶² Яценко Т. С. Наследование цифровых прав // Наследственное право. 2019. № 2. Яценко Т. С. говорит о проблеме наследования токенов, но эта же проблема актуальна и для цифровых прав, поскольку во многом цифровое право схоже с токеном.

В связи с этим, ученые предлагают понимать цифровое право как юридическую конструкцию, схожую с ценной бумагой. Это позволит применять к цифровым правам по аналогии нормы закона, регулирующие классические гражданско-правовые институты. Проводя параллель с уже существующими классическими нормами гражданско-правовых институтов, Л. А. Новоселова предлагает распространять на цифровые права правовой режим бездокументарных ценных бумаг⁶³.

Некоторые проблемы правового режима нематериальных благ.

Законодатель не дает определения нематериальных благ, но закрепляет их подробный перечень в ст. 150 ГК РФ, который является открытым. Нематериальные блага возникают или в силу рождения человека или в силу закона; не могут ни передаваться, ни отчуждаться; у них отсутствует материальный интерес.

Особенностью правового режима нематериальных благ является то, что они выступают объектом защиты со стороны гражданского права, но не участвуют в гражданском обороте⁶⁴.

Запрет участия нематериальных благ в гражданском обороте обусловлен их неразрывной связью с личностью человека, их неотделимостью от личности человека. Вместе с тем, физическая и юридическая невозможность отчуждения или иной передачи нематериальных благ не означают, что исключены любые случаи их использования в гражданском обороте, не связанные с передачей.

Рассмотрим вопросы правового режима *изображения гражданина*. Легального определения данному понятию действующее законодательство не содержит. С. П. Гришаев предлагает понимать под изображением гражданина предназначенную для зрительного восприятия информацию о физическом лице, воспроизведенную в любой объективной форме, обладающую совокупно-

⁶³ Цит. по: Комлев Н. Ю. Правовая природа токена (цифрового права) как нового объекта гражданских правоотношений // Сетевое издание «Ученые записки Казанского юридического института МВД России». 2019. Т. 4. № 8.

⁶⁴ Долганова И. В., Ерофеева Д. В., Ефимова О. В., Кирпичев А. Е., Кулаков В. В., Левушкин А. Н., Свирин Ю. А., Смирнова В. В., Филиппова С. Ю. Актуальные проблемы гражданского права : учебник / под ред. Р. В. Шагиевой. М. : Юстиция, 2019. С. 58.

стью неповторимых индивидуальных признаков и характеристик элементов внешности этого физического лица⁶⁵.

Согласно п. 1 ст. 152.1 ГК РФ, обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе его фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства, в которых он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина.

Согласие на обнародование и использование изображения гражданина представляет собой сделку (ст. 153 ГК РФ)⁶⁶. Форма согласия определяется общими правилами ГК РФ о форме сделки, которая может быть совершена в письменной или устной форме, а также путем совершения конклюдентных действий (ст. 158 ГК РФ). Согласие гражданина может содержать ряд условий, определяющих порядок и пределы обнародования и использования его изображения, а также о способе использования данного изображения. Если согласие на обнародование и использование изображения было дано в устной форме либо путем совершения конклюдентных действий, таким согласием охватывается использование изображения в том объеме и в тех целях, которые являются из обстановки, в которой оно совершалось⁶⁷.

Согласие гражданина требуется только на обнародование и дальнейшее использование его изображения, а не на саму съемку, если ведется съемка гражданина⁶⁸. Такое согласие не требуется в случаях, когда: а) использование изображения осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах; б) изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях (собраниях, съездах, конференциях, концертах, представлениях, спортивных соревнованиях и подобных

⁶⁵ Гришаев С. П., Богачева Т. В., Свит Ю. П. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть первая (постатейный). Специально для системы ГАРАНТ, 2019 // СПС Гарант. 2020.

⁶⁶ О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации : Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25. П. 46 // СПС Гарант. 2020.

⁶⁷ Решение Дзержинского городского суда Нижегородской области от 23.07.2018 по делу № 2-2289/2018 // Режим доступа: www.sudact.ru.

⁶⁸ Решение Промышленного районного суда г. Смоленска от 08.07.2019 по делу № 2-1570/2019 // Режим доступа: www.sudact.ru.

мероприятиях), за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования; в) гражданин позировал за плату.

Допускается обнародование и использование изображения гражданина без его согласия, когда имеет место публичный интерес, в частности, если такой гражданин является публичной фигурой (занимает государственную или муниципальную должность, играет существенную роль в общественной жизни в сфере политики, экономики, искусства, спорта или любой иной области), а обнародование и использование изображения осуществляется в связи с политической или общественной дискуссией или интерес к данному лицу является общественно значимым⁶⁹. При этом, самого по себе отнесения лица к числу публичных фигур не достаточно для обнародования и использования его изображения без его согласия⁷⁰. Согласие необходимо, если единственной целью обнародования и использования изображения лица является удовлетворение обывательского интереса к его частной жизни либо извлечение прибыли. Так, по одному делу ФАС Поволжского округа указал, что использование организацией при оказании платных услуг по подготовке обращений и жалоб в государственные и муниципальные органы изображения Президента РФ представляет собой его использование в коммерческих целях. Поэтому на такое использование требуется согласие Президента

⁶⁹ Об отказе в принятии к рассмотрению жалоб Безрукова Сергея Витальевича на нарушение его конституционных прав пунктом 1 статьи 152.2 Гражданского кодекса Российской Федерации : Определение Конституционного Суда РФ от 12.02.2019 № 274-О // Режим доступа: <http://www.ksrf.ru>; Об отказе в принятии к рассмотрению жалоб Безруковой Анны Олеговны на нарушение ее конституционных прав пунктом 1 статьи 152.1 и пунктом 1 статьи 152.2 Гражданского кодекса Российской Федерации : Определение Конституционного Суда РФ от 12.02.2019 № 275-О // Режим доступа: <http://www.ksrf.ru>.

⁷⁰ Об отказе в принятии к рассмотрению жалоб гражданки Леоновой Ирины Юрьевны на нарушение ее конституционных прав пунктом 1 статьи 152.1 и пунктом 1 статьи 152.2 Гражданского кодекса Российской Федерации : Определение Конституционного Суда РФ от 26.03.2019 № 698-О // Режим доступа: <http://www.ksrf.ru>.

РФ⁷¹. В другом деле суд отклонил довод истца, что использование изображения гражданина направлено на удовлетворение бытового интереса к его частной жизни. Истец – депутат законодательного органа, возглавлял комитет по бюджету и налогам. Изображение истца использовалась в статье, описывающей дорогостоящее празднование дня рождения истца за рубежом. Суд указал, что информация в статье и связанные с ней изображения обусловлены общественной дискуссией и общественно значимым интересом к должностному лицу, в связи с происходящими процессами по формированию бюджета региона, а разработка проектов бюджета вызывает повышенный общественный интерес. Кроме того, на изображениях не было искажения и (или) изменения запечатленного в объективной форме образа⁷².

Публичными интересами также признается безопасность граждан. Поэтому допускается обнародование и использование изображений подозреваемого в совершении преступлений с целью довести до сведения третьих лиц информацию о внешнем виде подозреваемого; обнародование фотографий из зала открытого судебного заседания с изображением лиц, принимавших участие в уголовном деле, которое проводилось публично, с использованием фотосъемки⁷³; обнародования и использования изображений граждан в связи с их розыском, в т. ч. пропавших без вести либо являющихся участниками или очевидцами правонарушения⁷⁴ и др.

Обнародование и использование изображения гражданина, полученного при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях, не требует согласия гражданина, кроме случаев, когда изображение является основным объектом использования. Изображение счита-

⁷¹ Постановление ФАС Поволжского округа от 02.06.2011 по делу № А55-19988/2010 // Режим доступа: <https://www.eg-online.ru/document/adjudication/222925/>.

⁷² Апелляционное определение СК по гражданским делам Волгоградского областного суда от 31.05.2017 по делу № 33-9231/2017 // СПС Гарант. 2020.

⁷³ Бычков А. И. Индустрия гостеприимства в России. М. : Инфотропик Медиа, 2017 // СПС Гарант. 2020.

⁷⁴ Решение Железнодорожного районного суда г. Красноярска от 30.01.2019 по делу № 2-121/2019 // Режим доступа: www.sudact.ru.

ется таковым, когда изображение гражданина является композиционным центром. Изображение гражданина не будет являться основным объектом использования, если снимок по его смыслу отображает информацию о проведенном публичном мероприятии, а не акцентирует внимание на гражданине⁷⁵.

Требуется согласие гражданина на обнародование и использование его изображения, если изображение получено при съемке в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях, но размещается вместе с текстом, который не имеет отношение к этому гражданину или порочит его честь и достоинство. Так, в одном деле предметом рассмотрения было незаконное, по мнению, истицы, размещение в газете фотографии, на которой изображена истица, сидящая рядом с актером, известным своими скандальными выходками. Фотография иллюстрировала статью, в которой описывалась личная жизнь этого актера и ее откровенные подробности. Истица пояснила, что не знакома лично с актером и оказалась рядом с ним на публичном мероприятии (премьеры фильма) в силу того, что актер был ее соседом по креслу. Суд посчитал, что размещение фотографии с изображением истицы в данной ситуации должно было предваряться согласием истицы, поскольку истица не имела никакого отношения к содержанию статьи, в которой содержались откровенные подробности личной жизни другого человека⁷⁶.

Отдельные проблемы правового режима единого недвижимого комплекса.

Единый недвижимый комплекс (далее по тексту – ЕНК) как объект гражданских прав появился в гражданском законодательстве в 2013 г., хотя необходимость в правовом регулировании такого объекта возникла уже давно. Норма о ЕНК призвана упростить проблему отнесения к недвижимому имуществу нестандартных, но распространенных объектов, таких, как, системы отопления, канализации, линии электропередач, системы газопроводов и др. Часто такие объекты связаны не с конкретным зе-

⁷⁵ Апелляционное определение СК по гражданским делам Тверского областного суда от 25.06.2019 по делу № 33-2721/2019 // СПС Гарант. 2020.

⁷⁶ Решение от 15.08.2012 Савеловского районного суда г. Москвы // Режим доступа: www.sudact.ru.

мельным участком, а несколькими, находящимися на территории одного или нескольких государств.

Согласно ст. 133.1 ГК РФ в качестве ЕНК выступает совокупность объединенных единым назначением зданий, сооружений и иных вещей, которые либо расположены на одном земельном участке, либо неразрывно связаны физически или технологически (например, железные дороги, линии электропередачи, трубопроводы и другие линейные объекты). При этом в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество регистрируется право собственности на совокупность указанных объектов в целом как одну недвижимую вещь. В силу прямого указания ст. 133.1. ГК РФ в отсутствие названной регистрации такая совокупность вещей не является ЕНК. Части ЕНК (например, линейного объекта) могут быть расположены на различных земельных участках⁷⁷.

ЕНК может быть создан из уже имеющихся зданий, сооружений и иных вещей (здания и сооружения при этом поставлены на кадастровый учет как отдельные объекты недвижимости). Кроме того, единый недвижимый комплекс сразу может получить такой статус, если проектной документацией предусмотрена эксплуатация вновь создаваемых объектов как ЕНК (речь идет в первую очередь о зданиях и сооружениях).

Особенностью правового режима ЕНК является распространение на него правил о неделимой вещи. Оборота частей ЕНК невозможен, поскольку раздел в натуре неделимой вещи невозможен. Если необходимо выделить и затем отдельно продать движимые или недвижимые вещи, входящие в ЕНК, необходимо разделить ЕНК на движимые или недвижимые вещи, поставить последние на отдельный кадастровый учет и только после этого такие объекты смогут стать самостоятельными объектами гражданского оборота.

