

# РАЗДЕЛ 1. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

## ПОДРАЗДЕЛ 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

### ТЕМА 1. ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

*1. Гражданское право как наука. – 2. Гражданское право как частное право. – 3. Предмет гражданского права. – 4. Метод и принципы гражданского права. – 5. Структура гражданского права. – 6. Гражданское право в системе права России*

1. Любая наука, отражая определенную сферу человеческой деятельности, имеет цель выработать и систематизировать объективные знания об окружающей действительности. Эти знания фиксируются в понятиях и категориях. С учетом особого предмета исследования **науку гражданского права** можно охарактеризовать как *систему знаний о закономерностях возникновения, развития и функционирования гражданско-правовых явлений*.

Содержание понятий и категорий раскрывается в их определении. При этом лаконизм определения может играть роль одновременно и достоинства, и недостатка. В первом случае это свойство позволяет ярче очертить сущность рассматриваемого явления, в противном случае есть опасность охватить не весь спектр характерных признаков, что не позволит охарактеризовать явление достоверно. Чтобы полнее отразить специфику какого-либо гражданско-правового явления, используют понятийный ряд, т.е. несколько взаимосвязанных дефиниций, или конструируют более развернутые, «структурные» определения.

Содержание понятий и категорий гражданского права (таких как гражданская правосубъектность, право собственности, сделка, договор, обязательство и др.) не остается неизменным. Оно развивается

в рамках движения научной мысли, отражающей ход развития объективной реальности, и всегда соотносится с историческим опытом. Подлинно научными понятия и категории становятся тогда, когда они верно отражают общие и необходимые признаки изучаемых явлений.

Наука гражданского права занимает весомое место не только в системе базовых юридических наук, но и в кругу важнейших общественных (гуманитарных) и естественных наук. Она имеет глубокие исторические корни. Ее становление связывают с римским частным правом, давшим ей и свое название — *цивилистика*. Наука гражданского права продолжает развиваться, изучать потребности экономического оборота, вырабатывать и предлагать новые, современные подходы к регулированию гражданских правоотношений.

2. Изначально термин «гражданское право» (лат. *jus civile*) возник в Древнем Риме и обозначал все права римских граждан, т.е. внутреннее, национальное право в противопоставление праву, которое регулировало отношения с гражданами других государств (лат. *jus gentium*). Позднее им стала обозначаться только область частного права. В результате заимствования положений римского частного права европейскими и иными правовыми порядками это понятие заняло прочное место во всех правовых системах в качестве наименования одной из фундаментальных правовых отраслей.

Следует обратить внимание на то, что гражданское (или гражданское) право в современном его понимании охватывает отношения не только граждан, но и иных участников правоотношений — различных организаций и даже государства. Круг регулируемых соответствующими нормами отношений определяется иными критериями, нежели наличие конкретных субъектов, и прежде всего *характером регулируемых отношений*.

В этой связи уместно напомнить, что право римских граждан формировалось как совокупность норм, которыми регламентировались их *частные*, относящиеся «к пользе отдельных лиц» (Ульпиан), *интересы*. Эти нормы определенным образом должны были соотноситься с правом публичным, отражающим интересы государства. Исторически сложившееся деление всей совокупности правовых норм на нормы частного и публичного права базируется на критерии, положенном в основу правового регулирования общественных отношений: *чьи интересы защищаются* — публичные или частные.

Вопросы о соотношении частных и публичных интересов в праве, о пределах ограничения частной свободы всегда занимали централь-

ное место в построении любого правопорядка. Не имея возможности упорядочить все формы и сферы жизнедеятельности, желая поощрить граждан к самостоятельному урегулированию своих отношений с партнерами, древнеримское государство добровольно отказывается от произвольного вмешательства в отдельные сферы их жизни. Оно не только передает соответствующие правомочия частным субъектам, но и берет их под свою охрану. Взамен государство требует соблюдения установленного им правопорядка, т.е. учета общественных (публичных) интересов.

Статья 1 ГК РФ в качестве основного начала гражданского законодательства закрепляет принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, который обращен прежде всего к публичной власти. Такой подход законодателя свидетельствует о стремлении поставить заслон различного рода бюрократическим и иным проявлениям, препятствующим свободному осуществлению прав участниками гражданского оборота.

