

ПРЕДИСЛОВИЕ

Учебное пособие «Гражданские правоотношения» выполнено в соответствии с учебной программой курса «Гражданское право (общая часть)» для студентов специальности «Юриспруденция» Владивостокского государственного университета экономики и сервиса. Данная работа выполнена по второму разделу учебной программы «Гражданские правоотношения» и третьему разделу – «Осуществление и защита гражданских прав».

Данная работа является продолжением курса лекций «Введение в гражданское право», изданного в 2004 году.

Одновременно с письменным вариантом учебного пособия «Гражданские правоотношения» представлена его электронная версия, что сделает изложенную в курсе лекций информацию доступной для студентов всех форм обучения.

Учебное пособие «Гражданские правоотношения» по курсу «Гражданское право (общая часть)» может быть использовано при изучении гражданского права студентами других специальностей.

Тема 1. ПОНЯТИЕ, ЭЛЕМЕНТЫ И ВИДЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1. Понятие, содержание и субъектный состав гражданских правоотношений.

2. Объекты гражданских правоотношений.

3. Классификация гражданских правоотношений.

1. Понятие, содержание и субъектный состав гражданских правоотношений

В юридической науке достаточно много внимания уделялось и уделяется теории правоотношений, выработано их понятие, признаки, отличающие правовые отношения от других видов социальных отношений. Категории «правоотношения» принадлежит важная роль в механизме правового регулирования, а гражданским правоотношениям – в механизме гражданско-правового регулирования. Гражданским правоотношениям присущи общие признаки, свойственные всем правоотношениям, так как все, что свойственно общему, свойственно и частному. Но не все, что свойственно частному, свойственно общему. Гражданские правоотношения как разновидность юридических отношений имеют и свои особенности, по которым отличаются от правоотношений, возникающих в других областях правового регулирования.

1. Общим свойством всех правоотношений (в том числе и гражданских) является то, что с их возникновением не исчезают, не поглощаются ими те фактические общественные отношения, которые регулируются нормами права (гражданского права). В результате урегулирования эти общественные отношения приобретают новую форму – правоотношения (гражданского правоотношения). Специфика гражданских правоотношений заключается в том, что они представляют собой результат правового урегулирования общественных отношений особого вида: имущественно стоимостных и личных неимущественных. Гражданские отношения в отличие от личных и имущественных отношений в сфере публичного права могут существовать и в неправовой (неюридической) форме. При этом они способны принимать форму правоотношений, даже если в источниках гражданского права нет нормы, регулирующей такие отношения. Поэтому выражение «урегулированные гражданским правом» означает не только конкретную регламентацию отношений данного вида конкретными нормами гражданского права, но и распространение на них общих норм гражданского права, регулирующих отношения определенного рода, либо придание юридическое значения действиям субъектов гражданского права, которые соответствуют общим началам и смыслу гражданского законодательства.

2. Любые правоотношения, в том числе и гражданские, являются отношениями *волевыми*. Волевой момент в правоотношениях выражается в следующем:

во-первых, будучи результатом правового регулирования, а также формой реализации норм права, правоотношения выражают волю законодателя (государства);

во-вторых, возникновение, развитие и прекращение правоотношений, как правило, так или иначе связано с волей его участников.

Применительно к гражданским правоотношениям данный признак имеет существенные особенности, обусловленные предметом и методом гражданско-правового регулирования:

1) возникновение и реализация гражданских правоотношений основываются на новых принципах гражданского права, в которых выражена воля законодателя;

2) возникновение и реализация гражданских правоотношений связано, в основном, с такими юридическими фактами, которые являются актами свободного волеизъявления участников (сделки, принятие наследства и т.п.). Мотивацией к совершению участниками таких актов является их интерес. Такой интерес может быть частным (у частных лиц) и публичным (у таких субъектов гражданского права, как Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования). Конечно, гражданские правоотношения могут возникать помимо воли или даже вопреки воле участников (например приобретение права на наследование в результате смерти наследодателя, реквизиция, обязательства из причинения вреда и т.п.). Однако ведущее место занимают акты *свободного* волеизъявления субъектов гражданского права, что в полной мере соответствует условиям рыночной экономики и новым принципам гражданского права.

2. Отношениям, входящим в предмет гражданского права, свойственно *равенство* их участников. Гражданское право всеми средствами и способами, имеющимися в его арсенале, юридически обеспечивает такое равенство. Поэтому гражданские правоотношения формируются как правоотношения между равноправными субъектами, как отношения особого структурного типа, в которых обязанность корреспондирует праву как притязанию, а не как велению. «При всей полярности субъективных прав и обязанностей в гражданских правоотношениях обязательный субъект во всех случаях находится в равном положении с управомоченным субъектом, т.е. в отношениях координации, а не субординации»¹. Это означает, что гражданско-правовые отношения не являются отношениями власти и подчинения, даже в тех случаях, когда одной из

¹ Гражданское право: В 2 т. Т. 1. Учебник / Под ред. Е.А. Суханова. – М.: Изд-во БЕК, 1993. – С. 46.

сторон в таком правоотношении выступает орган публичной власти или управления.

3. Гражданские правоотношения характеризуются множественностью и разнообразием круга субъектов. Самую массовую группу субъектов гражданского права составляют физические лица: граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Вторая группа субъектов гражданского права представлена в новом гражданском законодательстве РФ разнообразием юридических лиц, которым отведена особая роль в инфраструктуре рынка, а также в деятельности, направленной на достижение общественно-полезных целей. Субъектами гражданского права являются и такие публичные образования, как Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования. При этом в силу особенностей государственного устройства РФ государственными образованиями в качестве субъектов гражданского права являются не только Российская Федерация, но и ее субъекты. Муниципальные образования являются публичными образованиями, но не государственными. Для участия в конкретных гражданских правоотношениях все субъекты гражданского права должны обладать гражданской правосубъектностью, характер которой определяется гражданским законодательством применительно к отдельным вышеуказанным группам и даже применительно к отдельным входящим в них подгруппам. Механизм реализации их гражданской правосубъектности основан на новых принципах гражданского права и, прежде всего, на принципе равенства и принципе осуществления гражданских прав своей волей и в своем интересе.

4. При всем разнообразии субъектов гражданских правоотношений в конкретном правоотношении всегда две стороны – управомоченная и обязанная. Однако на каждой из этих сторон может быть не только одно лицо, но два и более. Тогда говорят о множественности лиц в правоотношении. Например, если квартира находится в общей собственности двух и более лиц (сособственников), то на управомоченной стороне при отчуждении этой квартиры третьим лицам будут выступать все сособственники. Множественность лиц на обязанной стороне имеет место, например, при субсидиарной и полной ответственности полных товарищей по обязательствам товарищества, при совместном причинении вреда. Нередко каждый из участников гражданских правоотношений является одновременно и управомоченной и обязанной стороной. Например, продавец обязан передать товар и вправе требовать оплаты за этот товар; покупатель вправе требовать передачи товара, его надлежащего качества и обязан оплатить товар.

Субъектный состав гражданских правоотношений может изменяться. Это происходит при правопреемстве, под которым понимается переход прав или обязанностей (или одновременно прав и обязанностей) от

одного лица (правопредшественника) к другому (правопреемнику). Последний вступает в гражданское правоотношение вместо правопредшественника.

Различают следующие виды гражданского правопреемства.

1. Универсальное правопреемство (общее), при котором правопреемник в результате одного юридического акта занимает место правопредшественника во всех гражданских правоотношениях. Такой вид правопреемства имеет место, например, при таких формах реорганизации юридических, как слияние, присоединение, преобразование.

2. Частное (сингулярное) правопреемство, при котором правопреемник занимает место правопредшественника не во всех гражданских правоотношениях, а только в одном или нескольких (например уступка права требования, перевод долга).

Правопреемство не допускается:

– в отношении гражданских прав и обязанностей, которые носят сугубо личный характер (право на авторское имя, на честь, достоинство, деловую репутацию и т.п.);

– в случаях, когда правопреемство не допускается в силу прямого указания закона.

5. Субъекты гражданских правоотношений обособлены друг от друга. Организационная обособленность предопределяет возможность быть субъектом гражданского права и позволяет ему выступать в гражданском обороте, перед органами власти и управления, в суде и арбитраже от собственного имени. Юридическое обособление физических лиц подтверждается, прежде всего, такими документами, как свидетельство о рождении, паспорт, в которых указывается их фамилия, имя, отчество. Организационная обособленность юридических лиц выражается в их учредительных документах (конкретные признаки организационной обособленности юридических лиц будут рассмотрены ниже). Имущественная обособленность выражается в наличии у субъекта гражданского права своего имущества, которое отделено от имущества других субъектов. Такое «отделение» имущества одного субъекта от имущества другого субъекта выражается в принадлежности имущества, прежде всего, на праве собственности. Ограниченные вещные права юридических лиц (право хозяйственного ведения, оперативного управления и некоторые другие) также связаны с определенной степенью обособления имущества, но не в полной мере.

6. Гражданские правоотношения характеризуются спецификой своего содержания. Общее положение о том, что содержание любого правового отношения есть субъективные права и обязанности в их взаимосвязи, присуще и гражданским правоотношениям. Однако гражданское

право имеет свой предмет регулирования², который и предопределяет особенности субъективных гражданских прав и обязанностей, составляющих содержание гражданского правоотношения.

Общие положения о *субъективном гражданском праве* как элементе гражданского правоотношения состоят в следующем:

1. Под субъективным гражданским правом следует понимать меру дозволенного поведения участника конкретного правоотношения.

2. По характеру эти субъективные права могут быть имущественными (вещными или обязательственными) и личными неимущественными (связанными или не связанными с имущественными).

3. Субъективное гражданское право представляет сложное юридическое образование, которое имеет собственное содержание, состоящее из юридических возможностей, предоставленных субъекту. Эти возможности как составные части содержания субъективного права называются правомочиями.

4. Вариации содержания конкретных субъективных гражданских прав многообразны, однако оно является результатом комбинаций *трех* правомочий:

а) *правомочие на собственные действия* (возможность совершать самостоятельно фактические или юридические действия). Реализация такого правомочия обеспечивает удовлетворение интересов управомоченного лица с помощью собственных действий без участия третьих лиц, которые лишь должны воздерживаться от поведения, препятствующего осуществлению указанного правомочия. Например, субъект права собственности осуществляет хозяйское господство над вещью, имея правомочия владения, пользования и распоряжения ею;

б) *правомочие требования*, которое представляет собой возможность требовать от обязанного лица исполнения обязанности. Реализация этого правомочия обеспечивает удовлетворение интересов управомоченного лица исполнением обязанности другим лицом. Например, кредитор (управомоченное лицо) может удовлетворить свой интерес в возврате долга от должника (обязанное лицо) лишь в том случае, если обязанное лицо вернет такой долг;

в) *право на защиту*, которое присутствует в содержании любого субъективного гражданского права, как потенциальная возможность применения способов защиты гражданских прав в случае их нарушения. Отдельные способы защиты могут применяться и в превентивном порядке (например такие меры самозащиты, как установление дверей, сигнализации).

² Об особенностях и структуре предмета гражданского права см.: Свистунова Т.В. Введение в гражданское право: Курс лекций. – Владивосток: Изд-во ВГУЭС, 2004. – С. 30–42.

Общая характеристика субъективных *гражданских обязанностей* как элемента содержания гражданского правоотношения состоит в следующем.

Субъективная обязанность – это мера должного (а невозможного) поведения под угрозой применения мер государственного принуждения. Субъективная гражданская обязанность может выражаться либо в совершении определенного действия (активное поведение), либо в воздержании от определенных действий (пассивное поведение). Это связано со способами законодательного закрепления гражданских обязанностей, а именно с такими, как:

а) позитивное обязывание, которое порождает субъективные гражданские обязанности активного типа. Содержание обязанностей этого типа состоит в обязанности совершать определенные действия (по передаче имущества, выполнению работ, оказанию услуг т.п.). Содержание таких субъективных гражданских обязанностей может быть:

– простым (например, обязанность по договору займа вернуть в установленный срок определенную денежную сумму);

– сложным, когда в рамках общей обязанности имеются и другие, которые уточняют, детализируют, конкретизируют общую обязанность (например, в рамках общего контракта на сумму один млрд рублей по поставке товаров уточняются периоды поставки и ассортимент);

б) негативное обязывание, которое порождает обязанности пассивного типа. Содержание таких обязанностей состоит в юридической невозможности совершения каких-либо действий, нарушающих интересы управомоченного лица. Например, в правоотношениях собственности любое лицо обязано воздерживаться от действий, препятствующих осуществлению правомочий собственника.

В рамках гражданского правоотношения субъективные гражданские права и субъективные гражданские обязанности неразрывно взаимосвязаны. В любом гражданском правоотношении управомоченное лицо может оптимальным образом реализовать свои полномочия лишь только в случае надлежащего исполнения обязанностей обязанным лицом, поведение которого связано определенным образом с интересами управомоченного лица. Субъективная гражданская обязанность по характеру соответствует содержанию субъективного права.

7. К особенностям гражданских правоотношений относится и специфика способов защиты гражданских прав, в том числе и мер гражданско-правовой ответственности. Особенности выражаются и в порядке применения способов защиты, который допускает в определенных законом пределах выбор управомоченным лицом способа защиты, возможность применения отдельных способов защиты в неюрисдикционной форме (без обращения в компетентные органы). В принципе решение вопроса о том, защищать или нет свое нарушенное право, оставлен

на усмотрение лица, чье право нарушено, кроме случаев, предусмотренных в законе. Например, родители малолетнего как его законные представители обязаны в интересах малолетнего использовать все способы защиты его имущественных и личных неимущественных прав.

С учетом всего изложенного можно дать следующее определение: гражданское правоотношение есть юридическая связь равных, имущественно и организационно обособленных субъектов имущественных и личных неимущественных отношений, выражающаяся в наличии у них субъективных гражданских прав и обязанностей, обеспеченных возможностью применения к нарушителям гражданско-правового принуждения.

2. Объекты гражданских правоотношений

В доктрине понятие объекта гражданских правоотношений определяется неоднозначно. Наиболее правильным представляется определение, в соответствии с которым к объектам гражданских правоотношений относят те блага (материальные и нематериальные), на которые направлены субъективные гражданские права и соответствующие им обязанности с целью удовлетворения интересов управомоченного лица.

В гражданском законодательстве нет самого понятия объекта гражданского права. Законодатель пошел по пути перечисления отдельных видов объектов гражданского права (ст. 128 ГК РФ).

Все объекты гражданского права *по критерию их оборотоспособности* подразделяются на следующие группы:

1) объекты, полностью оборотоспособные, которые могут свободно приобретаться и переходить от одного субъекта к другому. Среди всего разнообразия объектов они занимают основное место;

2) объекты, ограниченные в обороте, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (например огнестрельное оружие). Перечень таких объектов и порядок приобретения прав на них устанавливается законом;

3) Объекты, изъятые из оборота, отчуждение которых не допускается. Такие объекты определяются законом, и право собственности на них принадлежит исключительно государству. К таким объектам, например, относятся ядерное оружие, космические объекты и др.

Статья 128 ГК РФ, как отмечалось, включает различные виды объектов гражданского права.

Вещи. В главе 2 ГК РФ указаны различные виды вещей.

1. *Движимые и недвижимые вещи* (в ГК при этой классификации вещи обозначаются еще и термином «имущество»). Анализ ст. 130 ГК РФ позволяет выделить три группы недвижимых вещей:

а) земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты. Как видно, это такие объекты, которые в силу своего природного состояния недвижимы;

б) вещи, которые прочно связаны с землей. При этом в указанной статье раскрывается признак «прочной связанности с землей», суть которого в том, что *перемещение объектов, связанных с землей, невозможно без несоразмерного ущерба их назначению*. К таким объектам относятся леса, многолетние насаждения, здания, сооружения и т.п.;

в) особенность третьей группы объектов недвижимости в том, что они являются в принципе движимыми вещами (в этом их особая ценность), но по правовому режиму такие объекты приравнены к недвижимости. ГК РФ к таким объектам относит: воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законом к этой группе объектов недвижимости может быть отнесено и иное имущество;

г) особым видом недвижимости является предприятие. В соответствии со ст.132 ГК РФ предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности. При этом объектом прав может быть не только предприятие в целом, но и его часть. В состав предприятия как имущественного комплекса входят: все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, также права на средства индивидуализации юридического лица, его продукции, работ, услуг и иные исключительные права.