В момент завершения процесса создания ЕНК изменить количество вещей в нем невозможно, т. к. изменение численности вещей в составе ЕНК будет означать его прекращение.

⁷⁷ О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации : Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25. П. 39 // Российская газета. 2015. 30 июня.

Замена одних вещей другими в составе ЕНК возможно при условии, что сохраняются существенные свойства вещи (ст. 133 ГК РФ). Категория «существенные свойства вещи» – оценочная. Например, нефтебаза, зарегистрированная в качестве ЕНК, не может оставаться в этом статусе, если из ЕНК будут исключены и проданы все резервуары для нефтепродуктов, т. к. их отчуждение отдельно от остальных составных частей ЕНК фактически приведет к исчезновению связи между элементами комплекса⁷⁸.

Обременить правами третьих лиц какие-либо отдельные вещи, входящие в ЕНК, невозможно. Обремененным становится весь ЕНК, а содержание обременения может состоять в соответствующих правах на определенную составную часть ЕНК.

На ЕНК возможно установление долевой собственности, но доли в данной ситуации будут только идеальными и не будут выражаются в каких-либо конкретных вещах, входящих в ЕНК.

ЕНК часто путают с предприятием. И то, и другое, безусловно, – разновидности имущественных комплексов, то есть «совокупность объектов гражданских прав, способных в силу своих естественных свойств к участию в товарно-денежном обороте и в отношении которых может быть определена денежная оценка, объединенных определенной связью, образующая единый объект гражданских прав, относящаяся к отдельной группе видов имущества»⁷⁹. В составе предприятия, также как и в составе ЕНК, может быть недвижимое имущество, но в составе ЕНК оно основное. В состав ЕНК могут входить и другие вещи (в том числе движимые). В отличие от ЕНК, в состав предприятия могут входить имущественные права, обязательства (долги), исключительные права и земельные участки. Сам ЕНК может быть составной частью предприятия. ЕНК – неделимая вещь, предприятие – сложная. В отличие от предприятия, ЕНК как объект права не ограничен сферой предпринимательской деятельности (хотя данное положение подвергается критике, отметим, что в ГК РФ нет указания на то, ЕНК ограничен сферой предпринимательской де-

⁷⁸ Алексеев В. А. Единый недвижимый комплекс и сложная недвижимая вещь: вопросы соотношения // Закон. 2018. № 3.

⁷⁹ Цит. по: Анисимов А. П., Рыженков А. Я., Нарушкевич С. В. Имущественный комплекс как объект гражданских прав: вопросы теории и практики // Законы России: опыт, анализ, практика. 2011. № 5. С. 12.

тельности; кроме того, как мы отмечали выше, ЕНК – разновидность имущественного комплекса, а последний используется не только в предпринимательской деятельности)⁸⁰.

Распространение на ЕНК режима неделимых вещей существенно затрудняет оборот ЕНК по сравнению с предприятием⁸¹. В отличие от ЕНК, вещи, входящие в состав предприятия, могут быть переданы по различным сделкам отдельно от самого предприятия, что очень удобно для коммерческого оборота, позволяет более гибко планировать и реализовывать бизнес-процессы.

Здания, сооружения и другие вещи, входящие в ЕНК, не утрачивают своих свойств самостоятельных вещей после включения их в ЕНК, что свойственно для составных или сложных вещей. ЕНК «более отвечает признакам сложной вещи как соединения вещей, предполагающего их использование по общему назначению, поскольку фактически единственным обстоятельством, позволяющим его образовать из самостоятельных объектов, является то, что они объединены общим назначением. Второй признак единого недвижимого комплекса – физическая или технологическая связь либо расположение на одном земельном участке – позволяет лишь определить границы комплекса, но не его состав»⁸². Ю. Ф. Дружинина отмечает, что распространение на ЕНК режима неделимой вещи не делает ЕНК таковой. Вероятно, законодатель распространяет на ЕНК правовой режим неделимых вещей с целью сохранения целостности объекта при переходе прав на него как в порядке универсального правопреемства, так и в результате совершения сделок⁸³.

⁸⁰ Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (учебно-практический) / под ред. С. А. Степанова. М. : Екатеринбург, 2015. С. 64.

⁸¹ Долганова И. В., Ерофеева Д. В., Ефимова О. В., Кирпичев А. Е., Кулаков В. В., Левушкин А. Н., Свирин Ю. А., Смирнова В. В., Филиппова С. Ю. Актуальные проблемы гражданского права : учебник / под ред. Р. В. Шагиевой. М. : Юстиция, 2019. С. 32.

⁸² Дружинина Ю. Ф. О перспективах включения единого недвижимого комплекса в гражданский оборот // Вестник Омского университета. Сер. «Право». 2014 № 3 (40). С. 103–104.

⁸³ Дружинина Ю. Ф. О перспективах включения единого недвижимого комплекса в гражданский оборот // Вестник Омского университета. Сер. «Право». 2014 № 3 (40). С. 103–104.

ЕНК по сути – совокупность взаимосвязанных между собой фактически независимых элементов, образующих единое целое, обладающее свойствами, которые отсутствуют у элементов этого целого. «... указанная особенность ЕНК несет в себе важное практическое значение, обусловленное тем, что, соединяя и используя совокупность недвижимых и движимых вещей по единому назначению, участники гражданского оборота создают новую хозяйственную единицу, представляющую собой определенное нераздельное благо, наделенное экономической ценностью, которая была бы значительно уменьшена либо утрачена вовсе вследствие разъединения первоначальных объектов»⁸⁴.

Некоторые проблемы правового режима объектов незавершенного строительства.

П. 1 ст. 130 ГК РФ относит объекты незавершенного строительства (далее по тексту – ОНС) к недвижимым вещам.

Критериями отнесения ОНС к недвижимости являются следующие: 1) объект должен строиться на правомерных основаниях (разрешение на строительство, проектная документация); 2) его прочная физическая связь с землей, то есть невозможность его перемещения без несоразмерного ущерба назначению; 3) отсутствие действующего договора строительного подряда, предметом которого является объект незавершенного строительства⁸⁵.

Для признания объекта ОНС на нем должны быть полностью завершены работы по сооружению фундамента или аналогичные им работы⁸⁶; должно быть приостановлено, законсервировано или окончательно прекращено строительство; должен быть прекращен договор строительного подряда (пока существует договор строи-

⁸⁴ Ягунова Е. Е. К вопросу о структуре единого недвижимого комплекса // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2014. Вып. 3.

⁸⁵ П. 16. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 16.02.2001 № 59 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним"» // Бюллетень Министерства юстиции Российской Федерации. 2001. № 4.

⁸⁶ П. 38 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. 2015. 30 июня.

тельного подряда, объект находится во владении подрядчика и право собственности на него может возникнуть у заказчика только после передачи ему объекта подрядчиком).

ОНС фактически начинает свое существование в момент, когда «на строительной площадке начались действия, непосредственно направленные на создание объекта и приведшие к такому изменению этого земельного участка, которое становится от этого участка неотделимым без существенного ущерба для достижения цели создания планируемого объекта»⁸⁷. Для того, чтобы ОНС могло участвовать в гражданском обороте необходима государственная регистрация права собственности на ОНС.

Моментом фактического прекращения существования ОНС является момент подписания разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, поскольку именно с этого момента объект считается построенным, а строительство законченным (п. 1 ст. 55 Градостроительного кодекса РФ⁸⁸). Юридически ОНС продолжает иметь этот статус, пока не будет произведена государственная регистрация прекращения права собственности на ОНС.

Существование ОНС предполагает, что в будущем оно, вероятно, будет достроено. Следовательно, в нем могут быть помещения. В ОНС нельзя выделить отдельные помещения как самостоятельные объекты гражданских прав. Следовательно, права на помещения в ОНС не могут быть зарегистрированы, и поэтому такие помещения не могут участвовать в гражданском обороте. Стоит отметить, что встречаются решения судов, признающие право собственности на нежилые помещения, расположенные в ОНС⁸⁹. Однако, такие решения фактически неисполнимы. Так, по одному из дел суд рассматривал требование о признании незаконным приостановления кадастрового учета помещения в ОНС. Ранее судом было признано право собственности гражданина на помещение в ОНС. Гражданин подал документы на кадастровый учет этого помещения, чтобы в дальнейшем зарегистрировать право собственности на основании решения суда. Кадастровый

⁸⁷ Алексеев В. А. Указ. соч. С. 78.

⁸⁸ Градостроительный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 29.12.2004 № 190-ФЗ // Российская газета. 2004. 30 декабря.

⁸⁹ См. напр.: Решение Железнодорожного районного суда г. Самара от 19.06.2013 // Режим доступа: www.sudact.ru.

учет был приостановлен, т. к. не был представлен технический план всего объекта (ОНС), который выдается после ввода объекта в эксплуатацию. ОНС в эксплуатацию введен не был. Фактически, от решения суда по данному делу зависело исполнение решения другого суда о признании права собственности на помещение в ОНС, т. к. право собственности на недвижимость должно быть зарегистрировано, чтобы недвижимость могла участвовать в обороте. Регистрация же права собственности на недвижимость сопряжена с ее кадастровым учетом. Отказывая в удовлетворении требования, суд пояснил, что государственный кадастровый учет здания (многоквартирного дома) и расположенных в нем помещений не может быть осуществлен прежде окончания в отношении него строительства в полном объеме и ввода его в эксплуатацию⁹⁰. Наличие ОНС подразумевает возможность его преобразования в здание или сооружение, что может повлечь изменение его характеристик, состава помещений в объекте, определяемых по завершении строительства и ввода объекта в эксплуатацию, и подлежащих впоследствии указанию в техническом плане здания, сооружения⁹¹. Постановка на кадастровый учет помещения до завершения строительства и ввода в эксплуатацию здания (сооружения), в котором оно расположено, Федеральным законом от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» не предусмотрена⁹². Росреестр также указывает на то, что регистрация прав на помещения осуществляется после ввода в эксплуатацию объекта недвижимости⁹³.

⁹⁰ Решение Промышленного районного суда г. Самары от 26.05.2015 по делу № 2-3592/2015 // Режим доступа: www.sudact.ru.

⁹¹ Определением Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного суда РФ от 02.12.2014 г. № 306-ЭС14-2019 // СПС Гарант. 2020.

⁹² Письмо Минэкономразвития РФ от 01.12.2014 № Д23и-4305; Письмо Министерства экономического развития РФ от 16.02.2018 № ОГ-Д23-1407 «О разъяснении законодательства» // Нормирование, стандартизация и сертификация в строительстве. 2018. № 2.

⁹³ Режим доступа: https://rosreestr.ru/site/press/news/rosreestr-razyasnil-vopros-osushchestvleniya-gosudarstvennoy-registratsii-prava-obshchey-dolevoy-sob/?sphrase_id=17154876.

Возможно признание права на долю в праве общей долевой собственности на ОНС⁹⁴. Например, компании-участники долевого строительства до окончания строительства многоквартирного дома не имеют вещных прав на квартиры и помещения в нем, однако у них есть обязательственные права (требования) к застройщику⁹⁵. Кроме того, распространена практика признания права собственности на долю в объекте ОНС в виде конкретного помещения⁹⁶.

Подводя итог вышесказанному, особенностью правового режима ОНС является то, что пока право собственности на ОНС не зарегистрировано в предусмотренном законом порядке, он не может быть объектом гражданско-правовых сделок. Если ОНС, на который отсутствует зарегистрированное право собственности, становится объектом сделки, то такая сделка является недействительной.