В континентальной (европейской) системе разграничение права на частное и публичное носит принципиальный характер. Оно не отражает отраслевую специфику, но указывает на наличие двух относительно самостоятельных ветвей правового регулирования, имеющих существенные различия в *характере воздействия на общественные отношения*. Защита публичного интереса требует правового регулирования общественных отношений методом власти — подчинения, защита частных интересов — методом юридического равенства сторон (М.И. Брагинский).

Российский законодатель рассматривает *гражданское право как составную часть, отрасль частного права*, совокупность норм которой регулирует инициативную деятельность участников общественных отношений, направленную на удовлетворение их собственных (частных) интересов. Структура содержания частного права в отдельных странах не совпадает. В российской системе частного права принято выделять помимо гражданского такие отрасли, как семейное, наследственное и международное частное право. Их общими чертами, определяемыми принадлежностью к частному праву, являются (Г.Ф. Шершеневич):

- частные лица как субъекты отношения;
- частный интерес как содержание отношения.

3. Общеизвестными критериями разграничения отраслей права, как известно, выступают предмет и метод правового регулирования.

С их помощью можно не только определить место и роль гражданского права в общей правовой системе, но и выявить его особенности как самостоятельного правового образования.

*Предметом* отрасли принято именовать круг регулируемых общественных отношений. Предмет гражданского права чрезвычайно объемлен и имеет тенденцию к расширению. В его рамках обычно выделяют два вида отношений:

1) *имущественные*, составляющие основную группу гражданских правоотношений. Они возникают по поводу имущества — материальных и иных благ, которые имеют форму товара и носят эквивалентно-возмездный характер, т.е. могут быть подвергнуты стоимостной оценке. Преобладающую часть имущества составляют предметы материального мира либо естественного происхождения — земля, недра, леса и т.д. — либо представляющие результат человеческой деятельности — предприятия, жилые дома, промышленная продукция и т.д. Особый вид имущества образуют деньги и ценные бумаги. Они могут иметь разную юридическую природу: например, деньги в форме монет или купюр являются вещами, а внесенные на банковский счет — правом требования, т.е. имущественным правом, которое также относится к разновидностям имущества.

Имущественные правоотношения характеризуют статику и динамику гражданского оборота. В своем статическом состоянии они указывают на связь лица с определенным имуществом, и по этому основанию принято выделять отношения, характеризующие субъекта как собственника этого имущества либо как обладателя иного вещного права. Динамика рассматриваемых правоотношений указывает на движение имущества, т.е. его переход от одного лица к другому в рамках обязательственных правоотношений;

2) *личные неимущественные*, возникающие по поводу нематериальных благ (таких как имя, наименование, честь, достоинство, деловая репутация). Они имеют неимущественную, невещественную природу и тесно связаны с личностной оценкой участника правоотношения. Их принято делить на две группы — с учетом наличия или отсутствия связи с имущественными отношениями.

Первую группу составляют *личные неимущественные отношения, связанные с имущественными*. Они характеризуют деятельность лица по созданию и использованию результатов интеллектуального творчества (произведений науки и литературы, программ ЭВМ, изобре-

тений, промышленных образцов и др.), а также приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ и услуг (товарных знаков, фирменных наименований и т.п.). Возникающие у лица права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации называют интеллектуальными. Они регулируются нормами части четвертой ГК РФ, включающей такие правовые институты, как авторское и патентное право, право на селекционные достижения, право на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (право «промышленной» собственности) и др.

Особенность рассматриваемой группы правоотношений проявляется в их сложной двойственной природе. Так, объекты интеллектуальных прав (техническое или творческое решение, система знаний) всегда являются нематериальными, однако, выраженные в объективной форме (рукописях, картинах, новом оборудовании), они приобретают материальное воплощение. В этой связи у их правообладателя в результате одного юридического факта (например, факта создания научного или литературного произведения) возникают и личные неимущественные права (право на имя, на авторство), и имущественные, исключительные права (право собственности на созданное произведение). Первые неотъемлемы от их обладателя и неотчуждаемы, в то время как исключительные права могут передаваться другим лицам (автор, например, может передать право на переиздание своего научного или литературного произведения).

Еще одну особенность правоотношений названной группы представляет характер взаимосвязи имущественных и личных неимущественных прав обладателя интеллектуальной собственности. Возникновение имущественных прав возможно лишь в результате соответствующего материального оформления созданного объекта, и в этом смысле имущественные права являются зависимыми, производными. Неимущественные интеллектуальные права, наоборот, не только возникают независимо от возможности реального использования объекта в гражданском обороте, но и существуют независимо от перехода права собственности на материальный носитель другим лицам. Так, при покупке книги в магазине ее покупатель не становится обладателем авторских прав на литературное произведение, поскольку не происходит передачи интеллектуального права на результат интеллектуальной деятельности.