Отнесение объектов к недвижимости определяет особенности их правового режима. В соответствии с п.1 ст.131 ГК РФ право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре учреждениями юстиции. Регистрация прав на воздушные, морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты осуществляется иными государственными органами. Регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненно наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных ГК РФ и иными законами.

Движимым имуществом являются вещи, не отнесенные к недвижимости. Приобретение прав на них не требует государственной регистрации.

2. Делимые и неделимые вещи. К неделимым относятся такие вещи, раздел которых невозможен без изменения их назначения (например автомобиля). Естественно, если раздел вещи возможен без ущерба ее назначению, то такое имущество является делимым (например деньги).

Отнесение вещи к делимой или неделимой имеет существенное юридическое значение (например, при разделе имущества, находящегося в общей долевой собственности, ст. 252 ГК РФ).

3. *Простые и сложные вещи.* Сложные вещи состоят из разнородных предметов, но при этом образуют единое целое, предполагающее его использование по единому назначению (например автомобиль, шахматы и др.). Юридическое значение данной классификации вещей состоит в том, что действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части. Данное правило носит диспозитивный характер и договором может быть предусмотрено иное.

4. *Главная вещь и принадлежность.* Вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной вещи и связанная с ней общим назначением, является принадлежностью (например, скрипка – главная вещь, смычок – ее принадлежность). Юридическое значение данной классификации в том, что принадлежность следует судьбе главной вещи. Данное правило также носит диспозитивный характер и договором может быть предусмотрено иное.

5. *Индивидуально-определенные вещи и вещи, определяемые родовыми признаками.* Индивидуально-определенная вещь характеризуется индивидуальными признаками, которые позволяют выделить ее из ряда других. Вещи, определяемые родовыми признаками (весом, числом, мерой), нельзя индивидуализировать и выделить из однородных вещей. Данная классификация также имеет юридическое значение. Например, виндцировать можно только индивидуально-определенные вещи; на товарной бирже могут быть представлены вещи, определенные родовыми признаками.

6. *Плоды, продукция, доходы,* под которыми понимаются поступления, полученные в результате использования имущества. Применительно к данному виду объектов гражданских прав изначально важным является ответ на вопрос о том, кому принадлежат такие поступления. В соответствии со ст. 136 ГК РФ плоды, продукция и доходы от использования имущества принадлежат лицу, использующему имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законом или договором об использовании этого имущества.

7. *Животные.* Особенность данного объекта состоит в том, что животные – это одушевленные существа и поэтому под традиционное понимание вещей как неодушевленных объектов не подпадают. Данная особенность определяет и специфику правового регулирования отношений, связанных с приобретением, использованием и распоряжением животными.

Применительно к животным следует учитывать два важных общих положения:

1) в соответствии со ст. 137 ГК РФ к животным применяются правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное;

2) при осуществлении прав на животных не допускается жестокое обращение с ними, противоречащее принципам гуманности. Нарушение этого правила влечет принудительное прекращение права собственности на животных. Так, в соответствии со ст. 241 ГК РФ в случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными законом правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным, эти животные могут быть изъяты у собственника путем их выкупа лицом, предъявившим соответствующее требование в суд.

8. *Ценные бумаги*, которые являются особой группой вещи (за исключением бездокументарных ценных бумаг). Отличительные черты ценных бумаг состоят в следующем:

1. Ценная бумага – это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление и передача которых возможна при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ).

2. К признакам ценных бумаг относятся:

– тесная связь бумаги и воплощенного в ней права. Сама ценная бумага – вещь, и на нее есть право собственности. Право, вытекающее из ценной бумаги, имеет обязательственный характер. Обычно право следует судьбе самой ценной бумаги, следовательно, тот, кто обладает правом собственности на ценную бумагу, тот обладает и вытекающими из нее обязательственными правами;

– литеральность. Данный признак означает, что ценная бумага должна быть письменно оформлена (это не распространяется на бездокументарные ценные бумаги);

– строго формальный характер. Данный признак означает, что ценная бумага должна содержать определенные формальные реквизиты, отсутствие которых влечет ее ничтожность (п.2 ст.144 ГК РФ);

– легитимация (обозначение) субъекта права, вытекающего из ценной бумаги;

– необходимость предъявления ценной бумаги для реализации удостоверенного в ней права;

– абстрактный характер, который выражается в том, что право, вытекающее из ценной бумаги, не зависит от причины его возникновения. Поэтому даже недействительность сделки, по которой выдана ценная бумага, не влечет недействительности самой ценной бумаги;

– автономность выраженного в ценной бумаге права, которая означает, что такое право не зависит от права предыдущего владельца и переходит к приобретателю ценной бумаги таким, каким оно в ней обозначено. Против держателя ценной бумаги не могут быть выдвинуты возражения, основанные на отношениях с предыдущим ее владельцем.

3. Общая классификация ценных бумаг проводится по способу легитимации субъекта права, вытекающего из ценной бумаги:

– предъявительские ценные бумаги, по которым требовать реализации права, вытекающего из такой ценной бумаги, может любой ее держатель. Переход заключенных в ценной бумаге на предъявителя прав осуществляется путем простой передачи бумаги;

– именные ценные бумаги, по которым обладателем заключенных в такой ценной бумаге прав является указанное в ней лицо. Именные ценные бумаги передаются путем уступки права требования (цессии). В этом случае отчуждатель отвечает за недействительность права, но не за неисполнение должником своей обязанности. В определенных случаях требуется также внесение соответствующей записи в специальный реестр (например реестр акционеров акционерного общества);

– ордерные ценные бумаги, по которым право принадлежит названному в них лицу. Такое лицо может само осуществить это право или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо. Право по ордерной ценной бумаге передается путем совершения на этой бумаге передаточной надписи – индоссамента. Индоссант (лицо, совершившее индоссамент) несет ответственность не только за действительность передаваемого права, но и за его осуществление. Передаточные надписи (индоссаменты) могут быть следующих видов: а) ордерные, в которых указывается имя индоссата (лица, которому передается право); б) бланковыми, в которых не указывается имя индоссата, который может вписать свое имя, либо передать ценную бумагу путем простой передачи другому лицу; в) препоручительские, в которых индоссат не становится обладателем права, а выступает в качестве представителя индоссанта и действует в его интересах.

4. Отдельные виды ценных бумаг, требования к ним и в целом их правовой режим могут устанавливаться только федеральными законами. Основными законами в этом плане являются: Гражданский кодекс Российской Федерации, Закон «О рынке ценных бумаг», Закон «Об акционерных обществах», Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью». В соответствии с действующим законодательством о ценных бумагах можно выделить их следующие отдельные виды:

Акции – это такие ценные бумаги, которые удостоверяют права акционера:

– на участие в управлении акционерным обществом (за исключением привилегированных акций);

– на получение части прибыли общества (дивиденда);

– на получение соответствующей части имущества, оставшегося после ликвидации общества (ликвидационная квота).

Акции подразделяются на *простые* и *привилегированные*. Собственники простых акций приобретают все указанные выше права. При-

вилегированные акции не дают их владельцам права на участие в управлении, однако они предоставляют возможность преимущественного перед другими акционерами получения фиксированного дивиденда и части имущества, оставшегося после ликвидации акционерного общества.

Акции могут быть *именными и на предъявителя*. В настоящее время допускаются только именные акции.

Правом выпускать акции обладают акционерные общества. При этом акции могут эмитироваться как в документарной, так и в бездокументарной форме.

Облигации – это такие ценные бумаги, которые удостоверяют право их держателя на получение от лица, выпустившего облигации, в предусмотренный в них срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента, а также фиксированного в ней процента от номинальной стоимости либо иные имущественные права (ст. 816 ГК РФ).

Облигации подразделяются:

– по способу указания в них управомоченного лица: на именные и предъявительские;

– по виду субъекта, выпустившего облигации: на государственные и негосударственные;

– по срокам погашения обязательства, вытекающего из облигации: на краткосрочные и долгосрочные.

Субъекты, имеющие право выпускать облигации, исчерпывающим образом указаны в законе. При этом осуществление права на выпуск облигаций имеет определенные в законе ограничения. Например, в п. 2 ст. 102 ГК РФ указано, что акционерное общество вправе выпускать облигации на сумму, не превышающую размер уставного капитала либо величину обеспечения, предоставленного обществу в этих целях третьими лицами, после полной оплаты уставного капитала. При отсутствии обеспечения выпуск облигаций допускается не ранее третьего года существования акционерного общества и при условии надлежащего утверждения к этому времени двух годовых балансов общества. Надо полагать, что надлежащее утверждение баланса может иметь место лишь в том случае, если чистые активы акционерного общества не ниже размера уставного капитала, который определен в учредительных документах (ст. 99 ГК РФ).

Вексель – это такая ценная бумага, которая удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в качестве плательщика лица выплатить векселедержателю по наступлении определенного срока обусловленную сумму денег. Вексель – строго формальный документ и отсутствие хотя бы одного из обязательных реквизитов, указанных в нормативном акте, влечет его недействительность. Различают следующие виды векселей:

– именной и предъявительский (ордерный);

– простой вексель, который удостоверяет обязательство самого векселедателя;

– переводной вексель (тратта), по которому плательщиком выступает не векселедатель, а третье лицо. Обязательство третьего лица возникает с момента совершения акцепта векселя (отметки на векселе о согласии уплатить, подписанной этим лицом).

Чек – это ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. В качестве плательщика может выступать только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков.

Чеки могут быть следующих видов: именные, ордерные и расчетные. По расчетным чекам оплата производится только в безналичной форме.

Выдача чека не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он был выдан, следовательно, например, в случае отказа банка оплатить чек чекодержатель не лишается права требовать уплаты долга от чекодателя.

Обращение чеков регламентируется параграфом 5 главы 46 ГК РФ.

Чек является строго формальным документом и несоблюдение любого из его реквизитов, указанных в ст. 878 ГК РФ, лишает его силы чека.

Коносамент – это такой товарораспорядительный документ, который:

- оформляет договор морской перевозки груза;
- удостоверяет право его держателя на получение у морского перевозчика указанного в коносаменте груза;
- удостоверяет право на распоряжение указанным в коносаменте грузом.

Кодексом торгового мореплавания предусмотрены следующие виды коносаментов (ст. 146):

- именной коносамент (выданный на имя определенного лица);
- ордерный коносамент (приказу отправителя или получателя); если ордерный коносамент не содержит указаний о его выдаче приказу отправителя или получателя груза, он считается выданным приказу отправителя;
- предъявительский коносамент.

Передача коносамента осуществляется с соблюдением следующих требований:

- именной коносамент может передаваться по именным передаточным надписям или в иной форме в соответствии с правилами, установленными для уступки требования;
- ордерный коносамент может передаваться по именным или бланковым передаточным надписям;
- коносамент на предъявителя может передаваться посредством простого вручения (ст. 148 КТМ).

Основным документом, регламентирующим порядок выдачи коносамента, его содержание и обращение и другие вопросы, связанные с коносаментом, является Кодекс торгового мореплавания³.

Складское свидетельство. В статьях 912–917 ГК РФ предусмотрены специальные правила для оформления принятых товарными складами на хранение товаров и определена юридическая природа выдаваемых складами документов. Среди них указаны складские свидетельства простое и двойное:

Простое складское свидетельство является ценной бумагой на предъявителя. Оно может свободно передаваться другими лицам и служить оформлением продажи товара, находящегося на товарном складе. Товарный склад должен передать товар лицу, предъявившему простое складское свидетельство, а также решать с этим лицом все вопросы в отношении товара, принятие которого на хранение подтверждено данным складским свидетельством.

Двойное складское свидетельство состоит из двух отдельных частей: складского и залогового свидетельств. Это обеспечивает значительные удобства для обращения товара (его продажи, передачи в залог и т.п.).

Первая часть двойного складского свидетельства (складское свидетельство) доказывает принадлежность товара определенному лицу, определяет его основные признаки, обязательства поклажедателя и удостоверяет принятие товара на хранение товарным складом. На основании этого документа товар может быть продан, обменян и т.п. по передаточной надписи (индоссаменту). При этом данная часть двойного складского свидетельства (складское свидетельство) вручается новому владельцу (приобретателю) товара с оставлением последнего на складе. Взять товар со склада владелец может только при предъявлении вместе со складским и залогового свидетельства.

Вторая часть двойного складского свидетельства (залоговое свидетельство – warrant) есть документ, предназначенный для передачи товара в залог. Он удостоверяет право залога, вручается залогодержателю, который может самостоятельно передавать его другим лицам по передаточной надписи (индоссаменту).

Простое и двойное складские свидетельства являются товарораспорядительными документами. Они относятся к числу строго формальных ценных бумаг. В них соответственно должны содержаться все реквизиты, указанные в ст. 913, п. 3 ст. 917 ГК РФ. Документ, не соответствующий таким требованиям, не является простым или двойным складским свидетельством, т.е. теряет значение ценной бумаги.

³ Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации. – М.: Русская панорама, 1999.

Работы и услуги. Основные положения о данных объектах гражданского права состоят в следующем:

1. Работы и услуги – это действия участников гражданских правоотношений, которые являются непосредственным объектом гражданских прав и обязанностей.

2. Работа всегда предполагает создание или переработку какого-либо материального блага (например строительство дома), т.е. достижение определенного результата. В законодательстве для обозначения такого объекта в одних случаях говорится только о работах, в других – о работе и ее результате. Это связано с тем, что работа и ее результат обычно обособляются во времени (сначала выполняется работа, а затем появляется ее результат). Тем не менее, они тесно связаны и образуют единство. Выполняемая работа предполагает создание определенного результата, «ибо как таковая она бессмысленна, а этот результат недостижим без предшествующей работы»⁴.

3. Услуги – это такие действия, которые в одних случаях не оставляют материального результата (например, услуги организаций связи, образовательные услуги и т.п.) в других – имеют и материальный результат (например, стоматологические услуги и т.п.). «Однако всем услугам присущ один общий признак – результату предшествует совершение действий, не имеющих материального воплощения, составляющих вместе с ним единое целое»⁵.

Нематериальные блага. Основные положения о данных объектах гражданского права состоят в следующем.

1. Из содержания ст. 150 ГК РФ «Нематериальные блага» следует вывод о том, что под нематериальными благами законодатель понимает не только сами блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловую репутацию и др.), но и права на эти блага. В литературе высказаны различные взгляды по поводу такой формулировки. Некоторые авторы полагают, что «нематериальное благо» является собирательным понятием и относится как к самому «благу», так и к личным неимущественным правам, другие – отождествляют данные понятия⁶. Представляется наиболее обоснованной точка зрения, в соответствии с которой объект и

⁴ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: Контракт, 1996. С. 272

⁵ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: Контракт, 1996. С. 348

⁶ См: Гражданское право: Учебник. Том 1. Изд. пятое, перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПБОЮЛ Л.В. Рожников, 2001. С. 299–300; Голубев К.И., Нарижный С.В. Компенсация морального вреда как способ защиты неимущественных благ личности. 2-е изд., доп. – СПб.: Изд-во Юридический центр. 2001. С. 53, 56; Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. – Л., 1988. С. 118.