Контрольные вопросы

1. Понятие объекта гражданских прав.
2. Понятие правового режима объекта гражданских прав.
3. Правовой режим цифровых прав.
4. Правовой режим изображения гражданина.
5. Отдельные проблемы правового режима единого недвижимого комплекса.
6. Некоторые проблемы правового режима объектов незавершенного строительства.

⁹⁴ Определение Верховного Суда РФ от 24.02.2015 № 305-ЭС14-1186 // СПС Гарант, 2020.

⁹⁵ Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 24.02.2015 № Ф03-126/2015 // Бычков А. И. Дефекты, ошибки и неурядицы: правовое регулирование. М. : Инфотропик Медиа, 2017. С. 24.

⁹⁶ См. напр.: п. 16 Обзора практики разрешения судами споров, возникающих в связи с участием граждан в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 04.12.2013 // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2014. № 3; Решение Верх-Исетский районный суда г. Екатеринбурга от 18.07.2016 по делу № 2-5875/2016 // Режим доступа: www.sudact.ru.

ГЛАВА 4. ДИСКУССИОННЫЕ ВОПРОСЫ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Теоретические проблемы определения сущности защиты гражданских прав.

Институт защиты гражданских прав имеет межотраслевой характер, в связи с чем понятие «защита гражданских прав» в цивилистической науке рассматривается с различных позиций⁹⁷. В своей совокупности защита гражданских прав представлена через функцию защиты (восстановления), система мер и деятельность уполномоченных органов государственной власти, обеспечивающих реализацию мероприятий «по устранению препятствий в осуществлении субъектами принадлежащих им прав»⁹⁸.

Одним из интересных, на наш взгляд, выводов относительно проблем определения сущности защиты гражданских прав является вывод А. Б. Степина, который считает, что особое значение в эффективности применения способов защиты гражданских прав является «технология защиты права как модели эффективного разрешения конфликтного правоотношения, придающего ей функциональное значение»⁹⁹. Соглашаясь с данной позицией представляется, что несомненно важное место в проблематике определения сущности защиты гражданских прав играет система юридических способов защиты. В свою очередь юридические способы защиты права собственности и иных вещных прав в гражданском праве можно условно разделить на три группы, представленные следующим образом.

Традиционно *первую группу* составляют вещно-правовые способы защиты, которые направлены на восстановление и защиту права собственности как абсолютного вещного права и производных от него ограниченных вещных прав. Указанные способы,

⁹⁷ Защита гражданских прав: избранные аспекты: сборник статей / Ю. Н. Алферова, Ю. В. Байгушева, Ю. В. Виниченко и др.; рук. авт. кол. и отв. ред. М. А. Рожкова. М. : Статут, 2017. С. 56.

⁹⁸ Тычинин С. В. Гражданско-правовые способы защиты прав граждан и организаций при чрезвычайных ситуациях : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 1996. С. 7.

⁹⁹ Степин А. Б. К вопросу о правоприменительной технологии защиты гражданских прав // Российская юстиция. 2017. № 6. С. 7–9.

а именно, иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск) и иск об устранении нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск) находят специальное закрепление в главе 20 ГК РФ. Кроме того, в числе данной группы способов защиты находит применение иск о признании права, а также иск об исключении имущества из описи. Они применяются с целью восстановления у собственника правомочия владения принадлежащей ему вещью, устранения препятствий в осуществлении правомочий пользования и распоряжения, а также для устранения сомнения в наличии самого права собственности.

Вторую группу способов защиты гражданских прав составляют обязательственно-правовые способы. В отличие от вещно-правовых способов, обязательственно-правовые способы защиты гражданских прав не имеют структурированную специальным образом систему в части закрепления в специальной главе. Представляется, что такая систематизация «утяжелит» конструкцию гражданского законодательства поскольку разнообразие обязательственно-правовых способов защиты гражданских и особенности их применения к различным видам правоотношений весьма разнообразно. Вместе с тем, в п. 1.4 разд. V Концепции развития гражданского законодательства России¹⁰⁰ звучали «предложения об определении в Гражданском кодексе РФ обязательственно-правовых способов защиты и встраивании их в систему способов защиты нарушенных субъективных гражданских прав»¹⁰¹.

Теоретические и практические проблемные вопросы возникают также в связи с так называемой «конкуренцией» вещно-правовых и обязательственно-правовых исков. Следует отметить, что высшими судебными органами неоднократно предпринимались попытки разделения обязательственно-правовых и вещно-

¹⁰⁰ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009) // Вестник ВАС РФ. 2009. № 11.

¹⁰¹ Авдоница О. С. Применение судебной неустойки как способа защиты прав правообладателя по обязательству в сфере интеллектуальной собственности // Право и экономика. 2016. № 10. С. 43–50.

правовых способов защиты гражданских прав¹⁰², однако, по мнению ряда цивилистов¹⁰³, при таких обстоятельствах определенной мере искажается традиционное понимание и различие абсолютных (вещных) и относительных (обязательственных) отношений: если вещные правоотношения как абсолютные могут быть нарушены любым лицом, причем личность нарушителя (ответчика по иску) впервые определяется только фактом правонарушения, то обязательственные правоотношения как относительные, т.е. характеризующиеся полной определенностью участвующих в них лиц, могут быть нарушены лишь контрагентом по обязательству, личность которого заранее известна.

В третью группу способов защиты права собственности и иных вещных прав входят способы, которые не вошли в первые две и содержатся в отдельных институтах гражданского права. В эту группу входят нормы о признании сделок недействительными (ст. 167—180 ГК), о защите имущественных прав лиц, признанных безвестно отсутствующими или объявленными умершими в случае их явки (ст. 43, 46 ГК РФ).

Особенности защиты прав лица в обязательстве из причинения вреда.

Обязательства вследствие причинения вреда являются разновидностью внедоговорных обязательств (подп. 6 п. 1 ст. 8 и п. 2 ст. 307 ГК РФ). Эти обязательства возникают вследствие совершения правонарушения, причинившего вред жизни, либо имуществу субъекта права, в связи с чем они называются деликтными. Правовому регулированию деликтных обязательств посвящена специальная гл. 59 ГК РФ.

Во всех современных правовых системах существует общее правило, получившее название «генерального деликта», согласно которому любое лицо, виновно причинившее вред другому, обя-

¹⁰² О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав : Постановление Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 № 8. П. 23 // Вестник ВАС РФ. 1998. № 10; О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав : Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ от 29.04.2010 № 10/22. П. 34 // Вестник ВАС РФ. 2010. № 6.

¹⁰³ Частное право. Преодолевая испытания. К 60-летию Б. М. Гонгало / М. В. Бандо, Р. Б. Брюхов, Н. Г. Валеева и др. М. : Статут, 2016. С. 13.

зано его возместить. Общие положения об ответственности за причиненный вред («генеральный деликт») содержатся в ст. 1064 ГК РФ, устанавливающей правило о том, что вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившем вред.

Обязанность возмещения вреда может быть возложена и на лицо, как физическое, так и юридическое, не являющееся причинителем вреда. Например, вред, причиненный транспортным средством, подлежит возмещению его законным владельцем, несмотря на то, что управляло автомобилем другое лицо (ст. 1079 ГК РФ).

Наряду с генеральным деликтом, определяющим общие основания ответственности за вред, закон предусматривает и особые случаи, к каждому из которых применяются специальные правила, образующие специальные деликты. Например, к числу специальных деликтов относятся нормы, регулирующие ответственность за вред, причиненный: а) несовершеннолетними (ст. 1073, 1074 ГК РФ); б) деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (ст. 1079 ГК РФ); в) актами власти (ст. 1069–1071 ГК РФ) жизни и здоровью гражданина (ст. 1084–1094 ГК РФ) и др.

Соотношение между генеральным и специальными деликтами определяется следующим образом: в случае, если закон предусмотрел специальный деликт, то к соответствующим отношениям должны применяться нормы этого деликта. При отсутствии специального - применяются нормы генерального деликта.

Специфика деликтных обязательств заключается в том, что в отличие от договорных обязательств, они возникают независимо от воли и желания их участников, в силу указания закона. Вред, возникший при исполнении договора, как правило, возмещается в рамках договорного обязательства, на основании правовых норм, регулирующих соответствующий договор.

Деликтное обязательство, как и договорное, является имущественным правоотношением, опосредующим перемещение материальных благ от одного лица к другому. Несмотря на то, что деликтное обязательство может возникнуть в результате причинения вреда не только материальным, но и нематериальным благам,

его целью является предоставление потерпевшему компенсации причиненного вреда в виде возмещения материальных убытков. Возмещение вреда является объектом деликтного обязательства, форма возмещение вреда – его предметом¹⁰⁴.

Сторонами деликтного обязательства являются потерпевший и причинитель вреда (делинквент) или иное лицо, которое в силу закона отвечает за причинение вреда. Лицо, обязанное возместить причиненный вред, является должником, а лицо, имущественным или неимущественным правам которого причинен вред, кредитором. Субъектами в этих обязательствах по общему правилу могут быть граждане, юридические лица, публично-правовые образования.

Содержание деликтного обязательства составляют права и обязанности его участников. Оно носит односторонне обязывающий характер: на одну сторону (причинителя вреда) возлагается обязанность возместить причиненный вред, другая сторона (потерпевший) обладает правом требовать возмещения вреда.

В случае, если причиненный вред является единым и неразрывным результатом совместных действий нескольких лиц, на стороне должника будет иметь место множественность лиц. Они отвечают перед потерпевшим солидарно – потерпевший по своему выбору может требовать возмещения причиненного вреда как от всех делинквентов совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Причинитель вреда, который возместил потерпевшему совместно причиненный вред, вправе в последующем потребовать с каждого из других делинквентов долю выплаченного потерпевшему возмещения в размере, соответствующем степени вины этого причинителя вреда. Однако, при наличии соответствующего заявления потерпевшего суд может изначально возложить на лиц, совместно причинивших вред, ответственность в долях в соответствии со степенью вины каждого причинителя вреда (при невозможности определить степень вины доли признаются равными), если это соответствует интересам потерпевшего¹⁰⁵.

¹⁰⁴ См.: Молчанов А. А. Гражданское право : курс лекций. М. : Эксмо, 2010. С. 421–422.

¹⁰⁵ См. подробнее: Чаусская О. А. Гражданское право : курс лекций. М. : Эксмо, 2010. С. 339–344.

Основанием деликтной ответственности является юридический факт – наличие вреда. Как правило, для возникновения обязательства вследствие причинения вреда необходимо наличие четырех условий одновременно: причинение вреда, как основание возникновения деликтного обязательства (нет вреда, нет и основания для его возмещения); противоправное поведение делинквента; причинная связь между этим поведением и наступлением вреда; вина делинквента в форме умысла или неосторожности.

Это так называемый полный состав деликта, правонарушения. Но закон знает и усеченный состав, когда есть только вред и причинная связь между поведением причинителя вреда и наступлением вреда. Российское законодательство о деликтах предусматривает некоторые возможности их предупреждения или пресечения. Так, ст. 1065 ГК РФ устанавливает норму, предоставляющую суду право по иску заинтересованных лиц запрещать деятельность, создающую опасность причинения вреда в будущем.