Вторую группу отношений принято именовать *личными неимущественными, не связанными с имущественными*. Это отношения по защите неотчуждаемых от человека нематериальных благ (чести, достоинства, здоровья, жизни и др.). Нематериальные блага не только неотделимы от своих носителей, не могут передаваться другим лицам, но и характеризуются полным отсутствием связи с гражданским оборотом, являясь сугубо личными, свободными от экономического, материального содержания. Как и все участники имущественного оборота, обладатели нематериальных благ независимы от других лиц в реализации своих частных интересов. Гражданское законодательство содержит лишь нормы об их *защите*, поскольку формы использования неимущественных благ практически исключают возможность правовой регламентации последних.

Среди отношений, составляющих предмет гражданского права, выделяют и иные — предпринимательские, статутные, организационные и т.д. Их обособление всегда связано с необходимостью очертить специфику правового регулирования той или иной группы отношений. В 2013 г. свое легальное оформление в рамках отношений, регулируемых гражданским законодательством, получили *корпоративные отношения*, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими.

Несмотря на свои особенности, все группы правоотношений носят сходный *частноправовой характер* и составляют одно целое — самостоятельную отрасль с едиными предметом и методом правового регулирования.

Следует отметить, что выделение в предмете гражданского права имущественных и личных неимущественных отношений — это скорее дань традиции. Позиция законодателя в этом вопросе определяется постепенно. Приведенная выше градация прежде всего имеет целью указать на существенные различия в гражданско-правовом регулировании соответствующих отношений. Она не может рассматриваться в качестве классификации, поскольку не охватывает весь круг регулируемых гражданским правом отношений единым критерием. По критерию связанности с материальным объектом отношения, входящие в предмет гражданского права, могут быть только имущественными и неимущественными. При таком подходе, в частности, не возникает сложностей с отнесением к той или иной классификации корпоративных отношений.

4. Понятие метода гражданского права принято связывать со спецификой отраслевого воздействия на общественные отношения. **Метод** традиционно определяется как способ организации правовой связи участников регулируемых общественных отношений (В.Ф. Яковлев), как своеобразное сочетание приемов и способов воздействия на общественные отношения (Е.А. Суханов) и юридических особенностей отрасли (С.С. Алексеев). Имущественный, частный характер отношений, составляющих предмет отраслевого регулирования, самым тесным образом связан с отраслевым методом: первый определяет второй. Очевидно, что эффективность способов и приемов гражданско-правового регулирования будет зависеть от того, насколько они адекватны природе этих отношений.

Однако на метод оказывают воздействие не только предмет, но также отраслевые **принципы**, которые «отображают результат рационального, научного осмысления закономерностей развития объективной действительности» (А.А. Лазарев), а также социально-экономический строй и идеологию государства. Иными словами, речь идет о принципиальной позиции, лежащей в основе правоприменительной деятельности в сфере частного (имущественного) оборота. Являясь исходными нормативными положениями, принципы гражданского права составляют базу всей системы норм гражданского права, пронизывают механизм реализации этих норм, отражают специфику регулируемых отношений и методов их упорядочения.

Статья 1 ГК РФ закрепляет в качестве основных принципов (начал) гражданского права:

- равенство участников;
- неприкосновенность собственности;
- свободу договора;
- недопустимость произвольного вмешательства в частные дела;
- необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав;
- обеспечение восстановления нарушенных прав;
- судебный характер защиты прав.

Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

При установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать *добросовестно*. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения. Закрепление принципа добросовестности в нормах ГК РФ позволяет не только установить важнейшие ориентиры поведения субъектов права, но и более широко применять меры гражданско-правовой защиты в случаях недобросовестных действий. Добросовестность участников правоотношений презюмируется (п. 5 ст. 10 ГК РФ).

В середине XX в. в общей теории права были обоснованы четыре основных признака метода правового регулирования (В.Ф. Яковлев):

- правовое положение сторон правоотношения;
- юридические факты, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений;
- порядок установления содержания прав и обязанностей сторон;
- способы охраны прав и обеспечения исполнения обязанностей.