право на объект тесно взаимосвязанные понятия, но не тождественные⁷. Нематериальные блага и права на них характеризуют социально-правовое положение личности в обществе, обеспечивают физическое благополучие человека, его полноценную духовную и эстетическую жизнь. Однако полноценная защита нематериальных благ возможна в том случае, если права на соответствующие нематериальные блага найдут закрепление в нормах позитивного права. Применительно ко многим нематериальным благам говорят о естественных правах на них. В связи с этим уместно еще раз привести суждение о том, что «естественное право представляется в большей степени мировоззренческой категорией. Право здесь выступает не в качестве материальной нормы, институционального образования, а в качестве идеи справедливости, которая должна определять основные принципы построения правовой системы и реализации норм действующего публичного и частного права. При таком подходе естественное право является мировоззренческим, идеологическим источником, прежде всего, частного права»⁸.

2. Нематериальное благо – это такой объект, который не имеет стоимости, поэтому отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, лишены экономического содержания. В своем ненарушенном состоянии права на нематериальные блага не предполагают возникновения имущественных прав у их обладателей. Только в случае их нарушения законодатель допускает денежную компенсацию морального вреда, что, однако, не является стоимостным эквивалентом личного нематериального блага. Возможность имущественной (в денежной форме) компенсации морального вреда не превращает личные нематериальные отношения в имущественные.

3. Выделение нематериальных благ как особых объектов гражданского права предполагает и выявление особенностей их гражданско-правового режима, к которым можно отнести следующие:

- наличие в нормативно-правовых актах (прежде всего – в законах) правовых норм, определяющих принадлежность нематериальных благ к числу объектов гражданского права;
- наличие правовых норм, определяющих принадлежность этих благ конкретным субъектам гражданского права;

⁷ См.: Малейна М.Н. Личные нематериальные права граждан: понятие, осуществление, защита. – М.: МЗ-Пресс, 2001. С. 14; Сараев Д.В. О соотношении понятий нематериальные блага и личные нематериальные права // Юрист. 2002. № 7. С. 5; Марченко С.В. Базовые понятия чести, достоинства и деловой репутации как объектов гражданских прав // Адвокатская практика. 2004. № 4. С. 34.

⁸ Сапун В.А. О соотношении и источниках естественного и позитивного частного права / Становление российского частного права: проблемы и перспективы. Материалы межрегиональной конференции. – Владивосток: Институт истории, археологии и этнографии народов Дальнего Востока. ДВО РАН, 1966. С. 19–20.

- наличие правовых норм, посвященных отдельным видам нематериальных благ;
- наличие норм, определяющих содержание субъективных прав и обязанностей, возникающих в связи с нематериальными благами;
- определение в законодательстве специфических способов защиты нематериальных благ и прав на них. При этом нормы о защите нематериальных благ и прав на них носят превентивный характер: их применение осуществляется тогда, когда совершается неправомерное посягательство на такое благо.

4. Права на нематериальные блага относят к числу исключительных, а правовые отношения по поводу нематериальных благ – к абсолютным. Содержание субъективного права раскрывается через правомочия владения, пользования и распоряжения нематериальным благом, т.е. через триаду правомочий, свойственных и вещным правам. Однако специфика объектов (нематериальных благ) определяет особенности содержания всех указанных правомочий. Осуществление прав на нематериальные блага происходит в соответствии с принципами, свойственными осуществлению всех гражданских прав (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

5. Нематериальные блага и права на них подразделяются на связанные и не связанные с имущественными. В основе их разграничения лежат особенности правового режима указанных групп нематериальных благ. К нематериальным благам, не связанным с имущественными, относятся такие как жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь, доброе имя, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства и др. К нематериальным благам, связанным с имущественными, можно отнести, например, результаты интеллектуальной деятельности, которые в целом именуются интеллектуальной собственностью и обладают оборотоспособностью. При осуществлении авторских прав на результаты интеллектуальной деятельности (их использовании и распоряжения ими) возникают имущественные отношения (например, при издании произведения, при внесении в уставный капитал права пользования результатом интеллектуальной деятельности и т.п.). При этом результат интеллектуальной деятельности как нематериальное благо сохраняет статус самостоятельного объекта гражданского права.

6. Дискуссионным в литературе остается вопрос о таких свойствах нематериальных благ, как их неотчуждаемость и неизменность. Доминирующей является точка зрения, в соответствии с которой нематериальные блага не отделимы от личности, неотчуждаемы и непередаваемы⁹.

⁹ См.: Гражданское право: Учебник для вузов. Часть первая / Под общей ред. Т.Н. Илларионовой, Б.М. Гонгалло, В.А. Плетнева. – М., 1998. С. 364.

Представители другой точки зрения полагают, что после смерти гражданина неотчуждаемость не является характерной особенностью нематериального блага. По их мнению, узаконенная возможность осуществления и защиты неимущественных прав после смерти их обладателя третьими лицами приводит к мысли о существовании при этом некоторых нематериальных благ в отрыве от человека в усеченном объеме. Личные неимущественные права и нематериальные блага, принадлежащие умершему лицу, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя¹⁰.

Нельзя не признать, что в некоторых случаях блага, принадлежащие человеку при жизни, продолжают самостоятельно существовать и после его смерти (например, честь, достоинство, имя). Однако есть и такие нематериальные блага, которые после физической смерти человека не существуют самостоятельно (например, такие блага, как жизнь, здоровье, личная свобода и др.).

Вопрос о переменном (изменчивом) характере нематериальных благ связан с возможностью изменять тем или иным способом содержание, объем, состав нематериального блага. Представляется, что, как и в предыдущем случае, признак неизменности может быть применен, но не ко всем нематериальным благам. Так, могут быть подвержены изменениям честь, достоинство, индивидуальный облик, имя, здоровье и др. В то время как понятие «жизнь» является неизменным при любых обстоятельствах.

3. Классификация гражданских правоотношений

Классификация правовых явлений (в данном случае – гражданских правоотношений) возможна по различным критериям.

1. *По характеру гражданских прав и обязанностей* гражданские правоотношения подразделяются на имущественные и личные неимущественные. Имущественные правоотношения материальных благ (имущества) могут быть различных видов: связанные с принадлежностью имущества определенному лицу, с переходом имущества от одного лица к другому, с выполнением работ, оказанием услуг. Для защиты имущественных прав могут применяться только меры имущественного характера (возмещение убытков, уплата неустойки и др.). Неимущественные правоотношения возникают по поводу нематериальных благ, таких как: честь, достоинство, деловая репутация и др. (ст. 150 ГК РФ). Для защиты прав на такие блага наряду с мерами имущественного ха-

¹⁰ См.: Шелютто М.Л. Гражданско-правовая защита деловой репутации юридических лиц // Журнал российского права. 1997. № 12. С. 34; Гражданское право: Учебник. Часть 1/ Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. – М., 2000. С. 133.

рактера (компенсация морального вреда) могут применяться и меры неимущественного характера (признание авторства, публичное опровержение и др.).

2. По способу удовлетворения интересов управомоченного лица различают *вещные* и *обязательственные* правоотношения. Вещным правоотношениям свойственны следующие черты:

– субъективное вещное право неразрывно связано с вещью, «прикрепленностью» к ней. Объектом данного правоотношения является вещь в материальном значении этого слова (иногда в литературе этот объект называют вещью телесной);

– вещные правоотношения имеют специфическое содержание. Оно заключается в непосредственном (а не через посредство другого лица) господстве управомоченного лица над вещью. Поэтому для осуществления своего права субъект не нуждается в посредничестве третьих лиц. Разграничение вещных прав на отдельные виды определяется различной степенью хозяйского господства над вещью, которая проявляется в наборе различных по объему правомочий (владения, пользования, распоряжения), составляющих содержание того или иного вещного права (права собственности, права хозяйственного ведения, права оперативного управления, сервитутного права и др.);

– вещные правоотношения возникают при *определенных* юридических фактах, с которыми закон связывает возникновение вещных прав. В статье 2 ГК РФ говорится о том, что гражданское законодательство определяет основания возникновения и порядок осуществления права собственности и иных вещных прав. Перечень таких оснований в законодательстве дан исчерпывающим образом;

– вещные правоотношения опосредуют статику имущественных отношений.

Обязательственные правоотношения опосредуют динамику имущественных отношений по передаче вещи, по выполнению работ, по оказанию услуг. Поэтому в таких правоотношениях субъективное право выражается в праве требования и может быть реализовано через исполнение должником лежащей на нем обязанности.

3. По характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного лица (*лиц*) гражданские правоотношения подразделяются на *абсолютные* и *относительные*.

В абсолютных правоотношениях субъективному праву управомоченного лица корреспондирует обязанность неопределенного круга обязанных лиц. Поэтому меры ответственности могут быть применены к любому лицу, нарушившему абсолютное право управомоченного субъекта. Абсолютным правоотношениям свойственны обязанности пассивного типа. Абсолютными правоотношениями являются вещные право-

отношения, а также правоотношения, связанные с принадлежностью определенному лицу нематериальных благ.

В относительных правоотношениях управомоченному лицу противостоит строго определенное обязанное лицо. Поэтому требовать исполнения обязанности, а в случае ее неисполнения применять меры принуждения можно только к этому обязанному лицу. Для относительных правоотношений характерны обязанности активного типа. Относительными правоотношениями являются все виды обязательственных правоотношений.

4. По распределению прав и обязанностей различаются *простые и сложные* правоотношения. В простых правоотношениях у одного участника только право, у другого – только обязанность. В сложных правоотношениях у каждого участника одновременно имеются и права и обязанности (например, по договору купли-продажи и у продавца и у покупателя есть одновременно и права и обязанности).

Контрольные вопросы

1. Общие признаки, присущие всем, в том числе и гражданским правоотношениям.
2. Специфические признаки гражданских правоотношений.
3. Элементы гражданских правоотношений.
4. Субъектный состав гражданских правоотношений: стороны, множественность лиц, изменение субъектного состава.
5. Понятие правопреимства, его виды.
6. Случаи недопущения правопреимства в гражданских правоотношениях.
7. Понятие и структура содержания гражданского правоотношения.
8. Понятие субъективного гражданского права, его содержание.
9. Понятие субъективных гражданских обязанностей, их виды.
10. Определение гражданско-правового отношения.
11. Понятие объекта гражданских правоотношений.
12. Классификация объектов гражданского права по критерию их оборотоспособности.
13. Понятия «вещи» и «имущество» в гражданском праве, их соотношение.
14. Движимое и недвижимое имущество, значение этой классификации.
15. Характеристика предприятия как объекта гражданского права.
16. Классификация вещей на простые и сложные, ее значение.
17. Классификация вещей на делимые и неделимые, ее значение.
18. Главная вещь и ее принадлежность, значение данного деления.

19. Индивидуально-определенные вещи и вещи, определенные родовыми признаками, значение этой классификации.

20. Плоды, продукция, доходы: понятие и особенности правового режима.

21. Особенности правового режима животных как объектов гражданского права.

22. Ценные бумаги: понятие, признаки, общая классификация.

23. Передача прав по ценным бумагам.

24. Отдельные виды ценных бумаг: акции, облигации, чеки, коносаменты, складские свидетельства.

25. Работы и услуги как объекты гражданского права.

26. Нематериальные блага как объекты гражданского права: понятие, особенности, виды.

27. Виды гражданских правоотношений, их характеристика:

– имущественные и личные неимущественные правоотношения;

– вещные и обязательственные правоотношения;

– абсолютные и относительные правоотношения;

– простые и сложные правоотношения.

Тема 2. ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА – СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

1. Категория «правосубъектность» в гражданском праве.
2. Гражданская правоспособность физических лиц.
3. Гражданская дееспособность физических лиц.
4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим.

1. Категория «правосубъектность» в гражданском праве

Понятие «правосубъектность» и его содержание вводит наука. Категория «правосубъектность», с одной стороны, есть теоретический инструмент, технико-юридическое средство познания правовой действительности, с другой стороны, посредством данной категории вскрываются подлинные правовые реальности, которые обозначаются этим понятием. Проблемы гражданской правосубъектности всегда являлись одними из ключевых в науке, они продолжают привлекать внимание ученых и в настоящее время.

Каждая отраслевая правосубъектность имеет свое специфическое содержание. Разумеется, она включает в себя общие моменты, свойственные правосубъектности вообще. Каждая отрасль (в том числе и гражданское право) определяет круг субъектов и посредством правосубъектности указывает на то, какими правами и обязанностями они могут обладать и каким поведением вызывать к жизни эти права и обязанности, т.е. какое поведение субъектов является юридически значимым¹¹.

Исходя из общей теории права гражданскую правосубъектность можно определить как социально-юридическую способность лица, состоящую в государственном признании за ним в соответствии с потребностями общественного развития возможности участия в гражданских правоотношениях в роли носителя гражданских прав и обязанностей. Однако это определение основано на высоком уровне обобщения. Для более глубокого уяснения этого понятия необходимо проанализировать гражданскую правосубъектность в различных аспектах.

1. Гражданская правосубъектность является тем особым юридическим качеством (свойством) лица, которое позволяет ему стать субъектом гражданского права, и устанавливается, признается она только законом. Правосубъектность не может рассматриваться в качестве естественного прирожденного свойства гражданина, это – создание объектив-

¹¹ См.: Яковлев В.Ф. Отраслевой метод регулирования и гражданская правосубъектность// Правовые проблемы гражданкой правосубъектности: Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 62. – Свердловск: УрГУ, 1978. С. 39–40.

ного права. Правосубъектность гражданину сообщают только юридические нормы в соответствии с состоянием общества и потребностями его развития. Объем правосубъектности определяется политическим строем и экономическим состоянием государства. При этом многие авторы полагают, что попытки закрепления в некоторых нормативных актах положений, вытекающих из теории естественного права о том, что качество субъектов права – носителей основных прав и свобод человек приобретает естественным путем, что они каждому принадлежат от рождения, в практическом плане является не более чем весьма привлекательной, красивой декларацией. Соглашаясь с тем, что правосубъектность есть создание объективного (позитивного) права, нельзя согласиться с тем, что гражданская правосубъектность физических лиц никак не связана с естественными правами человека. Гражданская правосубъектность именно физических лиц в объективном (позитивном) праве может быть определена оптимальным образом лишь с учетом положений естественного права. Поскольку гражданское право в современный период является ведущей отраслью частного права, то категория гражданской правосубъектности физических лиц взаимосвязана с естественными правами человека наиболее органично. Эта взаимосвязь должна быть познана и учтена законодателями в их нормотворческой деятельности.

2. Поскольку правосубъектность – явление правовое, то корни ее особенностей в отдельных отраслях права следует искать в материальных отношениях, опосредуемых той или иной отраслью права. Отраслевая правосубъектность в своих специфических чертах отражает особенности отраслевого метода регулирования. Последний концентрирует в себе основные юридические свойства отрасли, предопределяемые социальным содержанием регулируемых отношений. Поэтому те специфические черты отраслевой правосубъектности, которые отражают особенности метода, являются одновременно результатом определяющего влияния предмета регулирования определенной отрасли права. Изучение каждой отраслевой правосубъектности, в данном случае гражданской правосубъектности, под углом зрения ее зависимости от предмета и метода полезно не только в теоретическом, но и в практическом плане. Это позволяет выявить и в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности развить те ее черты, которые имеют закономерный характер, отражают потребности общественного развития. Все это может способствовать повышению эффективности регулирования отношений, регулируемых гражданским правом¹². В этом направлении категория гражданской правосубъектности в современном гражданском

¹² См.: Яковлев В.Ф. Отраслевой метод регулирования и гражданская правосубъектность // Правовые проблемы гражданской правосубъектности: Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 62. – Свердловск. УрГУ, 1978. С. 27–28.

законодательстве по сравнению с его предыдущим состоянием получила свое развитие с учетом новых принципов гражданского права как отрасли частного права.