Ответственность за вред, причиненный органами власти

Современный период развития законодательства об ответственности за причинение вреда государственными органами и должностными лицами был заложен в 1993 г. принятием Конституции РФ. При этом, обязанность государства по возмещению ущерба, причиненного незаконными действиями его органов, основана на положениях ст. ст. 52, 53 Конституции РФ, общие основания ответственности за причинение вреда в настоящее время регламентируются ст. 1064 ГК РФ, а «принципы ответственности государственных органов и их должностных лиц за неправомерные действия или бездействие закреплены в ст. 16 и ст. 1069 ГК РФ»¹⁰⁶.

По сути, основу института возмещения вреда, причиненного действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц, образуют статьи 1069–1071 ГК.

¹⁰⁶ Васильева Е. С. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов государственной власти в российском законодательстве: история и современность // Ленинградский юридический журнал. 2017. № 4. С. 42–52.

Одним из наиболее значимых исследователей данного института справедливо признается А. Л.Маковский¹⁰⁷.

К актам власти относятся акты публичной власти, принимаемые в сфере административного управления, а также акты правоохранительных органов и суда. Ответственность за вред, причиненный публичной властью, предусмотрена не только гражданским законодательством, но и Конституцией Российской Федерации (ст. 53). Поскольку акты власти предполагаются законными, для возникновения ответственности необходимо предварительное судебное признание таких актов недействительными¹⁰⁸. Под действием органов власти понимаются правовые акты, постановления, приказы и так далее, бездействие выражается в неисполнении органами и должностными лицами возложенных на них обязанностей.

Особенности данного вида обязательств обусловлены особыми субъектами ответственности – ими являются органы публичной власти или обладающие властными полномочиями должностные лица этих органов. К органам государственной власти (федеральной и субъектов федерации) относятся органы всех ветвей власти – законодательной, исполнительной, судебной. Муниципальные органы также наделены властными полномочиями и несут ответственность в соответствии с рассматриваемой нормой.

Общее правило деликтной ответственности публичных образований заключается в следующем: вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, подлежит возмещению за счет соответствующей казны (ст. 1069 ГК РФ).

Состав условий гражданско-правовой ответственности за вред, причиненный публичной властью, отличен от генерального деликта характером противоправности действий (бездействий) органов власти:

¹⁰⁷ См., например: Маковский А. Л. Гражданская ответственность государства за акты власти// Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика. М., 1998. С. 67–112.

¹⁰⁸ См.: Об обжаловании действий и решений, нарушающих права и свободы граждан : закон от 27.04.1993 № 4866-1 // Российская газета. 1993. 12 мая.

а) противоправность выражается в незаконности акта или иного проявления власти;

б) бремя доказывания противоправности действий публичной власти лежит на потерпевшем.

Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов следствия, прокуратуры и суда, имеет существенные особенности (ст. 1070 ГК РФ), к которым относятся следующее:

Во-первых, закон ограничил состав причинителей вреда, ограничив его только правоохранительными и судебными органами.

Во-вторых, потерпевшим в данном виде обязательств может быть исключительно гражданин.

В-третьих, четко и исчерпывающе определен перечень незаконных вредоносных действий:

- незаконное осуждение;
- незаконное привлечение к уголовной ответственности;
- незаконное применение в качестве меры пресечения заключение под стражу или подписки о невыезде;
- незаконное привлечение к административной ответственности в виде административного ареста. Подобный порядок гражданско-правовой ответственности распространяется и на вред, причиненный юридическому лицу в результате незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности.

В-четвертых, незаконность действий правоохранительных органов, причинивших вред гражданину, должна быть доказана вступившим в силу оправдательным приговором, прекращением уголовного или административного дела по реабилитирующим потерпевшего основаниям.

В-пятых, ответственность правоохранительных органов выражается в возмещении вреда в полном объеме, независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, кроме случаев причинения вреда при осуществлении правосудия, где условием ответственности служит установленная вступившим в силу приговором вина судьи.

Особенности защиты прав лица в обязательстве из неосновательного обогащения.

Среди мер защиты гражданских прав особое место занимают обязательства из неосновательного обогащения, которые наряду с деликтными, договорными и виндикационными требованиями призваны служить восстановлению нарушенных прав.

Согласно п. 1 ст. 1102 ГК РФ лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение).

Обстоятельства из неосновательного обогащения относятся к внедоговорным и традиционно именуются кондикционными¹⁰⁹. Сфера их применения достаточно широка, поскольку обязательства из неосновательного обогащения могут применяться как самостоятельно, так и параллельно с другими требованиями.

Подчеркивая значимость обязательств вследствие неосновательного обогащения, А. Л. Маковский отмечает, что кондикционное обязательство «совсем не однопорядково другим отдельным видам обязательств. Оно универсально для всех случаев, когда одно лицо приобретает (сберегает) имущество за счет другого без правового основания, и поэтому является родовым понятием»¹¹⁰.

Обстоятельства вследствие неосновательного обогащения возникают достаточно часто: повторный платеж, получение сумм, предназначавшихся однофамильцу, принятие наследства недостойным наследником, оплата чужих телефонных переговоров, урожай, смытый селом на чужое поле. Так или иначе, суть состоит в том, что имущество одного лица увеличивается либо сохраняется за счет другого без надлежащих оснований.

Как в любом обязательственном правоотношении, в обязательствах из неосновательного обогащения можно выделить такие структурные элементы как субъекты, объект и содержание.

¹⁰⁹ *Condictio indebiti* – иск о возвращении недолжного, уплаченного по ошибке – См.: Бартошек М. Римское право: (Понятия, термины, определения) – М.: Юрид. лит., 1989. С. 84

¹¹⁰ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (часть вторая) / Под ред. О. М. Козырь, А. Л. Маковского, С. А. Хохлова. М., 1996. С. 710

В качестве управомоченной стороны выступают потерпевший (кредитор) – лицо, безосновательно лишившееся имущества, в качестве обязанной – приобретатель (должник), обогатившийся за чужой счет. *Субъектами* кондикционных обязательств могут быть любые субъекты гражданского права: граждане, юридические лица, публично-правовые образования. *Объектом* взыскания в обязательствах из причинения вреда является имущество, причем в широком смысле, поскольку неосновательно присвоить можно не только конкретные вещи, но также неосновательно можно воспользоваться и принадлежащим другому правом. Применительно к рассматриваемым обязательствам речь может идти лишь об имущественных правах. Личные неимущественные права и нематериальные блага в силу их неотчуждаемого характера не могут защищаться с помощью норм главы 60 ГК РФ. Исключения могут быть предусмотрены законом (например, компенсация морального вреда, возникшего из нарушения имущественных прав).

Как *содержание* кондикционных обязательств рассматривается право потерпевшего (кредитора) требовать восстановления нарушенной имущественной сферы, обращенное к приобретателю, и соответствующая обязанность должника.

Традиционно называют *два вида* обязательств из неосновательного обогащения: неосновательное приобретение имущества и неосновательное сбережение имущества.

При неосновательном приобретении имущества имеет место получение недолжного, то есть того, на что лицо не имело права, например, получение груза, предназначенного другому, в связи с неверным указанием адреса, получение наследником имущества умершего по недействительному завещанию, оплата товаров в сумме, превышающей действительную стоимость проданного и т. п. В таких случаях имущество одного лица увеличивается при том, что уменьшается имущество другого лица. Неосновательное сбережение заключается в том, что не производятся должные расходы, например, использование для полива воды из чужого резервуара, использование телефонного номера другого лица для разговора, который был оплачен владельцем номера, использование хранителем доверенного ему имущества. При таких обстоятельствах одно лицо сохраняет то, что должно было утратить, в

то время как другое лицо утрачивает то, что не должно было потерять.

Основанием возникновения обязательств из неосновательного обогащения является наличие одновременно двух фактов: приобретение или сбережение имущества одного лица за счет другого; отсутствие правового основания такого обогащения.

Исходя из положения п. 1 ст. 1102 ГК РФ обогащение будет считаться неосновательным, если оно возникло без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований. Примерный перечень законных оснований возникновения имущественных прав дан в ст. 8 ГК РФ. В ряде других норм ГК РФ указаны иные основания возникновения имущественных прав, например, в ст. 222 «Приобретение права собственности на вещь в результате переработки» и т. п. Самыми же распространенными основаниями возникновения гражданских прав являются сделки, в том числе договоры.

Обязательства из неосновательного обогащения могут возникнуть и тогда, когда в момент приобретения имущества основание существовало, но отпало в последствии. Недействительной может быть признана сделка, отменены могут быть судебное решение или акт государственного органа, расторгнут может быть договор. В этих и других подобных случаях все, что было получено или сохранено по отпавшим основаниям, должно быть возвращено законному владельцу.

Два вышеназванных факта являются необходимыми и достаточными условиями для возникновения обязательств из неосновательного обогащения.

Нормами главы 60 ГК РФ достаточно подробно урегулирован порядок возврата неосновательного обогащения, возмещения убытков, связанных с этим. Общие положения таковы: все, что было приобретено или сохранено за счет другого лица, должно быть возвращено последнему. Вместе с вещью должны быть переданы и все ее принадлежности, а также сопроводительная документация (если, конечно, таковая находится у приобретателя). Причем предпочтение отдается реальному исполнению. Имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено в натуре (п. 1 ст. 1104 ГК РФ). Однако, если возврат в натуре невозможен вследствие гибели или исполь-

зования потребляемой вещи, то приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества. Вместе с тем, поощряя добросовестность приобретателя, законодатель освобождает его от ответственности по возмещению убытков, связанных с подорожанием имущества, если приобретатель немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения, возместил стоимость такого имущества (п. 1 ст. 1105 ГК РФ). Если неосновательное сбережение будет сопряжено с использованием чужим имуществом без намерения его приобрести, либо приобретатель воспользуется чужими услугами, то он обязан будет возместить потерпевшему сбереженное им в результате такого пользования. Цена в данном случае определяется на момент окончания использования с учетом цен, существовавших в месте, где осуществлялось использование.

Как ранее было сказано, предметом неосновательного обогащения может быть и право. В этом случае обязанность приобретателя выражается в восстановлении положения потерпевшего, существовавшего до нарушения права. То есть здесь имеется в виду специфический способ защиты гражданских прав, названный в ст. 12 ГК РФ. Восстановление первоначального положения может быть осуществлено путем возвращения документов, удостоверяющих переданное право, иных добровольных действий по возврату права. Потерпевший также может воспользоваться судебной защитой для оспаривания сделки по уступке прав.

Контрольные вопросы

1. Теоретические проблемы определения сущности защиты гражданских прав.
2. Особенности защиты прав лица в обязательстве из причинения вреда.
3. Особенности защиты прав лица в обязательстве из неосновательного обогащения.
4. Компенсация ущерба, причиненного органами государственной власти и местного самоуправления.

ГЛАВА 5. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

Наследственное правоотношение – урегулированное нормами права общественное отношение, связанное с переходом имущества и некоторых личных неимущественных прав умершего к его наследникам и иным лицам в порядке универсального правопреемства.

Существует научный спор о том, какие правоотношения возникают в процессе наследования. Одни ученые утверждают, что наследственное правоотношение имеет абсолютный характер, возникает в момент смерти наследодателя между наследниками и всеми окружающими лицами¹¹¹. Другие считают, что возникают два правоотношения: одно – из события открытия наследства, второе – по воле наследников с принятием наследства¹¹². Третьи полагают, что наследственное правоотношение представляет собой комплекс правоотношений (например, правоотношения из факта открытия наследства, по принятию наследства, отказа от наследства и т. д.)¹¹³. Особенность всех указанных отношений состоит в том, что само их возникновение связано со смертью гражданина. Причем, если без одних (например, без отношений по охране наследственного имущества) переход наследственного имущества может быть осуществлен, то без других (таких, как открытие наследства, принятие наследства) он невозможен¹¹⁴.