Применительно к статусу сторон п. 1 ст. 2 ГК РФ устанавливает, что нормы гражданского права регламентируют не все имущественные и личные неимущественные отношения, а лишь те, которые основаны на *равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности* участников. Названные признаки позволяют говорить об использовании в регулировании гражданско-правовых отношений *метода координации (равноправия сторон)* в отличие от метода субординации (власти и подчинения), свойственного публично-правовому регулированию. Ни один из участников гражданского правоотношения не может предопределять поведение другой стороны только в силу занимаемого ею положения.

Частная инициатива субъектов, их независимость, имущественная обособленность обеспечивают возможность установления гражданских правоотношений преимущественно на основании такого юридического факта, как договор. Использование *договорного метода* также принципиально отличает частноправовое регулирование от публично-правового, где господствуют властные предписания законодательного характера, централизация нормативного регулирования. В гражданском праве государство воздерживается от непосредственного регулирования отношений, оставляя его на усмотрение автономных субъектов. Законодатель лишь устанавливает рамки таких отношений и принимает на себя защиту очерченных этими рамками прав. Такой



подход позволяет характеризовать метод гражданского права в качестве *локального, децентрализованного*.

Правовое положение участников гражданских правоотношений определяет особый порядок установления содержания их прав и обязанностей. Традиционно метод рассматривается через совокупность таких средств правового регулирования, как веление (обязывание), дозволение и запрет. Первый характерен для публичных отраслей, где доминирует централизованное регулирование. Это так называемое императивное регулирование. Для отраслей частного права преобладающим методом является дозволение и в какой-то мере запрет. Применение *дозволительного метода* дает возможность субъектам самостоятельно, по своему усмотрению, определять порядок взаимодействия, содержание правоотношений, способы и средства удовлетворения материальных и нематериальных интересов. В этой связи законодатель предоставляет участникам возможность полностью или частично изменить закрепленные законом правила. Такой прием называется *диспозитивным* правовым регулированием. Оно осуществляется соглашением сторон при минимальном участии государства. Законодательные предписания играют здесь вспомогательную роль, носят субсидиарный характер.

Недопустимость произвольного вмешательства в частные дела и возможность беспрепятственно осуществлять свои права обеспечивают субъектам гражданского оборота *свободу* договорного регулирования отношений. Гражданские правоотношения возникают, как правило, по воле участвующих в них лиц, а деятельность последних носит *инициативный характер*. В этой связи свобода договора проявляется в возможности субъектов самим решать, как оформлять свои взаимоотношения, самостоятельно выбирать своих контрагентов, определять вид договора и его условия. Провозгласив свободу договора, законодатель отказался от административного вмешательства в гражданский оборот.

Принцип равенства предопределяет формы и способы защиты прав участников гражданского оборота. Возникающие между ними споры с учетом правового статуса сторон — их независимости и самостоятельности, а также недопустимости произвольного вмешательства в частные дела обеспечивает преобладание *судебного порядка* разрешения конфликтов. Это положение зафиксировано в п. 1 ст. 11 ГК РФ, провозгласившем, что «защиту нарушенных или оспоренных гражданских

прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд». Приоритет такого независимого органа, как суд, явствует также из возможности оспаривания в судебном порядке тех решений, которые приняты административным органом.

Преобладание в предмете регулирования имущественных отношений с их стоимостным, товарно-денежным характером требует учета принципа эквивалентности в построении правовых связей. Гражданско-правовые отношения в подавляющем большинстве являются возмездными, что находит свое отражение в характере применяемых санкций. Последние носят *имущественный характер*. Преобладающим способом восстановления имущественной сферы потерпевшей стороны здесь выступает возмещение ущерба. Принцип полного возмещения причиненного ущерба указывает на *компенсационный характер* применяемых мер.

Разнообразие многочисленных приемов и способов, используемых в гражданском праве для регулирования общественных отношений, предопределено особенностями разнообразных и многочисленных общественных отношений, составляющих его предмет. Однако в качестве *критерия разграничения* отраслей права метод должен характеризоваться только одним способом (приемом) правового регулирования, но таким, который применяется при регулировании любого общественного отношения, входящего в предмет данной отрасли права (Н.Д. Егоров). Этот единый метод должен определяться на основе свойства, присущего всем без исключения общественным отношениям, входящим в предмет отрасли. Таким свойством выступает частный характер отношений, с неизбежностью предопределяющий необходимость их регулирования *методом юридического равенства сторон*.