3. Определенные особенности имеет содержание гражданской правосубъектности. В теории права многие ученые выделяют в составе правосубъектности в качестве ее элементов правоспособность и дееспособность. Представляется, что был прав О.С. Иоффе, когда говорил о том, что такое разделение правосубъектности в теорию права перенесено из науки гражданского права, как якобы имеющее значение для характеристики правосубъектности вообще, а не только гражданской правосубъектности. Такую тенденцию О.С. Иоффе считал неправильной. Он отмечал, что достаточно выйти за пределы имущественных правоотношений, как сразу утрачивает теоретический и практический смысл разграничение правоспособности и дееспособности¹³. Разделение единой правосубъектности на правоспособность – способность иметь права и обязанности, которая возникает у человека в момент рождения и прекращается его смертью, и дееспособность – способность своими действиями приобретать права и создавать для себя обязанности, которая в полном объеме наступает по общему правилу по достижении 18-летнего возраста, является особенностью гражданской правосубъектности. Это определяется тем, что гражданская правоспособность и дееспособность возникают одновременно. Представляется, что правосубъектность как общеправовую категорию следует рассматривать как единую правосубъектность. Это обеспечит учет специфики возникновения правоотношений во всех отраслях права.

4. В науке не достигнуто единства по вопросу об элементах, составляющих гражданскую правосубъектность. Одни авторы усматривают в ней два элемента – правоспособность и дееспособность; другие называют три составляющие – правоспособность, сделкоспособность и деликтоспособность. Представляется более плодотворной последняя точка зрения: дифференциация элементов гражданской правосубъектности на три группы. Юридическая значимость внутренней дифференциации гражданской правосубъектности на правоспособность, сделкоспособность и деликтоспособность состоит в том, что она позволяет в законодательной практике сознательно разграничивать и увязывать объемы различных правовых возможностей и долга¹⁴.

¹³ См.: Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. – М.: Юридическая литература. 1961. С. 209–210.

¹⁴ См.: Илларионова Т.И. Структура гражданской правосубъектности// Правовые проблемы гражданской правосубъектности: Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 62. – Свердловск. УрГУ, 1978. С. 59.

Значение гражданской правосубъектности проявляется в следующем:

Во-первых, она юридически фиксирует границы правовых способностей (возможностей) лица.

Во-вторых, она выражает способность физических и юридических лиц быть активными участниками гражданско-правовой деятельности.

В-третьих, признание государством гражданской правосубъектности за индивидом обеспечивает необходимые правовые предпосылки удовлетворения материальных и духовных потребностей личности.

В-четвертых, наличие такого свойства у лица, как гражданская правосубъектность, есть обязательное условие признания лица субъектом гражданского права, участия его в гражданских правоотношениях, приобретения субъективных гражданских прав и обязанностей.

2. Гражданская правоспособность физических лиц

Представляется интересным и полезным небольшой исторический экскурс в развитие категории «гражданская правоспособность физических лиц» в российском праве. В этом направлении можно выделить определенные этапы становления данной категории, отношение к которой и ее содержание определялось политическими, экономическими особенностями конкретного этапа развития нашего общества и государства.

1. До принятия ГК РСФСР 1922 г. отсутствовала легальная формула о гражданской правоспособности (в том числе и о правоспособности граждан). До введения нэпа экономические процессы протекали почти без какого-либо использования товарно-денежной формы. Но ни революционная, ни законодательная практика не исключали индивидуальной собственности в определенных размерах, ее наследования, не выходящего за установленные рамки, а также меновых отношений между гражданами, которые не наносили урона борьбе со спекуляцией, мошенничеством и т.п. В этих пределах законодательство и практика санкционировали гражданскую правоспособность советского гражданина независимо от того, содержалось ли в законе прямое указание о ней.

2. Введение общей законодательной формулы о гражданской правоспособности физических лиц совпало с введением нэпа и нашло закрепление вначале в Законе «Об основных частных имущественных правах» от 22 мая 1922 года, а затем – в ГК РСФСР 1922 года. В ст. 4 ГК РСФСР 1922 г. было определено, что граждане наделяются правоспособностью «в целях развития производительных сил страны».

3. Анализ гражданской правоспособности физических лиц углубился в связи с подготовкой и проведением второй кодификации гражданского законодательства. Основное внимание ученых было в этот период сосредоточено на выработке наиболее совершенных граждан-

ско-правовых методов закрепления правоспособности и дееспособности советских граждан. В ст. 9 ГК РСФСР 1964 г. указано: «Способность иметь гражданские права и обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами РСФСР...». Однако содержание правоспособности граждан в ст. 10 ГК РСФСР 1964 г. формировалось под влиянием действующего на момент принятия кодекса разрешительного типа регулирования. И только в 1987 году Указом Президиума Верховного Совета РСФСР ст. 10 ГК была представлена в новой редакции, которая допускала возможность приобретения иных прав и обязанностей, кроме тех, которые перечислены в данной статье. Нормы Гражданского кодекса РСФСР 1964 г. о правосубъектности граждан действовали и в период перестройки экономики до принятия ГК РФ в той части, в которой они не противоречили новому российскому законодательству и Основам гражданского законодательства, введенным в действие на территории России. Развитие цивилистической мысли о гражданской правосубъектности, в том числе и о правосубъектности граждан, проанализировано в литературных источниках¹⁵.

4. В современном гражданском законодательстве институт гражданской правосубъектности является одним из основных институтов гражданского права. Гражданский кодекс Российской Федерации содержит подраздел 2 «Лица», в котором содержатся общие положения о правосубъектности физических и юридических лиц, а также таких публичных образований, как Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования. Данный раздел открывается главой 3 «Граждане (физические лица) – ст. 17–47), в которой вопросы правоспособности и дееспособности граждан получили нормативное закрепление с учетом новых принципов гражданского права как основной отрасли частного права. Кроме того, в разделе У1 ГК РФ – (Международное частное право) содержатся правила о том, какое право подлежит применению при определении правоспособности иностранных физических лиц.

Анализ правоспособности физических лиц с учетом действующего гражданского законодательства требует уяснения следующих моментов.

1. Глава 3 ГК РФ называется «Граждане (физические лица)». В прежнем законодательстве соответствующая статья называлась «Граждане». Нередко говорят о людях, о личности, о правах человека и гражданина. Употребление разных терминов свидетельствует о необходимости определиться в вопросе о том, какое же понятие наиболее соответствует понятию индивидуального субъекта гражданского права.

¹⁵ См.: Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права». 2-е изд., испр. – М.: «Статут», 2003.

Употребление понятия «личность» для указанных целей представляется неточным. Личность с точки зрения психологии и философии – такой субъект общественных отношений, который обладает определенным уровнем психического развития. Качества личности присущи психически здоровому человеку, достигшему определенного возраста, способному в силу интеллектуальных и духовных качеств быть участником общественных отношений, формировать свою позицию, отвечать за свои поступки. Следовательно, не каждого человека можно считать «личностью». Понятие «личность» является более узким по сравнению с понятием «человек». Как правильно подчеркивается, личностью не рождаются, ею становятся. Признание субъектом гражданского права только личностей означало бы непризнание субъектами права людей, которые не обладают качествами личности. Подобное решение явно противоречило бы гражданскому законодательству, признающему субъектом гражданского права каждого человека независимо от его возраста и состояния здоровья.

2. Человек – субъект множества права и обязанностей, в том числе и гражданских. Однако гражданское законодательство РФ употребляет другое понятие – «гражданин». Представляется, что это понятие характеризует человека не как «члена человеческой семьи», а как лицо, состоящее в определенной связи с государством. Из этого вытекает, что гражданское законодательство, употребляя понятие «гражданин» (граждане), имеет в виду граждан Российской Федерации. Но на территории государства всегда проживают люди, которые являются гражданами других государств, а также люди, не имеющие гражданства, – апатриды. Они подчиняются правопорядку, существующему в данном государстве, имеют определенные права и обязанности, но при этом гражданами данного государства, в данном случае – Российской Федерации, не являются. Следовательно, такие люди не подпадают под понятие «гражданин». Тем более под это понятие не подпадают апатриды.

3. В международных соглашениях, а также в законодательстве многих стран понятие «граждане» не употребляется, а используется понятие «физические лица», которое имеет более широкое содержание, поскольку охватывает всех людей как участников гражданских и других правоотношений на территории данной страны. Например, в Германском Гражданском уложении соответствующая глава в разделе «Лица» именуется «Физические лица». В названном законе употребляется термин «человек», но в значении «физическое лицо». Гражданский Французский кодекс для обозначения субъекта права – человека – использует понятия «француз» и «иностранец». В законодательстве нашей страны люди как субъекты гражданского права долгое время именовались «граждане». Формулировка «граждане» и в скобках «физические лица»

впервые появилась в Основах гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г. и воспринята ГК РФ 1994 г.

4. Можно ли считать, что понятия «граждане» и «физические лица» однозначны. Представляется, что нет, поскольку, как было уже указано, эти два понятия хотя и близки по содержанию, но вместе с тем не совпадают. В литературе такое двойственное обозначение одного и того же явления объясняют желанием законодателя не отказываться от традиционного, привычного словоупотребления. Однако высказывается предположение, что с учетом международного опыта в будущем и наше законодательство перейдет при обозначении индивидуальных субъектов гражданского права на единое словоупотребление – «физические лица».

Гражданский кодекс (ст. 17) определяет гражданскую правоспособность физического лица как способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности. Гражданская правоспособность включает в себе две неразрывно связанные возможности: выступать в качестве и правообладателя, и правообязанного субъекта. Но на первый план по своему значению в системе гражданско-правового регулирования выдвигается именно возможность правообладания, поскольку она в решающей степени раскрывает механизм гражданско-правового регулирования и смысл наделения лиц гражданской правоспособностью. Если гражданско-правовое регулирование по своей генеральной направленности является дозволительным, то вполне естественно, что правовые возможности субъектов очерчиваются через категорию правоспособности, включающую в себя, в первую очередь, возможность правообладания. Сходная картина наблюдается и в других отраслях с дозволительным типом регулирования, например в трудовом праве. Напротив, если уголовно-правовое регулирование имеет запретительную направленность, то и правосубъектность лиц состоит, прежде всего, в способности принимать обязанности, связанные с возложением ответственности за нарушение запретов, т.е. в деликтоспособности.

В качестве общей посылки содержание гражданской правоспособности обосновывается по-разному. Согласно *динамической теории* содержание правоспособности зависит не только от ее государственного признания, но и от того, какими конкретными правами правоспособное лицо обладает, в каких отношениях с другими субъектами фактически находится. А поскольку конкретные отношения, участником которых правоспособное лицо становится, не остается неизменным, то и правоспособность приобретает динамические качества, меняя свое содержание вслед за изменением его отношений с другими лицами. Согласно *статической теории*, содержание правоспособности зависит всецело от ее государственного признания, а вовсе не от отношений ее носителя с другими лицами. В отношениях с другими лицами формируются конкретные права и обязанности, состав которых действительно не остается

неизменным для каждого в отдельности правоспособного лица. Но правоспособность – не конкретные права и обязанности, а абстрактная и всеобщая предпосылка обладания ими. Данная точка зрения представляется наиболее обоснованной¹⁶.

Определившись в общей посылке, обратимся к анализу содержания гражданской правоспособности в действующем законодательстве. Состав правовых возможностей по приобретению гражданских прав определяется в ст.18 ГК РФ «Содержание правоспособности». Анализ данной статьи позволяет сделать следующие выводы.

Во-первых, по сравнению с ГК 1964 г. перечень возможностей расширен (например, в правоспособность физических лиц ранее не входили возможности создавать юридические лица, осуществлять предпринимательскую деятельность).

Во-вторых, перечень возможностей в ст.18 ГК РФ не носит исчерпывающего характера. Это находится в полном соответствии с общедозволительным типом правового регулирования и принципом диспозитивности, свойственным гражданскому праву.

К другим важным характеристикам гражданской правоспособности физических лиц относятся следующие.

1. Признание за всеми гражданами *равной* правоспособности. Это положение сформулировано в качестве общего правила. Однако из него есть исключения.

Во-первых, есть исключения, предусмотренные в законах (например, в соответствии с Законом «О государственной службе в Российской Федерации» государственные служащие не могут заниматься предпринимательской деятельностью);

Во-вторых, правоспособность граждан может быть ограничена по решению суда, но только в случаях и в порядке, предусмотренными законом (например, лишение права заниматься определенными видами деятельности).

В-третьих, Правительством Российской Федерации могут быть установлены ответные ограничения (реторсия) в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц (ст. 1194 ГК РФ).

2. Гражданская правоспособность физических лиц принадлежит им на протяжении всей их жизни. Правоспособность возникает в момент

¹⁶ Анализ указанных точек зрения дан в кн.: Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права». 2-е изд., испр. – М.: Статут, 2003.

рождения человека и прекращается с его смертью. В связи с этим следует отметить следующее:

а) гражданское законодательство знает одно исключение из общего правила. В соответствии со ст. 1116 ГК РФ к наследованию могут призываться лица, зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства;

б) правоспособность граждан не прекращается вступлением в законную силу судебного решения об объявлении гражданина умершим;

в) не все элементы содержания правоспособности, указанные в законе, возникают у физического лица с рождения, т.е. одновременно. Некоторые из них возникнут при наступлении еще и других юридических фактов (например, по достижении 16 лет можно быть членом кооператива, по достижении 18 лет можно быть участниками общественных объединений, опекунами и попечителями могут быть совершеннолетние и дееспособные граждане и т.п.). Приведенные и аналогичные им ситуации дали достаточные основания для суждения о частичной гражданской правоспособности физических лиц;

г) полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и другие сделки, направленные на ограничение дееспособности, ничтожны, кроме случаев, когда такие сделки допускаются законом (ст. 22 ГК РФ).

3. Гражданская дееспособность физических лиц

Наделение гражданина одной правоспособностью означает признание его субъектом гражданского права. Но закон не ограничивается этим и наделяет субъектов еще одной возможностью, именуемой дееспособностью. Обладая одной только правоспособностью, физические лица в качестве субъектов гражданского права выступают временно (малолетние) либо при других исключительных обстоятельствах (психическое заболевание, в силу которого лицо не отдает отчета в своих действиях и не может руководить своим поведением). При нормальных (обычных) жизненных обстоятельствах правоспособность неизбежно дополняется дееспособностью и образует вместе с ней, как отмечалось ранее, единый комплекс социально-юридических возможностей, характеризующих общее положение физического лица как субъекта гражданского права.

В ст. 21 ГК РФ дееспособность определяется как способность *своими* действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Это легальное определение понятия дееспособности. В литературе называют два существенных элемента гражданской дееспособности: *делкоспособность* (возможность самостоятельно совершать сделки) и *деликтоспособность* (возможность нести самостоятельную имущественную

ответственность). Вряд ли можно согласиться с тем, что такое подразделение дееспособности не имеет никакого смысла¹⁷. И в законодательстве, и в науке учитывается такое подразделение: эти элементы дееспособности подвергаются в науке отдельному исследованию, а в законодательстве – раздельной регламентации. В отличие от правоспособности в дееспособности (в обоих ее элементах) учитывается существенное свойство физического лица – его воледееспособность.

Признано, что по общему правилу указанное свойство приобретает человек не с момента рождения, а по мере взросления. При этом на разных этапах взросления уровень воледееспособности человека различен. Поэтому при установлении различий в правовой регламентации сделкоспособности и деликтоспособности в их основу был положен возрастной критерий.

Основные характеристики гражданской сделкоспособности и деликтоспособности состоят в следующем.

1. *Полная дееспособность* (сделкоспособность и деликтоспособность) возникает у физических лиц по общему правилу с 18 лет. Но в гражданском законодательстве предусмотрены два исключения из этого общего правила, которые допускают приобретение полной дееспособности ранее 18 лет:

1) вступление в брак лицами, не достигшими 18-летнего возраста, если им в установленном законом порядке брачный возраст будет снижен и брак зарегистрирован. Семейный кодекс предусматривает право несовершеннолетних, достигших 16 лет и желающих вступить в брак, обратиться в органы местного самоуправления по месту регистрации заключения брака с просьбой о снижении брачного возраста. Если брачный возраст будет снижен и брак зарегистрирован, несовершеннолетние приобретают гражданскую дееспособность в полном объеме (п. 2 ст. 21 ГК; п. 2 ст. 13 СК). Приобретение полной дееспособности по этому основанию по общему правилу носит необратимый характер: несовершеннолетний не утратит полной дееспособности и при расторжении брака до достижения 18 лет. Однако в случае признания брака, заключенного с несовершеннолетним, недействительным, суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности;

2) приобретение полной дееспособности в результате эмансипации.