Совместное завещание супругов: вопросы теории и практики.

Согласно п. 4 ст. 1118 ГК РФ совместное завещание (далее по тексту – с/завещание) смогут совершать граждане, состоящие в браке.

¹¹¹ Егоров Н. Д. Наследственное правоотношение // Вестник ЛГУ. Право. Вып. 3. 1988. № 6. С. 70.

¹¹² Антимонов Б. С., Граве К. А. Советское наследственное право. М. : Госюридиздат, 1955. С. 46–59.

¹¹³ Корчевская Л. И. Объекты наследственного преемства в условиях экономических преобразований : дис. ... канд. юрид. наук. М., 1997. С. 52–53.

¹¹⁴ Попова Ю. А., Попова Л. И. Правоотношения и правопреемство при наследовании // Научный журнал КубГАУ. 2015. № 113 (09) // Режим доступа: <http://ej.kubagro.ru/2015/09/pdf/116.pdf>.

В с/завещании супруги могут по обоюдному согласию завещать общее имущество супругов либо имущество каждого из них любым лицам; определить доли наследников любым образом; определить имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов; определить, кому, какое имущество и в какой последовательности переходит; лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения; включить в с/завещание супругов иные завещательные распоряжения, возможность совершения которых предусмотрена законом.

Некоторые ученые обращают внимание на то, что в рамках с/завещания супруги могут завещать имущество каждого из них, и утверждают, что такая норма неправильна. «Представляется, что смысл совместного завещания кроется именно в особом режиме приобретаемого супругами в браке имущества, поэтому более логично ... предусмотреть право супругов на совместное распоряжение лишь тем имуществом, которое принадлежит им на праве общей совместной собственности. Ведь вполне очевидно, что правомочие распоряжения имуществом как элемент структуры субъективного права собственности, может принадлежать только супругу – собственнику данного имущества. Другой супруг распоряжаться имуществом, принадлежащим супругу – собственнику, в том числе, путем составления завещания, не правомочен»¹¹⁵. Не согласимся с мнением авторов, поскольку следуя их логике, супруги имея общее совместно нажитое имущество и имущество каждого из них, намереваясь составить с/завещание, будут вынуждены составлять два завещания – традиционное и совместное. Вряд ли это будет удобно, учитывая размеры пошлин за совершение нотариальных действий.

При наличии с/завещания не нужно сначала делить совместную собственность, а затем решать вопрос о наследстве и наследниках. Такое завещание составляется на случай, если умер один из супругов или если оба одновременно.

¹¹⁵ Шевчук С. С., Быкодорова А. Ф. Институт совместного завещания супругов: за и против // Право и государство: теория и практика. 2019. № 2 (170). С. 125.

Такие завещания позволяют снизить число семейных конфликтов по поводу наследства. Особенно это актуально для семей, в которых есть дети от разных браков¹¹⁶.

Как и к обычному завещанию, к с/завещанию применяются правила об обязательной доле: если есть обязательные наследники, они будут наследовать, несмотря на с/завещание, не менее половины от того, что им полагалось бы, наследуй они по закону. Причем это правило действует и в случае, если право на обязательную долю появилось после составления с/завещания супругов. Кроме того, условия с/завещания супругов действуют в части, не противоречащей правилам ГК РФ о запрете наследования недостойными наследниками.

С/завещание, в отличие от обычного, не может быть закрытым, в противном случае оно является ничтожным (п. 5 ст. 1126 ГК РФ). Обязательным требованием к с/завещанию является его нотариальное удостоверение. Это значит, что с/завещание нельзя составить в чрезвычайных обстоятельствах (несоблюдение этого требования влечет ничтожность завещания) (п. 4 ст. 1129 ГК РФ), такое завещание нельзя удостоверить у главного врача в больнице (п. 5 ст. 1127 ГК РФ). В целях исключения злоупотреблений введена обязательная видеофиксация нотариального удостоверения с/завещания, если оба супруга против этого не возражают.

Как и обычное завещание, с/завещание является односторонней сделкой (потому что выражает волю хотя и двух граждан, но участвующих на стороне одного лица – завещателя) по распоряжению имуществом на случай смерти, имеющей личный характер (сделка совершается без участия каких-либо представителей).

В абз. 2 п. 4 ст. 1118 ГК РФ говорится об обоюдном усмотрении супругов в определении содержания с/завещания. При этом каждый из супругов изъявляет свою волю, принимает решение по распоряжению своим имуществом. Вместе с тем, решение одного супруга обоюдно с решением другого. Обоюдность предполагает общность, единство для обеих сторон. «Единство усмотрения в его наивысшем выражении, очевидно, представляет собой таким образом сформулированное решение, что определить лицо, при-

¹¹⁶ Информация Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 10.06.2019 «О совместном завещании и наследственном договоре» // Режим доступа: <http://www.duma.gov.ru>

нявшее его, невозможно. Обоюдность усмотрения супругов, безусловно, связана с доверительным характером их отношений. Однако, разумеется, нахождение в браке не должно ограничивать свободу в завещании (ст. 1119 ГК РФ), определяемую исходя из правоспособности гражданина (ст. 18 ГК РФ)¹¹⁷. Поэтому, согласно абз. 5 п. 4 ст. 1118 ГК РФ один из супругов в любое время, в том числе после смерти другого супруга, совершить последующее завещание, а также отменить с/завещание супругов.

Ученые отмечают двусмысленность данного положения об отмене с/завещания после смерти одного из супругов. По общему правилу, в соответствии со ст. 1119, 1130 ГК РФ возможна отмена завещания лишь завещателем. Соответственно, наделение другого лица такой возможностью противоречит указанным нормам. Поэтому ученые считают, что «такое право доступно для реализации только в тех завещаниях, где распоряжения одного супруга может быть отделено от распоряжения другого супруга. Если распоряжения носят взаимообусловленный характер, то применить указанное правило невозможно»¹¹⁸.

С/завещание супругов утрачивает силу в случае расторжения брака или признания брака недействительным как до, так и после смерти одного из супругов.

Некоторые проблемы наследственного договора.

Согласно п. 1 ст. 1118 ГК РФ распорядиться имуществом на случай смерти можно путем заключения наследственного договора (далее по тексту – н/договор).

В соответствии с п. 1 ст. 1140.1 ГК РФ н/договор – договор, условия которого определяют круг наследников и порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя сторонам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию.

Исходя из легальной дефиниции, существенными условиями договора являются следующие: условия об определении круга

¹¹⁷ Родионова О. М. Гражданско-правовая сущность совместного завещания супругов // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2019. № 5. С. 101.

¹¹⁸ Родионова О. М. Гражданско-правовая сущность совместного завещания супругов // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2019. № 5. С. 101.

наследников; порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя сторонам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию.

Помимо этого, н/договор *может* содержать условие о душеприказчике и возлагать на участвующих в н/договоре лиц, которые могут призываться к наследованию, обязанность совершить какие-либо не противоречащие закону действия имущественного или неимущественного характера, в том числе исполнить завещательные отказы или завещательные возложения.

Согласно п. 1 ст. 1118 ГК РФ к н/договору применяются правила ГК РФ о завещании, если иное не вытекает из существа н/договора. Н/договор должен быть подписан каждой из сторон н/договора и подлежит нотариальному удостоверению. В случае уклонения одной из сторон от нотариального удостоверения н/договора положения ст. 165 ГК РФ (последствия уклонения от нотариального удостоверения сделки) не применяются. При удостоверении н/договора нотариус обязан осуществлять видеофиксацию процедуры заключения н/договора, если его стороны не заявили возражение против этого. Н/договор должен быть совершен лично, законом прямо предусмотрена недопустимость его заключения через представителя. В отличие от завещания, н/договор не может быть закрытым (п. 5 ст. 1127 ГК РФ).

Поскольку договор подписывается сторонами, это означает их согласие со всеми условиями, следовательно, стороны договора не могут оспорить его по основанию наличия дефекта воли наследодателя (по такому основанию часто признаются недействительными завещания). При этом, оспорить н/договор возможно (п. 11 ст. 1140.1 ГК РФ).

Сторонами н/договора являются наследодатель и любые лица, которые могут призываться к наследованию, указанные в ст. 1116 ГК РФ. Уступка прав по н/договору третьим лицам не допускается (п. 4 ст. 1140.1 ГК РФ).

Законодатель не ограничивает наследодателя в возможности заключать несколько н/договоров с одним или несколькими лицами, которые могут призываться к наследованию. Не исключена ситуация, когда предметом н/договоров заключенных с разными лицами станет одно и то же имущество. В случае принятия ими

наследства исполнению подлежит тот н/договор, который был заключен ранее. Ученые отмечают спорность данной нормы и предвидят связанные с ней проблемы. В качестве примера спорной ситуации приводится следующая. Наследодатель заключил с разными не знающими друг друга наследниками два возмездных н/договора, объектом которых является одно и то же имущество. Каждый из наследников исполняет в отношении наследодателя обязанности, предусмотренные соответствующим н/договором, но после принятия наследства имущество получит тот наследник, чей н/договор был заключен ранее. Совершенно очевидно, что после смерти наследодателя никто не возместит убытки второму наследнику – тому, н/договор с которым заключен позднее¹¹⁹. В связи с этим в доктрине предлагается законодательно закрепить запрет нотариального удостоверения последующего н/договора с разными наследниками, объектом которого выступает имущество, уже включенное в ранее удостоверенный н/договор.

Стоит отметить, что по своей сути н/договор, так как его понимают в зарубежных юрисдикциях (а мы не можем игнорировать это понимание, поскольку фактически российский законодатель заимствовал конструкцию н/договора) – это договор, по которому одна из сторон делает (или обязуется сделать) определенные распоряжения на случай своей смерти, как правило, в обмен на некое встречное предоставление¹²⁰. То есть первая сторона оставляет второй стороне определенное имущество или все свое имущество в обмен на что-то: денежные выплаты при жизни наследодателя, обещание совершить какие-то действия после его смерти и т. п. Например, наследодатель может завещать контрагенту квартиру в обмен на получение определенной денежной суммы при жизни. Поэтому, конечно, норма о том, что можно заключать сколь угодно много н/договоров в отношении одного и того же имущества, выглядит странно.

¹¹⁹ Гребенкина И. А. Наследственный договор в российском законодательстве с 1 июня 2019 г. // Законодательство. 2019. № 5.

¹²⁰ Будылин С. Наследственный договор: новый договор с покойником // Режим доступа: https://zakon.ru/blog/2018/7/20/nasledstvennyj_dogovor_novyj_dogovor_s_pokojnikom.

Согласно п. 12 ст. 1140 ГК РФ после заключения н/договора наследодатель вправе совершать любые сделки в отношении принадлежащего ему имущества и иным образом распоряжаться принадлежащим ему имуществом своей волей и в своем интересе, даже если такое распоряжение лишит лицо, которое может быть призвано к наследованию, прав на имущество наследодателя. Соглашение об ином ничтожно.

В научной литературе справедливо отмечается, что данная норма фактически сводит «на нет» привлекательность н/договора для контрагентов наследодателя: «наследственный договор лишь тогда имеет смысл для контрагентов наследодателя, когда наследодатель связан теми посмертными распоряжениями, которые содержатся в наследственном договоре»¹²¹. Авторы отмечают, что в Германском гражданском уложении, из которого фактически заимствована идея о н/договоре, также есть аналогичная норма, однако немецкий законодатель предусмотрел нормы для защиты прав наследников и отказополучателей по договору, предусматривающие при определенных обстоятельствах возврат имущества или денежную компенсацию. Подобной нормы в российском законодательстве нет.