Приведенная выше характеристика принципов и методов гражданского права, с одной стороны, указывает на их неоднородный, комплексный характер, с другой — наглядно демонстрирует неразрывную связь этих явлений. И принципы, и методы являются концентрированным выражением содержания отрасли и в этом смысле отражают статику правовой действительности, своеобразную схему того, как нормы отрасли воздействуют на предмет правового регулирования. Вместе с тем они оказывают непосредственное влияние на механизм правового воздействия, определяют его исходные позиции.

Значение гражданско-правовых принципов не исчерпывается сказанным выше. Они не только отражают социальную направленность и содержание отрасли в целом, облегчая толкование и применение норм права. Принципы могут оказывать непосредственное воздействие на регулирование общественных отношений. Так, в силу п. 2 ст. 6 ГК РФ при наличии пробелов в законодательстве права и обязанности сторон определяются исходя из *общих начал и смысла гражданского законодательства*, т.е. допускается использование аналогии права. Кроме того, в соответствии с п. 1 ст. 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу *общих начал и смысла гражданского законодательства* порождают гражданские права и обязанности.

5. Анализ гражданского права в контексте системного метода требует рассмотрения не только содержательной стороны исследуемого явления, но и его *структуры*.

В основу структурирования частного права в континентальном правопорядке, в рамках которого развивалась правовая система России, могут быть положены два подхода — *институционный* и *пандектный*. Первый возник еще в древнеримском государстве и предполагает деление отрасли на отдельные институты. Впервые он был применен при кодификации гражданского права Гаем. Его «Институции» включали три раздела — «лица», «вещи», «иски», объединяя соответствующие положения о правовом статусе субъектов, имущественных правах, реализации и защите обязательственных прав. Этот же принцип позже использовал Наполеон в конструировании первого европейского кодекса — Французского гражданского кодекса (ФГК) 1804 г. С учетом различных модификаций институционный принцип используется в качестве приоритетного в странах романской ветви континентальной правовой системы — Италии, Франции, Португалии, Испании.

Германская ветвь континентального права базируется на пандектном принципе. Его основной (но не единственной) особенностью является выделение общей части — положений общего характера, применимых ко всем (большинству) правоотношений. В отличие от институционного, рассчитанного на незначительную дифференциацию правовых норм, пандектный подход не только обеспечивает деление гражданско-правовых норм на общие и специальные, но и предпола-

гает глубокую дифференциацию вещного и обязательственного права, а также размежевание материальных и процессуальных правовых норм.

Пандектная система была разработана германскими учеными на базе систематизации Дигестов Юстиниана. В соответствии с ней построены Саксонское (1863 г.) и Германское (1896 г.) гражданские уложения, что и послужило началом формирования германской ветви континентального права. В соответствии с пандектными началами проводится систематизация частного права в таких странах, как Австрия, Швейцария, Греция, Россия. Несмотря на то что гражданское право каждой страны уникально, в основе его развития лежит единый принципиальный подход.

Система гражданского права и система гражданского законодательства используют один принцип конструирования норм, однако система права более тщательно разработана и разветвлена. Цель современной кодификации гражданского законодательства — ликвидировать этот разрыв.

**Общая часть** системы гражданского права Российской Федерации включает нормы о предмете, методе и принципах отрасли; субъектах и объектах гражданских правоотношений; основаниях их возникновения, изменения и прекращения; порядке и сроках осуществления и защиты гражданских прав, а также ряд иных правил, имеющих системообразующее значение и лежащих в основе построения гражданско-правовых институтов.

Логично предположить, что все остальные нормы гражданского права составляют **Особенную часть**, которая делится на **подотрасли**:

1) **вещное право**, объединяющее такие основные **институты**, как право собственности и ограниченные вещные права;

2) **обязательственное право**, охватывающее отношения экономического оборота в рамках договорных и внедоговорных обязательств. Это наиболее структурированная часть гражданского права, которую составляют институты отдельных видов договорных обязательств по передаче имущества в собственность, передаче имущества в пользование, выполнению работ, оказанию услуг и т.д.;

3) **право интеллектуальной собственности**, включающее авторское, изобретательское, патентное и другие права;

4) **наследственное право**, оформляющее наследование по закону и наследование по завещанию.

Институты гражданского права содержат еще более мелкие группы норм, объединенные на основе однородности предмета, — **субинсти-**