Эмансипация физического лица возможна при наличии указанных в гражданском законодательстве условий и с соблюдением установленного порядка. К условиям эмансипации относятся следующие юридические факты:

– достижение несовершеннолетним 16 лет;

¹⁷ См: Гражданское право. Часть 1: Учебник / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. С. 92.

– несовершеннолетний должен на момент эмансипации *либо* работать по трудовому договору, *либо* с согласия родителей, усыновителей, попечителя заниматься предпринимательской деятельностью;

– согласие родителей, усыновителей, попечителя на эмансипацию.

Все перечисленные условия должны иметь место в совокупности.

Процедура (порядок) эмансипации возможна в двух вариантах:

1) если есть согласие родителей, усыновителей, попечителя на эмансипацию, решение о ней принимается органом опеки и попечительства;

2) если такого согласия нет, то несовершеннолетний, желающий приобрести полную дееспособность, вправе обратиться в суд, который и будет принимать решение об эмансипации.

Приобретение полной сделкоспособности и приобретение полной деликтоспособности совпадают.

2. *Частичная дееспособность*. Гражданский кодекс выделяет два этапа взросления, при наступлении которых физические лица приобретают частичную дееспособность:

1) с 6 лет малолетние приобретают первый частичный объем сделкоспособности, который сохраняют до 14 лет. Следует заметить, что в ГК 1964 года возраст малолетних с частичной дееспособностью был установлен до 15 лет. Объем сделкоспособности малолетних включает в себя возможность самостоятельно совершать:

– мелкие бытовые сделки;

– сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;

– сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения;

– остальные сделки за несовершеннолетних данной группы могут совершать от их имени только родители, усыновители или опекуны. Даже с согласия своих родителей и других законных представителей малолетние не могут совершать иных сделок.

Вопросы ответственности (деликтоспособности) в случае нарушения обязательств по сделкам, совершенных малолетними, а также ответственности за вред, причиненный малолетними, регламентируются в законодательстве следующим образом:

а) имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине (ст. 28 ГК РФ, п.3);

б) по общему правилу за вред, причиненный малолетними, отвечают их родители, усыновители, опекуны, но также при условии, если они не докажут, что вред возник не по их вине;

в) если малолетний находился в соответствующем воспитательном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его опекуном (ст. 35 ГК), это учреждение отвечает за вред, причиненный малолетним, если не докажет, что вред возник не по вине учреждения;

г) если малолетний причинил вред, когда он был под надзором образовательного, воспитательного, лечебного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществляющего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора;

д) обязанность родителей, усыновителей, опекунов, образовательных, воспитательных, лечебных и иных учреждений по возмещению вреда, причиненного малолетними, *не* прекращается при получении ими имущества, достаточного для возмещения. За счет причинителя вред может быть возмещен с учетом следующих фактов:

- малолетний стал полностью дееспособным;
- родители, усыновители, опекуны, а также лица, осуществляющие надзор за малолетним по договору, умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью потерпевшего;
- сам причинитель вреда, достигший полной дееспособности, обладает такими средствами.

2) с 14 до 18 лет несовершеннолетние обладают частичной дееспособностью, которая по объему значительно выше объема дееспособности малолетних. Они могут совершать те же сделки, что и малолетние, но кроме этого у них есть возможность совершать и другие сделки.

Без согласия родителей, усыновителей или попечителя они могут:

- распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата интеллектуальной деятельности;
- в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- по достижении 16 лет быть членами кооперативов в соответствии с законодательством о кооперативах.

С согласия родителей, усыновителей несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать *любые сделки*.

Вопросы ответственности (деликтоспособности) несовершеннолетних данной группы регламентируются в законодательстве следующим образом:

а) по сделкам, совершенным ими самостоятельно в пределах объема их сделкоспособности, а также по сделкам, совершенным с согласия

родителей, они несут самостоятельную имущественную ответственность (п. 3 ст.26 ГК);

б) по общему правилу они самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях;

в) если у них нет доходов или иного имущества, достаточного для возмещения вреда, то в недостающей части вред возмещается их родителями, усыновителями, попечителями, если они не докажут, что вред возник не по их вине;

г) если несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, нуждающийся в попечении, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его попечителем (ст.35 ГК), это учреждение обязано возместить полностью или в недостающей части причиненный несовершеннолетним вред, если не докажет, что вред возник не по его вине;

д) по достижении несовершеннолетним 18 лет либо в случаях, когда у него по достижении совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточное для возмещения вреда, либо когда он приобрел полную дееспособность до достижения совершеннолетия (вступление в брак до 18 лет при указанных в законе условиях, эмансипация), обязанность указанных в п. «г» лиц по возмещению вреда прекращается.

3. Полная недееспособность и ограничение дееспособности граждан

Дееспособность – важнейшая составляющая гражданской правосубъектности физических лиц. Однако дееспособность, во-первых, отсутствует у физических лиц до определенного возраста; во-вторых, в указанных в законе случаях дееспособные граждане могут быть признаны полностью недееспособными; в-третьих, в указанных в законе случаях дееспособные лица могут быть ограничены в своей дееспособности.

1. *Полная недееспособность физических лиц.* Она имеет место в двух случаях:

а) полностью недееспособными являются лица в возрасте до 6 лет. Это положение вытекает непосредственно из гражданского законодательства.

При этом данная группа физических лиц имеет гражданскую правоспособность, которую они приобрели с рождения. Общие положения, связанные с полностью недееспособными гражданами в возрасте до шести лет, состоят в следующем:

– в силу того, что данные лица не могут сами реализовать свою правоспособность, в законодательстве указано, что от имени и в интересах малолетних в возрасте до 6 лет совершают сделки их родители, усыновители или опекуны. В законодательстве также установлены способы защиты прав и интересов данной группы малолетних (например,

согласие органов опеки и попечительства на сделки по распоряжению недвижимостью, которая принадлежит малолетним);

– сделки, совершенные малолетними данной группы, являются ничтожными, и каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке. Кроме того, дееспособная сторона обязана возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны;

– в интересах малолетнего совершенная им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего;

– имущественную ответственность по сделкам малолетних до 6 лет также несут их законные представители, если не докажут, что обязательство нарушено не по их вине;

– вопрос об ответственности за вред, причиненный малолетними в возрасте до 6 лет, регламентируется аналогично ответственности за вред, причиненный малолетними в возрасте от 6 до 14 лет (ст. 1073 ГК).

2. Признание гражданина полностью недееспособным. Если полная недееспособность малолетних в возрасте до 6 лет непосредственно предусмотрена в законе, то для признания гражданина, достигшего 6 лет, полностью недееспособным в законе установлены основание и порядок. Общие положения о признании гражданина полностью недееспособным состоят в следующем:

– основанием признания гражданина полностью недееспособным является его психическое расстройство, но не всякое, а лишь такое, в силу которого он не может понимать значение своих действий или руководить ими. Эти обстоятельства устанавливаются судебно-психиатрической экспертизой;

– при наличии указанных оснований гражданин может быть признан недееспособным только по решению суда; порядок принятия такого решения установлен гражданским процессуальным законодательством;

– над лицом, признанным судом недееспособным, устанавливается опека; опекун совершает сделки от имени лица, признанного судом недееспособным; сделки самого недееспособного ничтожны (ст. 171 ГК);

– когда отпадают основания признания лица недееспособным, суд признает гражданина дееспособным и отменяет установленную над ним опеку. Вынесение судом такого решения возможно, во-первых, по заявлению опекуна, членов семьи гражданина, общественных организаций, прокурора или органа опеки и попечительства, психиатрического лечебного учреждения; во-вторых, на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы о том, что лицо уже не страдает психическим расстройством, может понимать значение своих действий и руководить ими;

– по общему правилу вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещает опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине. При этом обязанность указанных лиц по возмещению вреда, причиненного гражданином, признанным недееспособным, не прекращается в случае последующего его признания дееспособным;

– если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, а сам причинитель вреда обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение об освобождении последнего от возмещения вреда полностью или частично;

– институт признания гражданина полностью недееспособным применяется к физическим лицам как с полной, так и с частичной дееспособностью.

3. *Ограничение дееспособности физических лиц.* Данный институт также не является новым для гражданского права. Однако в ГК РФ он получил дальнейшее развитие. Основные положения об ограничении дееспособности граждан состоят в следующем:

а) в статье 30 ГК РФ указаны основания ограничения дееспособности. Гипотеза нормы, заключенной в данной статье, является сложной, она включает несколько юридических фактов, которые должны иметь место в совокупности для ограничения дееспособности гражданина. Во-первых, должен быть установлен факт злоупотребления гражданином спиртными напитками или наркотическими веществами. Во-вторых, должно быть установлено, что злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими веществами гражданин ставит семью в тяжелое материальное положение;

б) ограничение дееспособности гражданина по указанному основанию возможно только по решению суда, вынесенному в порядке, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством;

в) над лицом, которое по решению суда ограничено в дееспособности, устанавливается попечительство;

г) при вынесении судебного решения об ограничении дееспособности гражданина объем его сделкоспособности уменьшается. Он вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может только с согласия попечителя;

д) гражданин, ограниченный в дееспособности, самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам;

е) вред, причиненный гражданином, ограниченным в дееспособности по рассматриваемому основанию, возмещается самим причинителем вреда.

ж) в ч. 4 ст.26 ГК РФ предусмотрено ограничение частичной дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет при условии, что они не приобрели полной дееспособности в порядке эмансипации (ст.27ГК) или вступления в брак (ст.21 ГК). В ней указано:

– при наличии достаточных оснований суд может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;

– в самой статье не указаны конкретные основания такого ограничения. Такими основаниями могут быть явное неразумное распоряжение средствами (использование их на покупку спиртных напитков, азартные игры и т.п.);

– суд выносит решение по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства, которые и обосновывают свое ходатайство ссылками на обстоятельства, свидетельствующие о необходимости ограничения или лишения несовершеннолетнего указанного выше права.

4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим

В системе гражданского права особое место занимает институт безвестного отсутствия. Регулирование гражданских отношений предполагает участие гражданина в правоотношениях. Однако возможны ситуации, когда длительное время гражданин отсутствует, предпринимаемые попытки его разыскать оказываются безрезультатными. Такая ситуация неблагоприятно отражается на нормальном развитии гражданских правоотношений с участием такого гражданина, затрагивает права и законные интересы других лиц. В целях устранения неопределенности в гражданских правоотношениях, для обеспечения прав и интересов других лиц приходится обращаться к институту безвестного отсутствия.

К основным вопросам, связанным с рассмотрением института признания гражданина безвестно отсутствующим, относятся следующие.

1. Основания признания гражданина безвестно отсутствующим.

Таким основанием является факт отсутствия в месте жительства гражданина сведений о его месте пребывания в течение одного года. Если скоро срок отсутствия гражданина определен в 1 год, то следует иметь ясное представление о начале исчисления этого срока. Началом срока считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем. При невозможности установить этот месяц – первое января следующего года. Кроме того, следует помнить, что местом жительства гражданина признается место, где он постоянно или преимущественно проживал. Местом жи-

тельства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов.

2. Порядок признания гражданина безвестно отсутствующим.

Гражданин признается безвестно отсутствующим только по решению суда. Суд рассматривает вопрос о признании гражданина безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованных лиц в порядке особого производства с участием прокурора. В заявлении должно быть указано, для какой цели необходимо заявителю признать гражданина безвестно отсутствующим, а также должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие.

3. Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим.

1. Если есть необходимость постоянного управления имуществом гражданина, признанного безвестно отсутствующим, оно на основании решения суда передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства, в доверительное управление. Такое лицо должно быть зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя и действует на основании договора доверительного управления, заключенного с органом опеки и попечительства. Следует отметить, что орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения последних сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом.

2. Доверительный управляющий действует от своего имени в интересах безвестно отсутствующего. Он заключает сделки от своего имени, указывая, что действует в качестве доверительного управляющего; имеет право на предусмотренное договором вознаграждение, а также на возмещение необходимых расходов за счет доходов от использования имущества безвестно отсутствующего.

Из имущества гражданина, признанного безвестно отсутствующим:

- выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующее лицо обязано содержать;
- погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего лица;
- прекращается доверенность, выданная безвестно отсутствующим (ст. 188 ГК);
- прекращается договор поручения (ст. 977 ГК), договор комиссии (ст. 1002 ГК), агентский договор (ст. 1010 ГК) и др.

4. Отмена решения о признании гражданина безвестно отсутствующим.

Ее основные характеристики состоят в следующем:

- 1) отмена указанного решения производится только судом;

2) основанием отмены решения о признании гражданина безвестно отсутствующим являются либо явка лица, либо обнаружение места его пребывания;

3) суд рассматривает вопрос об отмене решения при наличии заявления, поданного как самим гражданином, признанным безвестно отсутствующим, так и другими заинтересованными лицами;

4) решение суда об отмене решения о признании гражданина безвестно отсутствующим является основанием для отмены опеки над имуществом, прекращения договора доверительного управления. Если был расторгнут брак, то он может быть восстановлен органом записи актов гражданского состояния по совместному заявлению супругов при условии, что ни один из супругов не вступил в новый брак.

Основные положения института объявления гражданина умершим состоят в следующем.

1. Объявление гражданина умершим возможно только по основаниям, указанным в законе, при этом:

– по общему правилу основанием объявления гражданина умершим является факт отсутствия о нем сведений в месте его жительства о месте его пребывания в течение 5 лет;

– если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью, или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, факт отсутствия сведений о нем в месте его жительства о его месте пребывания составляет 6 месяцев;

– если военнослужащий или иной гражданин пропали без вести в связи с военными действиями, они могут быть объявлены умершими не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

2. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

3. Объявление гражданина умершим осуществляется только судом. Порядок судебного разбирательства аналогичен порядку признания гражданина безвестно отсутствующим (ст. 252-257 ГПК РФ).

4. Объявление гражданина умершим по правовым последствиям во многом приравнено к естественной смерти, однако полного тождества нет:

– на основании решения суда об объявлении гражданина умершим производится запись в соответствующей книге органов Загса;

– открывается наследство;

– прекращаются обязательства, которые носят личный характер;

– брак считается прекращенным;

– гражданин, объявленный умершим, если он жив, сохраняет правоспособность.

5. Объявление гражданина умершим судом следует отличать от установления судом факта смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах (ст. 247–251 ГК РФ).

6. В случае явки гражданина, объявленного умершим, или обнаружения его места пребывания наступают следующие последствия:

– суд отменяет решение об объявлении его умершим по заявлению этого гражданина или других заинтересованных лиц;

– гражданин, в отношении которого отменено судебное решение об объявлении его умершим, вправе потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 302 ГК РФ;

– гражданин вправе потребовать возврата своего имущества, перешедшего к другим лицам по возмездным сделкам при условии, что эти лица, приобретая имущество, знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость;

– на основании решения суда об отмене решения об объявлении гражданина умершим аннулируется запись в Книге записи актов гражданского состояния.

Контрольные вопросы

1. Категория «правосубъектность»: понятие, элементы.
2. Понятие, особенности и значение гражданской правосубъектности, взаимосвязь ее элементов.
3. Круг физических лиц – субъектов российского гражданского права.
4. Содержание гражданской правоспособности физических лиц.
5. Частичная гражданская правоспособность физических лиц и ограничение их правоспособности.
6. Полная дееспособность граждан; приобретение полной дееспособности ранее 18 лет.
7. Условия и порядок эмансипации.
8. Частичная дееспособность малолетних граждан в возрасте от 6 до 14 лет.
9. Частичная дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет.
10. Основания и порядок ограничения дееспособности граждан, последствия ограничения.