Можно выделить следующие виды н/договоров¹²²:

1) Возмездный и безвозмездный – в зависимости от наличия встречной обязанности наследника по отношению к наследодателю. Встречная обязанность может иметь имущественный или неимущественный характер. В случае, когда встречное представление имеет имущественный характер, очевидно сходство отношений, возникающих из н/договора, с рентными правоотношениями. Однако, основное отличие отношений состоит в том, что наследуемое имущество перейдет в собственность наследника только после открытия наследства.

2) Безусловный и условный.

Стоит особо подчеркнуть, что условие о встречном представлении в н/договоре – факультативное, то есть наследственный до-

¹²¹ Аксенова О. В. Наследственный договор как новое основание наследования в российском праве // Ученые записки казанского филиала Российского государственного университета правосудия. 2019. Т. 15. С. 90.

¹²² Гребенкина И. А. Наследственный договор в российском законодательстве с 1 июня 2019 г. // Законодательство. 2019. № 5.

говор может содержать лишь обязанность наследодателя передать имущество наследнику. В связи с этим возникает вопрос, почему бы в таком случае наследодателю не составить завещание? Дело в том, что в случае заключения н/договора, наследник становится более защищенным, поскольку в случае с завещанием наследователь вправе в любое время отменить его. Просто так прекратить действие договора наследодатель не сможет. Н/договор можно изменить или расторгнуть по основаниям, указанным в ГК РФ и в определенном порядке (п. 9 ст. 1140.1 ГК РФ). Кроме того, наследодатель может отказаться от договора (п. 10 ст. 1140.1 ГК РФ) путем уведомления всех сторон н/договора о таком отказе (данное уведомление подлежит нотариальному удостоверению). Но в случае отказа наследодателя от договора наследодатель обязан возместить другим сторонам убытки, которые возникли у них в связи с исполнением н/договора к моменту получения копии уведомления об отказе наследодателя от н/договора.

Представляет интерес вопрос о порядке применении одновременно действующих завещания и н/договора. Ответ на вопрос зависит от того, какое имущество завещается и передается по н/договору. Если имущество разное, то никаких проблем в этом случае нет, т. к. наследодатель вправе действовать в своем интересе и по своему усмотрению в отношении принадлежащего ему имущества. Если завещание совершено и договор заключен в отношении одного и того же имущества, то здесь возможны проблемы. Если вначале заключен н/договор, а затем завещание, то это законом не запрещено: завещание есть сделка, а на основании п. 12 ст. 1140.1 ГК РФ после заключения н/договора наследодатель вправе совершать любые сделки в отношении принадлежащего ему имущества и иным образом распоряжаться принадлежащим ему имуществом, даже если такое распоряжение лишит лицо, которое может быть призвано к наследованию, прав на имущество наследодателя. Если вначале было совершено завещание, а потом заключен н/договор, то здесь прямого ответа в законодательстве нет. Полагаем, что в данном случае можно применять абз. 2 п. 2 ст. 1130 ГК РФ, согласно которой последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных

распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Считаем, что применять данную норму возможно, поскольку в п. 1 ст. 1118 ГК РФ закреплено, что к н/договору применяются правила ГК РФ о завещании, если иное не вытекает из существа н/договора.

Полагаем, что в обоих случаях договор отменяет ранее совершенное завещание, или завещание отменяет ранее заключенный договор, если последующий документ (договор или завещание соответственно) не содержит прямых указаний об отмене прежнего документа или отдельных содержащихся в нем распоряжений наследодателя. Ранее заключенный договор или составленное завещание отменяются полностью или в части, в которой оно противоречит последующему документу. Еще раз повторимся: такой вывод напрашивается исходя из абз. 2 п. 2 ст. 1130 ГК РФ и п. 1 ст. 1118 ГК РФ. Как данный вопрос будет разрешаться на практике – покажет время. При этом, конечно, с правовой точки зрения не совсем понятно, как завещание может отменить заключенный двумя сторонами договор.

Если обратиться к немецкому законодательству, то в нем прямо закреплено, что н/договор лишает силы как предыдущее, так и последующее завещание в части, ущемляющей права контрагента по н/договору¹²³.

Как и в случае с завещанием, н/договор не должен противоречить императивным нормам, а в случае противоречия им применяются нормы права, а не договора. В частности, речь идет о наследниках с обязательной долей и о недостойных наследниках, лишаемых наследства.

Интересен вопрос об обязательствах контрагента наследника в случае появления наследника, имеющего обязательную долю в наследстве. Согласно абз. 2 п. 6 ст. 1140.1 ГК РФ если право на обязательную долю в наследстве появилось после заключения н/договора, предусмотренные н/договором обязательства наследника по н/договору уменьшаются пропорционально уменьшению

¹²³ Будылин С. Наследственный договор: новый договор с покойником // Режим доступа: https://zakon.ru/blog/2018/7/20/nasledstvennyj_dogovor_novyj_dogovor_s_pokojnikom.

части наследства, причитающейся ему после удовлетворения права на обязательную долю в наследстве. Понятно, что в некоторых случаях это может не устроить контрагента. Например, н/договор был составлен в отношении автомобиля или квартиры. В случае появления обязательного наследника, контрагент наследодателя получит всего лишь долю в праве собственности на имущество. «... в подобных случаях было бы справедливо предоставить контрагенту альтернативную возможность отказаться от договора и потребовать возврата встречного предоставления. Однако в законе ... такого нет. Контрагенту остается требовать судебного расторжения договора в связи с существенным изменением условий»¹²⁴.

Подводя итог вышесказанному, отметим, что правовое регулирование н/договора в российском законодательстве не проработано детально. Есть множество проблем, на некоторые из которых мы обратили внимание. Вряд ли в ближайшем будущем н/договор станет привлекательным для потенциальных контрагентов наследодателя.

Правовой статус наследственного фонда.

Нормы о наследственном фонде (далее по тексту – н/фонд) появились в ГК РФ с 01 сентября 2018 г. Это связано с тем, что за последние годы увеличился рост благосостояния российских предпринимателей, появились успешные бизнес-проекты. Владельцы коммерческих активов заинтересованы в том, чтобы и после их смерти их проекты функционировали и, кроме того, были защищены интересы членов их семей или иных лиц.

Ранее никакого иного способа передать такие активы наследникам, кроме как путем составления завещания, не было. В корпоративных актах фиксировались дополнительные положения о порядке участия наследников в организации, об их правах и обязанностях. Вместе с тем, это не всегда удобно: в период между открытием наследства и вступлением в наследство в бизнес-процессах могли происходить изменения, в т. ч. финансовые (например, падение выручки) и организационные (например,

¹²⁴ Будылин С. Наследственный договор: новый договор с покойником // Режим доступа: https://zakon.ru/blog/2018/7/20/nasledstvennyj_dogovor_novyj_dogovor_s_pokojnikom.

увольнение сотрудников с ключевых должностей). Кроме того, к наследованию может быть призвано лицо, которое не заинтересовано в развитии коммерческого актива или некомпетентно в управлении им.

Н/фонды не были ранее известных российскому законодательству, однако, в зарубежных правовых порядках они существуют давно: например, наследственный фонд А. Нобеля.

«Наследственный фонд будет создаваться и функционировать после смерти гражданина-наследодателя и в соответствии с теми условиями, которые он сам определит ... Решение об учреждении фонда оформляется гражданином при составлении завещания»¹²⁵.

Согласно п. 1 ст. 123.20-1 ГК РФ н/фонд – некоммерческая организация, создаваемая на основе имущества гражданина и во исполнение его завещания, осуществляющая деятельность по управлению полученным в порядке наследования имуществом этого гражданина бессрочно или в течение определенного срока в соответствии с условиями управления н/фондом.

Н/фонд – это разновидность юридического лица (фонда) и относится к унитарным некоммерческим организациям.

В отличие от иных видов юридических лиц н/фонд создается после смерти его учредителя. Условие о создании фонда включается в завещание. Исходя из определения н/фонда его учредитель еще при жизни должен однозначно выразить свою волю для реализации данной модели передачи имущества по наследству. В противном случае можно будет говорить о пороках воли наследодателя, что влечет за собой недействительность завещания. По общему правилу, за некоторыми исключениями, указанными в п. 5 ст. 123.20-1 ГК РФ, устав н/фонда и условия управления им не могут быть изменены после создания наследственного фонда.

Н. В. Горина полагает, что н/фонд в большей степени является имущественным фондом с особым правовым режимом использования и управления, чем организационно-правовая форма юридического лица. Ведь основная цель создания н/фонда – управление имуществом (наследственной массой) и не обязательно это управление нацелено на достижение благотворительных, куль-

¹²⁵ В начальники – по завещанию // Режим доступа: <https://rg.ru/2019/05/13/zachem-nuzhny-nasledstvennye-fondy.html>.

турных, образовательных или иных социальных, общественно полезных целей (как это предусмотрено для фонда)¹²⁶.

Л. В. Щенникова также считает, что исходя из текста ГК РФ н/фонд это не некоммерческая организация, преследующая социальные и общепользные цели; основу н/фонда не составляют добровольные имущественные взносы; управление фондом подчиняется не правилам ст. 123.19 ГК РФ, а указаниям завещателя; на н/фонд не распространяются общий порядок изменения устава фонда (ст. 123.20 ГК РФ), общая обязанность публикации информации об использовании своего имущества (п. 2 ст. 123.18 ГК РФ). Автор отмечает неочевидность некоммерческого характера фонда, закрытость условий его деятельности. Фонд ни перед кем не отчитывается (кроме выгодоприобретателей, которые могут потребовать информацию о деятельности фонда в случаях, предусмотренных его уставом, или потребовать проведения аудита деятельности фонда). По мнению ученого, не являясь однозначно некоммерческой организацией н/фонд должен занимать обособленное место в системе юридических лиц¹²⁷.

В случае с н/фондом исполнителем завещания является нотариус. Именно он обязан направить в уполномоченный государственный орган заявление о государственной регистрации н/фонда после смерти гражданина, который предусмотрел в своем завещании создание н/фонда.

В научной литературе отмечается, что такие функции для нотариуса несвойственны, реализация воли завещателя по созданию н/фонда требует определенной квалификации. С другой стороны, для нотариуса, как основного участника процесса создания н/фонда, предусмотрена ответственность за совершение юридически значимых действий, а также на нотариуса распространяются корпоративные правила поведения нотариальной системы¹²⁸.

¹²⁶ Горина Н. В. Перспективы развития правовой конструкции наследственного фонда в гражданском праве Российской Федерации // Юридическая наука и практика. 2019. Т. 15. № 1. С. 9.

¹²⁷ Щенникова Л. В. Наследственный фонд как новелла российского гражданского права // Наследственное право. 2017. № 4. С. 4

¹²⁸ Серова О. А. Наследственный фонд в российском праве: перспективы реализации новой модели наследования // Проблемы гражданского права и процесса: сб. науч. ст. Гродно : Гродненский государственный университет имени Янки Купалы, 2018. С. 199.

Кроме того, действия нотариуса по созданию н/фонда могут быть оспорены выгодоприобретателями н/фонда, душеприказчиком или наследниками, если нотариусом нарушены содержащиеся в завещании или решении об учреждении н/фонда распоряжения наследодателя относительно создания н/фонда и условия управления им. Также н/фонд может быть создан на основании решения суда по требованию душеприказчика или выгодоприобретателя н/фонда в случае неисполнения нотариусом обязанности по созданию н/фонда (п. 2 ст. 123.20-1 ГК РФ).