11. Полная недееспособность граждан. Признание гражданина полностью недееспособным: основания, порядок и последствия.
12. Гражданско-правовая ответственность несовершеннолетних и их законных представителей.
13. Основания и порядок признания гражданина безвестно отсутствующим, последствия.
14. Основания и порядок объявления гражданина умершим, последствия.
15. Отмена судебного решения о признании гражданина умершим, последствия.
16. Отмена судебного решения об объявлении гражданина умершим, последствия.

Тема 3. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

1. Понятие и признаки юридических лиц по гражданскому праву Российской Федерации.

2. Гражданская правосубъектность юридических лиц и механизм ее реализации.

3. Создание юридических лиц.

4. Реорганизация юридических лиц.

5. Ликвидация юридических лиц.

1. Понятие и признаки юридических лиц по гражданскому праву Российской Федерации

Появление института юридического лица обусловлено теми же причинами, что и возникновение и эволюция права: усложнением социальной организации общества, развитием экономических отношений и, как следствие, общественного сознания. На определенном этапе общественного развития правовое регулирование общественных отношений, в том числе и в гражданском обороте, только с участием одних лишь физических лиц оказалось недостаточным. Появилась необходимость в таких субъектах гражданского права, которые могли бы выполнять следующие функции:

1. Оформление коллективных интересов. Институт юридического лица определенным образом организует, упорядочивает внутренние отношения между участниками юридического лица, преобразуя их собственную волю в волю организации в целом, позволяя ей выступать в гражданском обороте от собственного имени.

2. Объединение капиталов. Юридическое лицо, в особенности такая его разновидность, как акционерное общество, является оптимальной формой долговременной централизации капиталов, без чего немислима крупномасштабная предпринимательская деятельность.

3. Ограничение имущественных рисков (в том числе – предпринимательских). Конструкция юридического лица, по общему правилу, позволяет ограничить имущественный риск участника суммой вклада (пая, взноса) в капитал конкретной организации.

4. Управление капиталом. Институт юридического лица создает основания для более гибкого использования капитала, принадлежащего одному лицу, в различных сферах деятельности. Отлаженное законодательство о юридических лицах, ценных бумагах и биржах служит одним из средств управления капиталами в масштабах всей страны и поэтому является мощным фактором саморегулирования, самоорганизации ры-

ночной экономики, способствует интернационализации хозяйственной жизни.

В Гражданском кодексе РФ впервые в истории российского права содержится подробно разработанная система норм о юридических лицах. Этого не знали предыдущие кодификации как советского, так и дореволюционного периодов. Кодекс устанавливает принципиальные основные положения, на которых должно базироваться последующее законодательство об отдельных видах юридических лиц. При этом ГК РФ вводит отсутствовавший в прежнем законодательстве чрезвычайно важный для устойчивости гражданского оборота принцип замкнутого перечня юридических лиц, согласно которому юридические лица могут создаваться и функционировать только в такой организационно-правовой форме, которая прямо предусмотрена законом. Для коммерческих организаций перечень организационно-правовых форм предусмотрен самим Кодексом¹⁸, для некоммерческих содержащийся в Кодексе перечень может быть дополнен другими законами.

Законодатель юридическим лицом признает не любую организацию, а только такую, которая имеет определенные признаки. В соответствии со статьей 48 ГК РФ юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

В пункте 1 ст. 48 ГК РФ перечисляются традиционные признаки юридического лица:

1. *Организационный признак*, который выражается в организационном единстве юридического лица. Гражданское законодательство не пользуется термином «организационное единство» юридического лица, однако в ст. 48 ГК РФ указано, что юридическое лицо – это *организация*. Ни одна организация не сможет сформировать *свою* волю, если в ней полностью отсутствуют связи субординации и основанная на них система управления организацией. Организационное единство юридического лица выражается в том, что оно имеет свою внутреннюю завершенную, иерархическую структуру, элементы которой находятся в определенной соподчиненности и в совокупности обеспечивают функционирование юридического лица как единого целого. Такими элементами являются, прежде всего, органы юридического лица. Выступление юридического лица как единого целого обеспечивается тем, что во главе

¹⁸ Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, части первой / Под ред. О.Н. Садикова. – М.: Юринформцентр, 1997. С. 82–84.

соответствующей организации стоят наделенные определенной компетенцией органы, которые осуществляют внутреннее управление юридическим лицом и действуют от его имени вовне. Кроме того, организационное единство юридического лица предполагает и правовую регламентацию отношений между его участниками. Особенно ярко это проявляется в таких юридических лицах, как полные товарищества и товарищества на вере, в которых нет органов управления, а дела ведут полные товарищи, осуществляя предпринимательскую деятельность от имени товарищества. Признак организационного единства находит свое конкретное выражение в учредительных документах юридического лица, набор которых различен в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица. При этом императивные предписания нормативных актов не могут быть изменены учредительными документами. Однако пределы диспозитивности в данном направлении позволяют учесть и волю учредителей (участников).

2. *Экономический признак*, который выражается в имущественной обособленности юридического лица. Если организационное единство необходимо для объединения множества лиц в одно коллективное образование, то обособленное имущество создает материальную базу деятельности такого образования. Любая практическая деятельность немислима без соответствующих инструментов: предметов техники, знаний, наконец, просто денежных средств. Объединение этих инструментов в один имущественный комплекс, принадлежащий данной организации, и отграничение его от имущества, принадлежащего другим лицам, и называется имущественной обособленностью юридического лица.

Степень имущественной обособленности у различных видов юридических лиц может существенно различаться. Так, например, хозяйственные товарищества и общества, кооперативы обладают правом собственности на принадлежащее им имущество, тогда как унитарные предприятия – лишь правом хозяйственного ведения или оперативного управления. Однако в обоих случаях возможность владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом говорит о такой степени обособленности имущества, которая в совокупности с другими признаками достаточна для признания данного социального образования юридическим лицом.

Особенность содержащегося в ст. 48 ГК РФ правила заключается в том, что в нем прямо указаны те правовые формы, в которых может быть выражено имущественное обособление юридического лица: а) право собственности; б) право хозяйственного ведения; в) право оперативного управления.

Принадлежащее организации имущество первоначально охватывает понятие «уставного капитала» или «уставного фонда» (в товарищест-

вах – «складочного капитала», в кооперативах – «паевого фонда»), размер которого отражается в ее учредительных документах. В последующем у юридического лица может появиться и другое имущество. В то же время результаты хозяйственной деятельности могут привести и к уменьшению стартового капитала (уставного фонда, уставного капитала, паевого фонда). Учитывая, что эта часть обособленного имущества юридического лица является и гарантией интересов кредиторов, законодательством установлены определенные требования к отдельным юридическим лицам, если их чистые активы в конце второго и последующих финансовых лет будут ниже размера уставного, складочного капитала (ст. 73, 90, 99 ГК РФ). Все имущество, принадлежащее юридическому лицу, учитывается на его балансе (или смете). В данном положении имущественная обособленность конкретного юридического лица находит свое внешнее проявление.

3. *Самостоятельная гражданско-правовая ответственность юридического лица.* Согласно этому признаку, юридическое лицо несет ответственность по своим обязательствам самостоятельно; участники или собственники имущества юридического лица по общему правилу не отвечают по его обязательствам.

Необходимой предпосылкой такой ответственности является наличие у юридического лица обособленного имущества, которое при необходимости может служить объектом притязаний кредиторов. Существующие исключения из правила о полной самостоятельной ответственности юридического лица ни в коей мере не колеблют общего принципа, поскольку ответственность иных субъектов права по долгам юридического лица является лишь субсидиарной (т.е. дополнительной к ответственности самого юридического лица). Например, полная субсидиарная ответственность полных товарищей по обязательствам товарищества, ограниченная субсидиарная ответственность участников хозяйственных обществ по обязательствам последних. И только в отношении гражданско-правовой ответственности учреждений установлено, что они несут ограниченную ответственность (отвечают только денежными средствами).

4. *Способность выступать в гражданском обороте, перед органами власти и управления, в суде и арбитраже от собственного имени.* Данный признак выражается в возможности от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком. Это – итоговый признак юридического лица. Наличие организационной структуры и обособленного имущества, на котором базируется самостоятельная ответственность, как раз и позволяют ввести в гражданский оборот новое объединение лиц и капи-

талов – нового субъекта права. Использование юридическим лицом собственного наименования позволяет отличить его от всех иных организаций и поэтому является необходимой предпосылкой гражданской правосубъектности юридического лица. Наименование юридического лица определяется в его учредительных документах. Его обязательные реквизиты предусмотрены законодательством и зависят от организационно-правовой формы юридического лица.

В завершение изложения вопроса о понятии и признаках юридического лица по российскому гражданскому праву следует отметить следующее:

1. В ст. 48 ГК РФ, во-первых, нашли нормативное закрепление основные положения учения о юридических лицах; во-вторых, в указанной статье легальные признаки юридического лица выражены в обобщенном виде. Они конкретизированы в других статьях ГК РФ, а также в других законах об отдельных видах юридических лиц.

2. Перечисленные признаки юридического лица закрепляются в его учредительных документах (ст. 52 ГК). В зависимости от вида юридического лица состав учредительных документов различен. Например, общества с ограниченной или дополнительной ответственностью (кроме общества с одним учредителем), ассоциации и союзы действуют на основе учредительного договора и устава, а правовой базой для деятельности хозяйственных товариществ (полных и на вере) является учредительный договор (ст. 52 ГК). Остальные юридические лица действуют на основании устава, в том числе и акционерные общества. Договор о создании акционерного общества не относится к числу учредительных документов и прекращает свое действие с момента создания акционерного общества.

3. В соответствии с п. 2 ст. 51 ГК РФ юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. В соответствии со ст. 49 ГК РФ государственная регистрация юридического лица не отнесена к обязательным признакам юридического лица. Тем не менее, включение того или иного образования в единый реестр юридических лиц служит необходимым и бесспорным доказательством того, что данное образование признано в установленном порядке юридическим лицом. Исходя из того, что государственная регистрация юридического лица завершает процесс его создания и является актом признания юридического лица со стороны государства, некоторые авторы считают такую регистрацию пятым признаком юридического лица. С таким суждением можно было бы согласиться, если бы значительное количество юридических лиц не создавались в порядке, не требующем в настоящее время государственной регистрации (об этом будет сказано ниже). В то

же время представляется, что акт признания юридического лица со стороны государства все-таки следует рассматривать как признак юридического лица. В настоящее время такое признание осуществляется как путем государственной регистрации юридических лиц, так и в распорядительном порядке путем создания уполномоченными государственными органами определенных видов юридических лиц.

4. В доктрине высказано суждение о возможности разделения всех признаков юридического лица на две группы: статусообразующие (наличие которых необходимо и достаточно для признания организации юридическим лицом) и производные от статуса (возникают вследствие признания организации юридическим лицом). К первой группе относят организационное единство и автономию, имущественную обособленность и государственную регистрацию юридического лица. Остальные выносят за пределы признаков юридического лица и предлагают именовать их его свойствами¹⁹. Данное суждение представляется спорным, хотя бы уже потому, что в настоящее время многие юридические лица создаются без государственной регистрации.

С учетом всего изложенного можно дать следующее определение: юридическое лицо – это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде, признанная в установленном порядке юридическим лицом.

2. Гражданская правосубъектность юридических лиц и механизм ее реализации

Правосубъектность юридического лица – это объединительное понятие, которое отражает те ситуации, когда правоспособность и дееспособность неразделимы во времени, органически сливаются воедино.

Правосубъектность юридических лиц определяется их местом в экономической системе государства. Юридические лица должны обладать правосубъектностью, состоящей из правоспособности и дееспособности, чтобы быть субъектами правоотношений. Каждая из отраслей права определяет свой вид правосубъектности юридического лица. Среди основных отраслей публичного права признают правосубъектность юридических лиц такие отрасли права, как арбитражный и гражданский процесс, финансовое право.

¹⁹ См.: Бараненков В.В. Понятие юридического лица в современном гражданском праве России // Государство и право. 2003. № 4. С. 58–59.

Гражданская правосубъектность характеризует юридических лиц как субъектов гражданского права. При этом следует заметить, что Гражданский кодекс РФ не пользуется термином «правосубъектность юридических лиц». Статья 49 ГК называется «Правоспособность юридического лица» и в ней указано, что юридическое лицо может иметь гражданские права и нести обязанности. Однако из анализа нормативных актов (в том числе и ГК РФ), судебных решений и доктринальных источников следует, что юридическое лицо обладает не только правоспособностью, но и дееспособностью (п. 1 ст. 48 ГК: «...может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права...»), а также деликтоспособностью (п.1 ст. 48, ст. 56 ГК РФ: «... отвечает по своим обязательствам...»).

Теоретические дискуссии о возможности отождествления правосубъектности и правоспособности были связаны с тем, что в свое время цивилистическая наука признавала правоспособность только в качестве категории гражданского и трудового права и рассматривала правосубъектность в качестве категории, равной правоспособности. Например С.Н. Братусь, отождествляя правосубъектность с правоспособностью, рассматривал все права и обязанности, предоставленные субъекту в силу действия закона, как элементы правоспособности. Однако, как было отмечено выше, современные исследования в этом направлении, анализ законодательства и судебной практики приводят к выводу о том, что гражданская правосубъектность юридических лиц по своему содержанию есть понятие многоструктурное. Оно включает в себя: правоспособность (возможность приобретать права и обязанности); сделкоспособность (способность самостоятельно от своего имени приобретать права и обязанности); деликтоспособность (способность нести ответственность по своим обязательствам). Представляется, что такой системно-структурный подход и анализ гражданской правосубъектности в оптимальной степени обеспечивает всестороннее исследование и познание гражданской правосубъектности юридических лиц.

1. Основные положения, характеризующие гражданскую *правоспособность* юридических лиц, состоят в следующем:

1. В качестве общего правила ГК РФ сохраняет положение о *специальной* (целевой) правоспособности юридических лиц. Оно определено в п. 1 ст. 49 ГК РФ, где указано, что «юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности».

2. Исключение из общего правила о специальной правоспособности сделано для коммерческих организаций, которые наделены *общей пра-*

воспособностью, которая выражается в том, что они «могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления *любых видов деятельности, не запрещенных законом*» (ч. 2 п. 1 ст. 49 ГК).

3. В силу прямого указания закона некоторые коммерческие организации обладают только специальной правоспособностью, т.е. на них распространяется общее правило. В соответствии с частью 2 п. 1 ст. 49 ГК РФ и Законом «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» специальной правоспособностью обладают такие коммерческие организации, как государственные и муниципальные унитарные предприятия. В соответствии с Законом «О банках и банковской деятельности» банки (которые создаются в форме хозяйственных обществ) также обладают специальной правоспособностью. Такое же правило предусмотрено и для страховых компаний законодательством о страховании.

4. Представляется, что юридические лица, которые обладают общей правоспособностью в силу закона, могут быть по решению участников наделены специальной правоспособностью в учредительных документах. Во-первых, запрета в законодательстве на такое решение учредителей (участников) нет; во-вторых, это соответствует положению части первой п.1 ст. 49 ГК РФ.

5. Гражданская правоспособность юридического лица в соответствии с п. 3 ст. 49 ГК РФ «возникает в момент его создания и прекращается в момент завершения его ликвидации». Представляется, что в данной формулировке прекращение правоспособности юридического лица определено неполно. Ликвидация является одним из способов прекращения юридического лица. Прекращение юридических лиц происходит не только при ликвидации, но и при многих формах реорганизации юридических лиц: слиянии, присоединении, разделении, преобразовании. В этих случаях *прекращают свое существование в качестве субъекта права*: при слиянии – все сливающиеся юридические лица; при присоединении – лицо, которое присоединяется к другому юридическому лицу; при разделении – лицо, на имущественной базе которого создаются новые юридические лица; при преобразовании – юридическое лицо с прежней организационно-правовой формой. Представляется, что во всех случаях прекращения юридического лица прекращается и его правоспособность, так как нет субъекта, которому она принадлежала. При реорганизации к правопреемникам переходят конкретные права и обязанности правопреемника. Правоспособность возникает у новых юридических лиц, созданных в процессе реорганизации.