Фонд начинает работу после открытия наследства и регистрации его деятельности, тем самым решаются проблемы, связанные с «лежачим» наследством. Некоторые ученые называют решение об учреждении н/фонда односторонней сделкой с отлагательным сроком действия, подразумевая, что наследодатель не имеет полного и всестороннего представления о том, как будет функционировать его фонд, даже несмотря на то, что в завещании определяются условия управления фондом. Предлагается законодательно предусмотреть возможность учреждения н/фонда гражданином при его жизни, учитывая положительный опыт функционирования таких фондов за рубежом¹²⁹.

Процедура ликвидации н/фонда отличается от общих требований к юридическим лицам и это снова подчеркивает особенность н/фонда и тот факт, что н/фонд мало чем напоминает некоммерческое юридическое лицо, а тем более фонд.

Порядок распределения имущества, оставшегося после ликвидации н/фонда, отличается от порядка, установленного для некоммерческих организаций. Согласно абз. 2 п. 7 ст. 123.20-1 ГК РФ, оставшееся после ликвидации н/фонда имущество подлежит передаче выгодоприобретателям соразмерно объему их прав на получение имущества или дохода от деятельности фонда, если условиями управления н/фондом не предусмотрены иные правила распределения оставшегося имущества, в том числе его передача лицам, не являющимся выгодоприобретателями. При отсутствии возможности определить лиц, которым подлежит передаче оставшееся после ликвидации н/фонда имущество, такое имуще-

¹²⁹ Горина Н. В. Перспективы развития правовой конструкции наследственного фонда в гражданском праве Российской Федерации // Юридическая наука и практика. 2019. Т. 15. № 1. С. 8.

ство в соответствии с решением суда подлежит передаче в собственность Российской Федерации.

Подводя итог вышесказанному, отметим, что особенности правового статуса н/фонда обусловлены особой целью его создания – управление полученным в порядке наследования имуществом гражданина – учредителя фонда, являющегося наследодателем. По действующему законодательству, н/фонд – некоммерческое унитарное юридическое лицо, разновидность фонда. Однако, порядок создания, ликвидации, характер деятельности и некоторые иные особенности позволяют заключить, что н/фонд – особая организационно-правовая форма юридического лица.

Отдельные проблемы наследования интеллектуальных прав.

Согласно ст. 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Не все интеллектуальные права обладают признаком оборотоспособности и не все интеллектуальные права могут наследоваться.

В ст. 1241 ГК РФ содержится общая норма, согласно которой допускается *наследование исключительных прав*. В отношении исключительного права на произведение науки, литературы или искусства в п. 1 ст. 1283 ГК РФ прямо указано на переход этого права по наследству. Также переходят по наследству исключительные права на объекты смежных прав (ст. 1308.1, п. 4 ст. 1318, п. 2 ст. 1327 ГК РФ) и исключительное право на топологию интегральной микросхемы (ст. 1457.1 ГК РФ).

Правообладателями интеллектуальных прав на фирменные наименования и на передачи эфирного и кабельного вещания могут быть только юридические лица. Следовательно, исключительные права на эти два объекта не могут наследоваться, поскольку наследство открывается только после смерти физического лица. Исключительные права на остальные результаты интел-

лектуальной деятельности и средства индивидуализации наследуются, если эти права принадлежат физическим лицам.

Исключительные права переходят к наследникам на срок, оставшийся до истечения срока действия исключительного права. По истечении срока исключительное право прекращается.

Остановимся на некоторых вопросах наследования исключительных прав супругами.

В научной литературе выделяют несколько условий, влияющих на наследование исключительных прав супругами¹³⁰:

1. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, созданный одним из супругов, не входит в общее имущество супругов (абз. 4 п. 2 ст. 256 ГК РФ, п. 3 ст. 36 СК РФ) и наследуется как имущество автора такого результата. То есть в составе такого исключительного права нет супружеской доли и исключительное право наследуется по общим правилам о наследовании. В данном случае нужно различать права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации и сам объективный результат интеллектуальной деятельности, который может быть выражен в материальном носителе. Например, картины как материальные носители произведений искусства наследуются независимо от интеллектуальных прав на них. Картины являются вещами – объектами права собственности. Таким образом, в случае смерти художника – автора картин – 1/2 доли в праве на общее имущество в виде написанных им картин (материальных объектов, в которых воплощен результат интеллектуальной деятельности) должна принадлежать его супруге, а само исключительное право на эту картину, принадлежащее автору, в состав общего имущества не входит и наследуется на общих основаниях¹³¹.

2. Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приобретенное за счет общих доходов супругов по договору об отчуждении такого права, является, по общему правилу, их общим имуществом (договор об отчуждении может заключаться одним из супругов, но

¹³⁰ Новоселова Л., Гинь. Е., Ульянова Е. Наследование интеллектуальных прав // Хозяйство и право. 2016. № 11. Приложение № 11. С. 10–12.

¹³¹ Гаврилов Э., Ростовцева Н. О наследовании картин // Хозяйство и право. 2015. № 5.

приобретение осуществляется за счет общего имущества супругов). Иное может быть оговорено в договоре. Наследование в данном случае происходит с учетом правил ст. 1150 ГК РФ¹³².

3. Доходы каждого из супругов, полученные им от использования и распоряжения результатом интеллектуальной деятельности или средством индивидуализации, относятся к общему имуществу супругов (п. 2 ст. 34 СК РФ). Принадлежащие наследодателю картины, скульптуры, рукописи, тиражи книг, начисленные и уже полученные гонорары, наследуются как вещи (имущество), в которых может быть супружеская доля.

Согласно абз. 3 ст. 1112 ГК РФ личные неимущественные права и другие нематериальные блага не входят в состав наследства. Следовательно, *личные неимущественные интеллектуальные права* не входят в состав наследства. Не всегда, правда, понятно, какие именно права относятся личным неимущественным правам. Например, понять, что право на неприкосновенность произведения, право на его обнародование и отзыв относятся к личными неимущественными, можно лишь после внимательного анализа ряда норм ГК РФ (ст. 1266, 1267, 1315 и др.).

Некоторые ученые считают, что право на неприкосновенность произведения, а также право на обнародование произведения, не обнародованного при жизни автора, с некоторыми ограничениями (частично) переходят по наследству, поскольку в данных правах имеются элементы имущественного права. Так, Гаврилов Э. П. ссылается на п. 90 Постановления Пленума Верховного суда от 29.05.2012 г. № 9, где указано, что при переходе исключительного права в порядке наследования у обладателей исключительного права могут возникать и иные интеллектуальные права, имеющие неимущественный характер в объеме, определяемом ГК РФ, в частности, право разрешать внесение в произведение изменений и право на обнародование произведения. «Этот правовой подход о "непорочном" появлении у наследников исключительного имущественного права некоторых неимущественных прав, высказывавшийся в советское время в доктрине, и повторенный ныне в постановлении № 9, в настоящее время представляется неприемлемым: следует признать переход по

¹³² Аабз. 2 п. 88 постановления Пленума ВС РФ № 9.

наследству имущественной составляющей права на неприкосновенность и права на обнародование произведения»¹³³.

Сложным является вопрос о переходе по наследству *иных интеллектуальных прав*. На основании некоторых норм ГК РФ можно сделать вывод, что некоторые иные интеллектуальные права имеют имущественный характер, оборотоспособны и могут переходить по наследству. К таковым относятся: право следования (неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора (как по закону, так и по завещанию) на срок действия исключительного права на произведение (п. 3 ст. 1293 ГК РФ)); право на вознаграждение¹³⁴; право на получение патента¹³⁵.

Согласно п. 92 Постановления Пленума Верховного суда от 29.05.2012 г. № 9. Факт смерти наследодателя, по общему правилу, не влечет изменения или прекращения договоров, в которых наследодатель был стороной. Наследники автора становятся правопреемниками наследодателя по договорам. В силу универсальности правопреемства помимо наследования обязательственных прав наследники принимают в наследство и некоторые обязанности, вытекающие из договоров (например, на основании п. 3 ст. 1244 ГК РФ автор обязан оплачивать вознаграждение аккредитованной организации по договору о передаче полномочий по управлению правами). Исключения из данного правила и ограничения, связанные с ним, содержатся в ст. 418 и 1175 ГК РФ, согласно которым права и обязанности, связанные с личностью наследодателя по наследству не переходят, наследник отвечает по долгам в пределах стоимости перешедшего к нему унаследованного имущества.

Некоторые проблемы наследования прав, связанных с участием в корпорациях.

¹³³ Гаврилов Э. П. О наследовании интеллектуальных прав в свете Постановления Пленума Верховного суда РФ от 29.05.2012 № 9 // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2012. № 9.

¹³⁴ Косинков В. В. Наследование интеллектуальных прав : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2017. С. 9.

¹³⁵ Новоселова Л., Гринь Е., Ульянова Е. Наследование интеллектуальных прав // Приложение к журналу «Хозяйство и право». 2016. № 11. С. 9.

Согласно ст. 1176 и 1177 ГК РФ в состав наследственного имущества участника хозяйственного товарищества или общества, производственного или потребительского кооператива входят не права, а доля (пай) этого участника (члена) в складочном (уставном) капитале (имуществе) соответствующего товарищества, общества, кооператива или акции.

Спорен вопрос о составе наследства участника корпорации: наследуется не доля, а право, связанное с участием в корпорации¹³⁶; наследованию подлежит право на стоимость доли (пая)¹³⁷; если наследник вступает в организацию, наследуется сама доля (вклад, пай), если нет – стоимость доли (вклада, пая)¹³⁸; по наследству переходит обязательственное право требования выплаты части стоимости имущества хозяйственного товарищества или общества, соответствующей доле участника в уставном (складочном) капитале (доля в уставном (складочном) капитале ни правом, ни обязанностью не считается, поэтому она не может быть объектом наследования)¹³⁹.

Однако, в ст. 1176 и 1177 ГК РФ закреплено, что наследуется именно доля (пай). Вместе с тем, наследованию подлежит стоимость доли (пая) (а не сама доля (пай)) в случаях, когда участник корпорации подал заявление о выходе из организации или был исключен из нее, и у него возникло право требования выплаты ему стоимости доли (пая) в складочном (уставном) капитале, которое не было реализовано в связи с его смертью.

Доля в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, также как и доля в складочном капитале хозяйственного товарищества, акция акционерного общества, пай в имуществе производственного и потребительского кооператива,

¹³⁶ Ветошкина С. А. Особенности наследования прав, связанных с участием в коммерческих организациях // Режим доступа: <https://www.sovremennoepravo.ru/m/articles/view/>.

¹³⁷ Телюкина М. В. Комментарий к разделу V Гражданского кодекса Российской Федерации // Режим доступа: <https://www.lawmix.ru/commlaw/1730>.

¹³⁸ Пронин В. В. Наследование паев, акций, долей, дивидендов предприятий // Режим доступа: <https://www.lawmix.ru/comm/582>.

¹³⁹ Ляпунов С. Г. Наследование прав и обязанностей участников хозяйственных товариществ и обществ : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009. С. 7.

представляет собой совокупность прав, связанных с участием в корпоративной организации (корпоративные права).

Корпоративные права – самостоятельный вид прав. Корпоративные права бывают имущественными¹⁴⁰ и неимущественными (организационно-управленческими)¹⁴¹.