6. В соответствии с ч. 3 п. 1 ст. 49 ГК отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридические лица могут заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Право юридического лица (как элемент правоспособности) на осуществление таких видов деятельности возникает не с момента создания юридического лица, а с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами (п. 3 ст. 49 ГК).

7. Гражданское законодательство допускает возможность ограничения правоспособности юридических лиц. Однако в целях защиты прав и законных интересов юридических лиц в п. 2 ст. 49 ГК РФ установлены гарантии от необоснованного ограничения правоспособности юридических лиц:

- ограничение правоспособности юридических лиц возможно только по основаниям, предусмотренным в законе;
- на законодательном уровне определен и порядок ограничения правоспособности;
- юридическому лицу предоставлено право обжаловать решение об ограничении его прав в суд.

Основания и порядок возможного ограничения отдельных прав юридического лица предусматриваются обычно в законах, посвященных конкретным видам юридических лиц. Как правило, это имеет место при нарушении юридическими лицами действующих нормативных актов и правил, установленных в их учредительных документах, а также при наступлении каких-либо чрезвычайных обстоятельств, затрагивающих интересы общества (например в случае войны). Например, ФЗ РФ «О Банке России»²⁰, за Банком России закреплено право в случае нарушения кредитной организацией требований федеральных законов и иных нормативных актов вводить запрет на осуществление кредитной организацией отдельных банковских операций, предусмотренных выданной лицензией, на срок до одного года, а также на открытие филиалов на срок до одного года (п. 4 ст. 75).

2. Для участия в гражданском обороте юридическому лицу необходима также и *дееспособность*, наличие которой означает, что оно может приобретать, создавать, осуществлять и исполнять гражданские права и обязанности своими собственными действиями. Особенности дееспособности юридических лиц по сравнению с дееспособностью граждан состоят в том, что,

²⁰ Федеральный закон «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России) от 10 июля 2002. № 86-ФЗ (с посл. изм. и доп.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. № 52. Ст. 5277.

во-первых, дееспособность юридического лица возникает одновременно с правоспособностью;

во-вторых, объем правоспособности и дееспособности совпадают.

3. Вопрос о *деликтоспособности* юридических лиц в настоящее время приобрел большое значение. Это объясняется тем, что если в период формирования и развития конструкции юридического лица приоритетное значение имели функции объединения лиц и капиталов, то сейчас к числу основных функций юридического лица относится и перенесение тяжести ответственности с участников на само юридическое лицо. В широком смысле в литературе в содержание деликтоспособности юридического лица как элемента его гражданской правосубъектности включают не только деликтную ответственность (за причинение вреда), но и ответственность за нарушение договорных обязательств²¹. Из этого широкого понимания мы будем исходить, рассматривая основные положения о деликтоспособности юридического лица.

1. Как было отмечено, по общему правилу юридические лица несут ответственность всем своим имуществом (ст.56 ГК РФ). Уже Основы гражданского законодательства 1991 года (ст. 15) предусматривали, что юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Действовавшие до этого статьи ГК 1964 года исходили из другого принципа: юридическое лицо должно было отвечать только тем имуществом, на которое допускалось обращение взыскания по его долгам. ГК 1964 года (ст. 98, 101 и 104), а также ГПК 1964 года (ст. 411–413) исключили из числа возможных объектов взыскания по долгам юридического лица принадлежащие ему основные средства (здания, сооружения и т.п.). Не допускалось обращение взыскания на оборотные средства, если только юридическое лицо могло доказать, что они необходимы ему для осуществления нормальной деятельности. В результате практически единственным объектом взыскания по долгам юридического лица до принятия Основ были только средства, хранившиеся на его банковском счете.

Статья 56 ГК воспроизвела по всем этим вопросам ст. 15 Основ. Это означает, что при отсутствии у юридического лица необходимых для погашения долга средств на счете в банке взыскание по общему правилу может быть обращено в равной мере и на находящиеся в натуральной форме оборотные средства (сырье, топливо, материалы, готовая продукция, полуфабрикаты и т.п.) и на основные средства юридического лица (здания, сооружения и т.п.). Порядок и очередность обращения

²¹ См.: Богданов Е.В. Сущность и ответственность юридического лица// Государство и право. 1997. № 10. С. 99.

взыскания на различные виды имущества юридического лица определены законодательством об исполнительном производстве.

2. Вместе с тем ГК предусмотрел исключение из соответствующего правила для финансируемых собственником учреждений. Исключение из принципа определено ГК исчерпывающим образом, а потому введение любого другого исключения возможно только при условии изменения самой ст. 56.

Особенность ответственности учреждения как особого вида юридических лиц состоит в том, что в силу п. 2 ст. 120 ГК оно отвечает по своим обязательствам только находящимися в его распоряжении денежными средствами. При решении вопроса об ответственности учреждения следует иметь в виду, что в силу ст. 298 ГК учреждение вправе самостоятельно распоряжаться связанными с осуществлением им различной деятельности доходами (примером могут служить доходы школы от сдачи в аренду принадлежащего ей помещения) и приобретенным за счет таких доходов имуществом (например купленным школой за счет полученной арендной платы оборудованием). В связи с этим представляется правильным мнение о том, что нет препятствий к тому, чтобы указанное имущество, находящееся на отдельном балансе, стало дополнительным по отношению к денежным средствам объектом взыскания по долгам учреждения²². В отличие от учреждения на казенное (унитарное) предприятие, также основанное на праве оперативного управления, распространяется общее правило об ответственности всем своим имуществом (п. 5 ст. 113 ГК).

3) Самостоятельная ответственность юридических лиц означает не только то, что они не отвечают по обязательствам своих участников, но и то, что их учредители (участники) по общему правилу также не отвечают по обязательствам юридического лица. Однако из этого правила в законодательстве предусмотрены исключения.

Во-первых, по долгам учреждений и казенных предприятий (т.е. организаций, основанных на праве оперативного управления) субсидиарную ответственность несут их собственники (ст.115, 120 ГК).

Во-вторых, в ГК РФ включены некоторые специальные нормы о субсидиарной ответственности учредителей (участников) по долгам отдельных видов коммерческих организаций. Так, п. 2 ст. 68 содержит указания об ответственности участников при реорганизации товарищества в общество. Пункт 1 ст. 75 и п. 2 ст. 82 предусматривают условия наступления ответственности участников – полных товарищей по долгам соответственно полного товарищества и товарищества на вере, а

²² Скловский К. К вопросу об ответственности юридических лиц // Хозяйство и право. 2003. № 3. С. 19.

ст. 79 – условия ответственности лица, которому передана доля в складочном капитале полного товарищества. В ст. 80 ГК РФ содержится правило об ответственности участников общества с ограниченной ответственностью, в ст. 95 – участников общества с дополнительной ответственностью, а ст. 96 – акционеров по долгам акционерного общества (применительно к обществу с ограниченной ответственностью, а также акционерному обществу имеются в виду суммы неполностью внесенного вклада или соответственно неполной оплаты акций) и др.

В-третьих, субсидиарная ответственность учредителей (участников) может быть полной (у полных товарищей по обязательствам товарищества) или ограниченной (например участников хозяйственных обществ).

4. Особенности реализации гражданской правосубъектности юридических лиц состоят в следующем:

1. Согласно п. 1 ст. 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы. Несмотря на достаточно распространенное применение и значение органов юридического лица в механизме реализации его правосубъектности, при анализе гражданского законодательства становится очевидным его несовершенство в области регламентации данного института. Прежде всего, потому, что нет легального понятия органа юридического лица и не определена четко его юридическая природа. В литературе также не дается понятие органа юридического лица и остается дискуссионным вопрос о его юридической природе²³.

2. Представляется, что понятие, сущность и природу органа юридического лица, а также его влияние на внутреннюю структуру самой организации корректнее и обоснованнее рассматривать через призму организационного единства юридического лица. Суть и задача организационного единства заключаются в том, чтобы в гражданском обороте участвовала не какая-либо аморфная организация, но юридическое лицо, имеющее определенную конструкцию, которая во внешнем гражданском обороте обеспечивается, как уже отмечалось, с формальной стороны наличием учредительных документов, через комплекс индиви-

²³ См.: Андеев В.К. Механизм осуществления правоспособности юридических лиц// Советское государство и право. 1970. № 9. С.49; Богданов Е.В. Правовое положение органа юридического лица// Российское право. 2001. № 3. С. 112; Братусь С.Н. Юридические лица в советском праве. – М.: Юрид. лит. 1950.С. 15; Лебединец О.Н. Гражданская правосубъектность (сущность, значение, содержание, элементы) // Адвокатская практика. – М.: Юрист. 2003. № 4. С. 18; Толстой Ю.К. К разработке теории юридического лица на современном этапе. Сб. ст.: Проблемы современного гражданского права / Под ред. В.Н. Рахмиловича. – М.: Городец. 2000. С. 108. и др.

дуализирующих признаков. Обеспечивать же внутреннюю конструкцию юридического лица – задача его органов. Представляется правильным суждение В.Н. Цирульникова, который говорит, что суть организационного единства юридического лица в том, что это есть основной способ установления внутренних организационных юридически необходимых связей в системе правовых отношений, возникающих по поводу и в связи с деятельностью организации и обеспечивающих единство ее конструктивных элементов. Посредством познания такого единства можно определить механизм функционирования юридического лица и способы формирования внешних правовых связей²⁴.

Определяя понятие и природу органа юридического лица, следует прийти к выводу о том, что орган – это обязательный элемент организационного единства юридического лица, действующий в соответствии с законом, иными правовыми актами, учредительными документами, посредством которого юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности (ст. 53 ГК РФ).

Система органов в каждом конкретном виде юридического лица создает ту внутреннюю структуру организационного единства, которая позволяет ему вовне (во внешнем мире, то есть гражданском обороте) выглядеть четкой организацией со своими существенными и индивидуализирующими признаками. Так, в акционерном обществе система органов состоит из общего собрания акционеров, совета директоров (наблюдательного совета), исполнительного (единоличного или коллегиального) органа и ревизионной комиссии (гл. 7,8 ФЗ «Об акционерных обществах»). В завершение следует заметить, что многие вопросы формирования органов юридического лица, их компетенции регламентируются императивно на законодательном уровне.

3. В случаях, предусмотренных законом, юридические лица могут приобретать гражданские права и принимать на себя обязанности через своих участников. К таким юридическим лицам относятся такие коммерческие организации, как полные товарищества и товарищества на вере. В соответствии с п.1 ст. 72 и п. 2 ст. 82 ГК РФ каждый полный товарищ вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все участники (полные товарищи) ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным товарищам. Учитывая, что полные товарищи от имени товарищества ведут предпринимательскую деятельность, к ним предъявляется требование регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Таким образом, в указанных юридических лицах

²⁴ Цирульников В.Н. Признак «организационное единство» и его влияние на правоспособность коммерческих организаций (теоретический и правовой аспект): Автореф. дис. ... – Волгоград, 1998. С. 36.

нет органов и их гражданская правосубъектность реализуется через действия их участников – полных товарищей.

4. В соответствии с п. 3 ст. 53 ГК РФ лицо, которое в силу закона или учредительных документов выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Изложенное правило относится к органу юридического лица. Иначе говоря, в норме сконцентрированы требования, которым должен соответствовать субъект, исполняющий обязанности органа, и условия его деятельности.

Принцип добросовестности и разумности является объективным критерием оценки деятельности органа или, соответственно, участника юридического лица, действующего от его имени, который не связан с их фактическими способностями к осуществлению такой деятельности. В рамках этого принципа соответствующее лицо обязано не только действовать в интересах юридического лица, не нарушать обязанности, возложенные на него законом или учредительными документами юридического лица, но и вести дела способом, оптимальным для достижения целей юридического лица.

В соответствии с п. 3 ст. 10 ГК разумность и обоснованность действий органа или, соответственно, участника юридического лица предполагаются. С нарушением принципа добросовестности и разумности п. 3 комментируемой статьи связывает обязанность соответствующего лица по требованию учредителей (участников) возместить убытки, причиненные им юридическому лицу. Действующие в настоящее время нормы федеральных законов «Об акционерных обществах» (ст. 71)²⁵ и «Об обществах с ограниченной ответственностью» (ст. 44)²⁶ к числу лиц, привлекаемых к ответственности за причинение убытков, относят не только единоличный исполнительный орган, управляющую организацию или управляющего, осуществляющих переданные им по договору полномочия исполнительного органа, но и членов коллегиального исполнительного органа, а также членов совета директоров (наблюдательного совета) общества. Члены коллегиальных органов управления не несут ответственности только в том случае, если они голосовали против решения, которое повлекло причинение обществу убытков, или не принимали участия в голосовании.

²⁵ Федеральный закон от «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995. № 208-ФЗ (с посл. изм. и доп.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. № 49. Ст. 4852.

²⁶ Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08 февраля 1998. № 14-ФЗ (с посл. изм. и доп.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2005. № 1. Ст. 18.

Таким образом, механизм реализации гражданской правосубъектности представляет не только научный интерес, но имеет и практическое значение, так как связан с ответом на вопрос о том, как юридические лица будут осуществлять свою правосубъектность.

Системное толкование положений законодательства о юридических лицах, а также об их органах и лицах, действующих от имени юридического лица, позволяет сделать, по крайней мере, три важных вывода.

Во-первых, в качестве органа юридического лица может действовать *относительно* независимый и волееспособный субъект права. Причем закон допускает даже привлечение этого субъекта к самостоятельной гражданско-правовой имущественной ответственности перед юридическим лицом.

Во-вторых, полномочия, предоставленные этому субъекту по отношению к юридическому лицу, могут носить как законный, так и добровольный (договорной) характер.

В-третьих, действия данного субъекта, совершенные в рамках имеющихся у него полномочий от имени юридического лица, непосредственно создают, изменяют или прекращают права и обязанности у самого юридического лица, как происходит в отношениях представительства.

3. Создание юридических лиц

Истории известны следующие способы образования юридических лиц: распорядительный, разрешительный и нормативно-явочный.

При распорядительном порядке юридическое лицо возникает на основании лишь одного распоряжения учредителя, при этом специальной регистрации не требуется. В таком порядке в СССР создавалось большинство государственных предприятий и учреждений. В настоящее время в таком порядке образуются воинские части, суды, органы внутренних дел, правительства и министерства субъектов РФ и др. Все они создаются по распоряжению уполномоченных органов и действуют на основе нормативных актов, в которых определяется их статус как юридических лиц. В связи с этим нельзя не согласиться с высказанным в литературе мнением, «что ст. 51 ГК не предусматривает никаких исключений из общего правила о необходимости государственной регистрации юридических лиц. Поэтому, чтобы не подрывать единства гражданского законодательства, целесообразно или уточнить ст. 51 ГК, или устранить из практики факты появления юридических лиц без их государственной регистрации»²⁷.

²⁷ Голованов Н.М. Юридические лица. – СПб.: Питер, 2003. С. 39.

Разрешительный порядок ранее применялся при создании общественных и кооперативных организаций. Он предполагал, что такие юридические лица возникали лишь только после того, как на их создание получено разрешение компетентного органа. При этом в создании таких юридических лиц могло быть отказано по мотивам нецелесообразности. Регистрации также не требовалось. Не представляется возможным согласиться с мнением о том, что действующее законодательство в немногочисленных случаях сохранило разрешительный порядок создания юридического лица. Его связывают с созданием коммерческих банков, страховых компаний, а также организаций, которые могут занять доминирующее или даже монопольное положение на рынке. Действительно, на их создание нужно получить разрешение (или согласие) соответствующего публичного органа. Однако представляется более правильным считать, что к таким организациям также применяется нормативно-явочный порядок (хотя и осложненный получением разрешения или согласия) в силу следующего. Во-первых, с получением разрешения (согласия) юридическое лицо еще не считается созданным, требуется государственная регистрация. Во-вторых, соответствующие органы не могут отказать по мотивам нецелесообразности.