Доля в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (доля в складочном капитале хозяйственного товарищества, акция акционерного общества, пай в имуществе производственного и потребительского кооператива) представляет собой совокупность имущественных прав. Организационно-управленческие права не входят в состав самой доли (акции), а возникают у участника корпорации на основании принадлежности ему доли (пая, акции). Организационно-управленческие права могут возникнуть у наследника только в случае, если он будет принят в корпорацию. Это связано с тем, что переход по наследству доли в уставном или складочном капитале, пая коммерческой корпоративной организации не влечет за собой обязательное вступление наследника в юридическое лицо. Например, законом или учредительными документами хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива может быть предусмотрено, что для вступления наследника в хозяйственное товарищество или производственный кооператив либо для перехода к наследнику доли в уставном капитале хозяйственного общества требуется согласие остальных участников товарищества или общества либо членов производственного кооператива, в случае неполучения которого наследник не может стать участником (членом) соответствующей корпорации, но вправе получить от товарищества, общества или производственного кооператива действительную стоимость унаследованной доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества (абз. 2 п. 1 ст. 1176 ГК РФ).

¹⁴⁰ Например: право на участие в распределении прибыли, на получение части имущества хозяйственного общества – ликвидационной квоты.

¹⁴¹ Например: право требовать созыва общего собрания участников, присутствовать на общем собрании, участвовать в обсуждении вопросов повестки дня, голосовать на общем собрании, право быть избранным в органы управления, контролировать деятельность органов управления и финансово-экономическое состояние корпорации, получать информацию о деятельности корпорации.

ГК РФ прямо не регулирует вопросы наследования прав, связанных с участием в хозяйственных партнерствах, садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих товариществах, и некоммерческих партнерствах.

По правовой природе доля в складочном капитале хозяйственного партнерства похожа на долю в уставном капитале хозяйственного общества, пай в имуществе кооператива и акцию, и поэтому также представляет собой совокупность имущественных корпоративных прав, которые, входя в содержание доли, выступающей в качестве объекта наследования, подлежат наследованию.

В садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих товариществах, в некоммерческих партнерствах не формируется уставный (складочный) капитал или имущество, делящиеся на соответственно доли, акции или паи. Поэтому при наследовании имущества, оставшегося после смерти участника какой-либо из этих корпораций, передается сам комплекс имущественных корпоративных прав, не облеченных в доли, паи и акции.

Контрольные вопросы

1. Специфика правовой природы наследственных правоотношений: теоретические и практические аспекты
2. Совместное завещание супругов: вопросы теории и практики.
3. Некоторые проблемы наследственного договора.
4. Правовой статус наследственного фонда.
5. Отдельные проблемы наследования интеллектуальных прав.
6. Некоторые проблемы наследования прав, связанных с участием в корпорациях.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В учебном пособии «Актуальные проблемы гражданского права» рассмотрен процесс развития общих положений гражданского права, достаточно подробно раскрыты отдельные проблемы правового статуса субъектов гражданских правоотношений, исследованы актуальные проблемы правового режима объектов гражданских прав, раскрыты наиболее дискуссионные вопросы защиты гражданских прав, а также актуальные проблемы наследственного права. Учебное пособие «Актуальные проблемы гражданского права» позволяет глубоко ознакомиться с целым рядом наиболее актуальных проблем современного гражданского права с учетом прошедшей глубокой модернизации части первой Гражданского кодекса РФ. Предлагаемые авторами учебного пособия пути решения некоторых правовых проблем позволяют не только усвоить конкретные рекомендации, шире взглянуть на отдельные гражданско-правовые проблемы, но также способствуют расширению общего кругозора обучающихся.

Изучение курса «Актуальные проблемы гражданского права» позволит повысить у будущих юристов общий уровень правового сознания и правовой культуры, а также приобретению ими необходимых знаний и практических навыков для применения их в своей последующей профессиональной деятельности в условиях новых экономических и политических реалий российской действительности.

Данное учебное пособие поможет обучающимся овладеть навыками целостного подхода к анализу отдельных гражданско-правовых проблем и разработки способов оптимальных путей их решения, познакомит обучающихся с современной юридической литературой по гражданскому праву. Стиль изложения материала и методология решения отдельных наиболее актуальных проблем гражданского права, позволит создать предпосылки для пробуждения у обучающихся творческого подхода к усвоению новых знаний по гражданскому праву.

ВОПРОСЫ К ЭКЗАМЕНУ

1. Проблемы модернизации гражданского законодательства.
2. Актуальные проблемы понятия гражданского права.
3. Актуальные проблемы предмета гражданского права.
4. Проблемы классификации общественных отношений, составляющих предмет гражданского права.
5. Корпоративные и организационные отношения: вопросы теории и практики.
6. Актуальные проблемы метода гражданского права.
7. Принципы гражданского права, практика их применения.
8. Принцип свободы договора: понятие и практическая реализация.
9. Гражданское правоотношение: вопросы теории и практики.
10. Соотношение источников гражданского права в правоприменении.
11. Толкование источников гражданского права.
12. Категория «гражданская правосубъектность»: вопросы теории. Правовое значение категории.
13. Гражданская правосубъектность физических и юридических лиц: вопросы теории и практики.
14. Категория «правовой статус»: вопросы теории. Соотношение категорий «правовой статус» и «гражданская правосубъектность».
15. Правовой статус гражданина как субъекта гражданских правоотношений.
16. Предпринимательская деятельность гражданина как объект правоотношения.
17. Особенности правового статуса индивидуального предпринимателя.
18. Особенности правового статуса главы крестьянского (фермерского) хозяйства.
19. Актуальные проблемы правового статуса публичных образований.
20. Объекты гражданских прав: доктринальные подходы к определению понятия и правовой природы.
21. Правовой режим цифровых прав.

22. Оборотоспособность объектов гражданских прав.
23. Правовой режим безналичных денег.
24. Актуальные проблемы правового режима нематериальных благ.
25. Правовой режим изображения гражданина.
26. Правовой режим деловой репутации.
27. Охрана частной жизни гражданина
28. Правовой режим единого недвижимого комплекса.
29. Правовой режим предприятия.
30. Сравнительная характеристика правовых режимов единого недвижимого комплекса и предприятия.
31. Правовой режим объектов незавершенного строительства.
32. Правовой режим недвижимого имущества. Соотношение категорий «недвижимое имущество» и «объект незавершенного строительства».
33. Теоретические проблемы определения сущности защиты гражданских прав.
34. Способы защиты гражданских прав: понятие, сущность.
35. Средства защиты гражданских прав: понятие, сущность.
36. Проблемы разграничения понятий «способы защиты гражданских прав» и «средства защиты гражданских прав».
37. Проблемы применения способов защиты гражданских прав.
38. Проблемы определения форм защиты гражданских прав.
39. Актуальные проблемы форм защиты гражданских прав.
40. Признание права как способ защиты гражданских прав.
41. Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления как способ защиты гражданских прав.
42. Самозащита права.
43. Присуждение к исполнению обязанности в натуре.
44. Особенности защиты прав лица в обязательстве из причинения вреда.
45. Особенности защиты прав лица в обязательстве из неосновательного обогащения.
46. Компенсация ущерба, причиненного органами государственной власти.

47. Компенсация ущерба, причиненного органами местного самоуправления.

48. Проблемы модернизации законодательства о наследовании.

49. Правовая природа наследственных правоотношений: теоретические и практические аспекты.

50. Совместное завещание супругов: вопросы теории и практики.

51. Наследственный договор: вопросы теории и практики.

52. Сравнительная характеристика совместного завещания супругов и наследственного договора.

53. Правовой статус наследственного фонда.

54. Порядок создания и ликвидации наследственного фонда.

55. Актуальные проблемы наследования интеллектуальных прав.

56. Актуальные проблемы наследования прав, связанных с участием в корпорациях.

57. Наследование прав, связанных с участием в коммерческих корпоративных организациях: вопросы теории и практики.

58. Наследования прав, связанных с участием в некоммерческих корпоративных организациях: вопросы теории и практики.

59. Состав наследства участников корпорации: вопросы теории и практики.

60. Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных обществах.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

Основная

1. Актуальные проблемы гражданского права [Электронный ресурс] : учебник / С. Ю. Филиппова, В. В. Кулаков, А. Е. Кирпичев [и др.] ; под редакцией Р. В. Шагиевой. – Электрон. текстовые данные. – Саратов : Ай Пи Эр Медиа, 2019. – 355 с. – ISBN 978-5-4486-0688-5. – Режим доступа: URL: <http://www.iprbookshop.ru/81315.html>.

2. Актуальные проблемы гражданского права [Электронный ресурс] : учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Ю. Н. Андреев, Н. Д. Эриашвили, Н. М. Коршунов [и др.] ;– 3-е изд. – Электрон. текстовые данные. – М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 543 с. – ISBN 978-5-238-02165-2. – Режим доступа: URL: <http://www.iprbookshop.ru/74875.html>.

3. Камышанский В. П. Актуальные проблемы гражданского права : учеб. пособие / В. П. Камышанский, И. Г. Майор, Е. Ю. Руденко. – Краснодар : КубГАУ, 2016. – 104 с.

Дополнительная

1. Осипов М. Ю. Актуальные вопросы права [Электронный ресурс] : учебное пособие / М. Ю. Осипов. – Электрон. текстовые данные. – Тула : Институт законовещения и управления ВПА, 2018. – 653 с. – ISBN 2227-8397. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/78630.html>.

2. Основы гражданского права [Электронный ресурс] : учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Н. Д. Эриашвили, Т. М. Аникеева, Р. А. Курбанов [и др.] ; под редакцией Н. Д. Эриашвили, Р. А. Курбанова. – Электрон. текстовые данные. – М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 455 с. – ISBN 978-5-238-02689-3. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/81519.html>.

3. Актуальные проблемы гражданского права [Электронный ресурс] : монография / под редакцией Р. В. Шагиева, Н. Н. Косаренко. – Электрон. текстовые данные. – М. : Российская академия адвокатуры и нотариата, 2017. – 195 с. – ISBN 978-5-93858-090-9. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/72636.html>.

Интернет-ресурсы

1. Информационно-правовой портал «Гарант» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.garant.ru>.
2. РГБ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.rsl.ru/> РГБ.
3. Универсальная электронная система IPRbook [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/elibrary.html>.
4. Универсальная электронная система «Образовательный портал КубГАУ» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://kubsau.ru/education/chairs/building/anonce/obrazovatelnyu_portal_kubgau_82.
5. Электронный Каталог библиотеки КубГАУ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.old.kubsu.ru/University/library>.
6. СПС Консультант Плюс [Электронный ресурс]. – Режим: www.consultant.ru, свободный. – Загл. с экрана.
7. Научная электронная библиотека www.eLIBRARY.RU [Электронный ресурс]. – Режим: <https://elibrary.ru/defaultx.asp>.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. РАЗВИТИЕ ОБЩИХ ПОЛОЖЕНИЙ ГРАЖДАН- СКОГО ПРАВА	5
ГЛАВА 2. НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА СУБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ.....	19
ГЛАВА 3. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕЖИМА ОБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ.....	33
ГЛАВА 4. ДИСКУССИОННЫЕ ВОПРОСЫ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ.....	51
ГЛАВА 5. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА.....	63
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	83
ВОПРОСЫ К ЭКЗАМЕНУ.....	84
СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ.....	87

Учебное издание

**Камышанский Владимир Павлович,
Новикова Светлана Викторовна,
Руденко Евгения Юрьевна и др.**

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ
ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА**

Учебное пособие

В авторской редакции
Макет обложки – Н. П. Лиханская

Подписано в печать 00.09.2020. Формат 60 × 84 ¹/₁₆.

Усл. печ. л – 5,2. Уч.-изд. л. – 4,1.

Тираж 100 экз. Заказ №

Типография Кубанского государственного
аграрного университета.

350044, г. Краснодар, ул. Калинина, 13