В РФ действует нормативно-явочный порядок создания юридических лиц. Иногда его называют явочно-регистрационным. Явочный характер данного способа создания юридических лиц выражается в том, что создание организации иницируют сами учредители, реализуя элемент своей гражданской правоспособности – право создавать юридические лица своей волей и в своем интересе. Нормативный характер данного способа выражается в том, что правовые формы деятельности по созданию юридического лица (включая завершающий ее этап – государственную регистрацию) регламентированы в нормативных актах и, прежде всего – в законодательстве.

В соответствии с действующим законодательством образование юридического лица возможно двумя путями: создание его впервые и в процессе реорганизации.

Создание юридического лица впервые предполагает соблюдение следующих требований.

1. Должен быть в соответствии с требованиями закона определен состав учредителей применительно к виду создаваемого юридического лица.

Во-первых, эти требования касаются возраста физических лиц – учредителей. Например, для коммерческих организаций, создаваемых гражданами, снижен возраст (16 лет) только для членов производственного кооператива (ст.7 Закона «О производственных кооперативах»).

Снижение возраста для приобретения статуса члена производственного кооператива обусловлено трудовым законодательством и тем, что члены кооператива осуществляют не предпринимательскую, а трудовую деятельность. Остальные коммерческие организации могут создаваться физическими лицами, которые приобрели полную дееспособность. Это следует из того, что содержанием отдельных видов частичной дееспособности граждан не предусмотрено право создавать иные юридические лица.

Во-вторых, в законодательстве определены случаи, когда физические лица с полной дееспособностью, либо отдельные юридические лица не могут быть учредителями определенных видов юридических лиц. Например: физические лица – учредители полного товарищества, не могут быть учредителями другого полного товарищества (п. 2 ст. 69 ГК); общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица (п.2 ст.88 ГК).

2. Юридическое лицо может быть создано в организационно-правовой форме, предусмотренной законодательством. При этом, как отмечалось, организационно-правовые формы коммерческих организаций исчерпывающим образом перечислены в ГК РФ. К ним относятся: хозяйственные товарищества (полное и на вере); хозяйственные общества (общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества), производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия). Организационно-правовые формы некоммерческих организаций также указаны в ГК РФ (потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения, фонды, учреждения, ассоциации и союзы). Однако перечень некоммерческих организаций в ГК дан не исчерпывающим образом. Их иные организационно-правовые формы могут быть предусмотрены и в других законах.

3. Как правило, решение о выборе организационно-правовой формы юридического лица законодатель оставляет на усмотрение учредителей. Однако из этого правила бывают исключения. Так, например, согласно Закону «О банках и банковской деятельности» кредитное учреждение может создаваться только в форме хозяйственного общества.

4. Воля учредителей на создание юридического лица должна быть выражена вовне в предусмотренной законом форме. Такой формой являются учредительные документы юридического лица. Именно в них учредители конкретизируют общие нормы права применительно к своим интересам. Состав учредительных документов для разных видов юридических лиц различен:

– общества с ограниченной или дополнительной ответственностью (кроме случаев, когда в них один учредитель), ассоциации и союзы должны иметь учредительный договор и устав;

– хозяйственные товарищества (полные и на вере) должны иметь учредительный договор;

– акционерные общества, государственные и муниципальные унитарные предприятия, кооперативы, общественные организации, фонды и др. должны иметь устав. При создании акционерных обществ имеет место и договор о создании акционерного общества, который не является учредительным, а представляет разновидность договора простого товарищества. Он прекращается с момента регистрации акционерного общества в связи с достигнутой целью. Учредительный договор – это консенсуальный гражданско-правовой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. Он может заключаться только в письменной форме (простой или нотариальной) и вступает в силу, как правило, с момента заключения.

Устав в отличие от учредительного договора не заключается, а утверждается учредителями. Устав, как правило, подписывают не все учредители, а специально уполномоченные ими лица (например председатель и секретарь общего собрания учредителей).

При составлении учредительных документов необходимо учитывать следующее:

– в законодательстве содержатся императивные нормы, которые не могут быть изменены учредительными документами;

– в законодательстве содержатся диспозитивные нормы, которые позволяют учредителям отойти от варианта, указанного в законе, и выработать свои правила при условии, что они не будут противоречить закону;

– учредители могут включить в учредительные документы правила, регулирующие отношения, вообще не урегулированные законом, но опять же при условии, что эти правила не будут противоречить закону.

5. Завершается создание юридического лица его государственной регистрацией. «До государственной регистрации юридическое лицо не существует, и все предварительные действия учредители совершают от своего имени, хотя бы и в интересах будущего субъекта права. После государственной регистрации вновь возникшее юридическое лицо, выражая уже свою волю, может одобрить или не одобрить действия учредителей. Таково, например, правило п. 3 ст. 10 Федерального закона «Об акционерных обществах», которое устанавливает солидарную ответственность учредителей по обязательствам, связанным с созданием акционерного общества и возникающим до его государственной регист-

рации. Созданное общество будет нести ответственность по обязательствам учредителей только в случае последующего одобрения их действий общим собранием акционеров, т.е. высшего органа этого юридического лица. Приведенное правило (как и многие другие) наглядно показывает роль государственной регистрации в качестве завершающего юридического акта создания юридического лица»²⁸.

6. При государственной регистрации впервые создаваемого юридического лица представляются следующие документы:

1) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, установленной Правительством РФ. В заявлении подтверждается, что:

– учредительные документы создаваемого юридического лица соответствуют установленным законодательством требованиям к учредительным документам данной организационно-правовой формы юридического лица;

– сведения, содержащиеся в учредительных документах и иных документах, достоверны;

– при создании юридического лица соблюдены установленный для данной организационно-правовой формы порядок его создания, в том числе и порядок формирования (оплаты) уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевого фонда) на момент государственной регистрации;

– в установленных законом случаях – согласование с государственными органами или органами местного самоуправления;

2) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством;

3) учредительные документы юридического лица, состав которых определяется его организационно-правовой формой;

4) для иностранного юридического лица – документы, удостоверяющие юридический статус учредителя – иностранное юридическое лицо;

5) документ об уплате государственной пошлины.

7. С принятием Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»²⁹ урегулированы отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвида-

²⁸ Марков Г.Н. Создание, реорганизация, ликвидация юридического лица. 2-е изд. – СПб.: Альфа, 2000. С. 38.

²⁹ Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001г. № 129-ФЗ // Российская газета. 2001. 10 августа.

ции, установлены правила ведения Единого государственного реестра юридических лиц (в дальнейшем – ЕГРЮЛ), общий порядок государственной регистрации.

Специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц установлен только в отношении кредитных организаций (решение о регистрации принимается Банком России), общественных объединений, религиозных и профсоюзных организаций, политических партий (решение о регистрации принимаются Минюстом России). Взаимодействие МНС России с указанными органами осуществляется в соответствии с принятыми нормативными актами³⁰.

Министерство Российской Федерации по налогам и сборам с 1 июля 2002 г. являлось уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц. В настоящее время в связи с изменением структуры федеральных органов исполнительной власти уполномоченным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, является Федеральная налоговая служба России³¹.

8. Новое законодательство о регистрации юридических лиц, с одной стороны, существенно упростило процедуру регистрации. В настоящее время «достаточно прийти в регистрирующий орган, то есть в налоговую инспекцию, и подать необходимые для регистрации документы. После этого в течение пяти дней заявителю выдают свидетельство о государственной регистрации и свидетельство о постановке на налоговый учет. Этих документов достаточно, чтобы открыть счет в банке и удостоверить подлинность подписи в банковской карточке. Таким образом, фактически мы смогли сократить срок, необходимый для создания субъекта хозяйственной деятельности, с двух месяцев до пяти дней»³².

³⁰ См.: Регламент взаимодействия Министерства Российской Федерации по налогам и сборам и Центрального банка Российской Федерации по вопросам государственной регистрации кредитных организаций (утв. МНС РФ № БГ-16-09/86, ЦБ РФ № 01-33/2202 26 июня 2002г.) // Вестник Банка России. 2002. № 38.; Постановление Правительства Российской Федерации от 19 июня 2002 г. № 442 «О порядке взаимодействия федерального органа юстиции и федерального органа исполнительной власти, уполномоченного осуществлять государственную регистрацию юридических лиц» // Российская газета. 2002. 26 июня.

³¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 30 сентября 2004 г. № 506 «Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе» // Рос. газета. 2004. 6 октября.

³² Дуканов С.С. Мы постоянно контролируем, как инспекции на местах соблюдают процедуру регистрации // Российский налоговый курьер. 2004. № 9. С. 9.

С другой стороны, новое законодательство о государственной регистрации юридических лиц породило ряд проблем. По мнению Е. Горбуновой, «закон реализовал концепцию «упрощенного порядка регистрации», т.е. нормативно-явочный порядок регистрации фактически меняется на заявительный. Мало сказать, что он чрезвычайно демократичен. Благодаря новому порядку практически полностью утрачивается контроль со стороны государства, снижается достоверность и надежность представляемых документов. Теперь, по новому Закону, достаточно предъявить на государственную регистрацию учредительные документы создаваемого юридического лица и подписать заявление о том, что в представляемых документах все соответствует действующему законодательству. В прямом смысле «верят на слово», никакого контроля»³³. Представляется, что переход на заявительный порядок регистрации для России в настоящее время является преждевременным.

4. Реорганизация юридических лиц

Реорганизация в отличие от ликвидации предполагает переход прав и обязанностей от одних юридических лиц к другим. В большинстве случаев реорганизация связана с созданием новых юридических лиц (кроме реорганизации в форме присоединения). Однако во всех случаях она связана с правопреемством, особенности которого зависят от формы реорганизации юридического лица. Основные положения о реорганизации юридических лиц состоят в следующем:

1. Существует два вида реорганизации – добровольная и принудительная. Добровольная реорганизация юридического лица может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

Например, в акционерных обществах в соответствии с Федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» Совет директоров (наблюдательный совет) общества выносит на решение общего собрания акционеров каждого общества, участвующего в реорганизации, следующие вопросы: о реорганизации общества; об утверждении договора о реорганизации; об утверждении передаточного акта; о порядке конвертации или обмене акций (в зависимости от вида реорганизации)³⁴. В обществах с ограниченной ответственностью во-

³³ Горбунова Е. Штрихи к «портрету» закона о регистрации // Бизнес-адвокат. 2002. № 3. С.35.

³⁴ Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ // Собрание Законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 1.

просы добровольной реорганизации решаются общим собранием участников каждого общества, участвующего в реорганизации³⁵.

Принудительная реорганизация юридического лица в форме разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц может осуществляться по решению уполномоченных государственных органов. Например, антимонопольное законодательство предусматривает право федерального антимонопольного органа давать хозяйствующим субъектам (коммерческим и некоммерческим юридическим лицам) обязательные для исполнения предписания об их принудительном разделении или о выделении структурных подразделений из их состава.

2. Законодательством предусмотрены пять форм реорганизации юридических лиц: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование (ст. 57 ГК РФ).

При *слиянии* прекращают свое существование сливающиеся (реорганизуемые) юридические лица (два и более) и создается новое, которое и становится правопреемником реорганизованных юридических лиц. При этом к нему переходят все права и обязанности реорганизованных юридических лиц в соответствии с передаточным актом.

При *присоединении* прекращаются присоединяемые юридические лица, а организация, к которой они присоединяются, становится их правопреемником и в ее учредительные документы вносятся соответствующие изменения (дополнения). Объем прав и обязанностей, переходящих к правопреемнику, определяется в передаточном акте.

При *разделении* прекращается разделяемое юридическое лицо и создаются новые (два и более), которые становятся правопреемниками. Объем правопреемства каждого из создаваемых при этой форме реорганизации юридических лиц определяется в разделительном балансе.

При *выделении* на базе имущества реорганизуемого лица создаются новые юридические лица, которые являются его правопреемниками. Объем правопреемства каждого юридического лица, возникающего при этой форме реорганизации, также определяется разделительным балансом. Реорганизуемое юридическое лицо не прекращает своего существования, но в его учредительные документы вносятся необходимые изменения.

Преобразование связано с изменением организационно-правовой формы юридического лица. Применение данной формы реорганизации связано с соблюдением определенных положений. Во-первых, хозяйствен-

³⁵ Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08 февраля 1998г. № 14-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 7. Ст. 785.

ные товарищества и общества одного вида могут быть преобразованы в хозяйственные товарищества и общества другого вида (ст. 8 ГК РФ). Во-вторых, изменение типа акционерного общества не является его реорганизацией. В соответствии с разъяснениями Высшего Арбитражного Суда при изменении типа акционерного общества его организационно-правовая форма не изменяется. Поэтому требования о составлении передаточного акта, об уведомлении кредиторов о предстоящем изменении типа акционерного общества в таких случаях предъявляться не должны. Не применяются при этом и другие нормы, касающиеся реорганизации общества, в том числе предоставляющие акционерам право требовать выкупа принадлежащих им акций общества, если они голосовали против преобразования или не участвовали в голосовании по данному вопросу³⁶.

3. Порядок реорганизации юридического лица предполагает:

1. Принятие решения о реорганизации юридического лица. При добровольной реорганизации – оно принимается либо участниками, либо органом юридического лица, уполномоченным на то учредительными документами. При принудительной реорганизации такое решение принимается уполномоченным государственным органом по основаниям, указанным в законе, либо по решению суда. Если решение государственного органа о реорганизации не выполняется участниками или органом юридического лица в указанный срок, то суд по иску органа, принявшего решение о реорганизации, назначает внешнего управляющего и поручает ему осуществить реорганизацию данного юридического лица. Внешний управляющий выступает от имени юридического лица в суде, составляет разделительный баланс и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами юридических лиц, возникающих в результате реорганизации. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь создаваемых юридических лиц.

2. Составление передаточного акта или разделительного баланса. Указанные документы должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются участниками юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации. Они представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь воз-

³⁶ Постановление пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 18 ноября 2003г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» // Вестник Высшего арбитражного суда Российской Федерации. 2004. № 1.

никших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц (ст.59 ГК РФ).

3. Государственную регистрацию, на которую представляются следующие документы:

а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации каждого вновь возникавшего юридического лица, создаваемого путем реорганизации, по форме, утвержденной Правительством РФ. В заявлении подтверждается, что:

– учредительные документы созданных путем реорганизации юридических лиц соответствуют установленным законодательством РФ требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы;

– сведения, содержащиеся в учредительных документах и заявлении о государственной регистрации, достоверны;

– передаточный акт или разделительный баланс содержит положения о правопреемстве по всем обязательствам вновь возникшего юридического лица в отношении всех его кредиторов;

– все кредиторы реорганизуемого юридического лица уведомлены в письменной форме о реорганизации, и в установленных законом случаях вопросы реорганизации юридического лица согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления;

б) учредительные документы каждого вновь возникшего лица, создаваемого путем реорганизации (подлинники или нотариально заверенные копии);

в) решение о реорганизации юридического лица;

г) договор о слиянии или присоединении в случаях, предусмотренных федеральными законами;

д) передаточный акт или разделительный баланс.

4. Соблюдение гарантий прав и законных интересов кредиторов. В этих целях в законодательстве сформулированы следующие положения:

– учредители (участники) или орган, принявший решение о реорганизации юридического лица, обязаны письменно уведомить об этом кредиторов реорганизуемого юридического лица;

– кредиторы вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательств, должником по которым это юридическое лицо является, и потребовать возмещения убытков. Непредъявление таких требований означает фактическое согласие кредитора на перевод долга на правопреемников реорганизуемого юридического лица³⁷;

³⁷ См.: Панова С.Г. Актуальные вопросы реорганизации предприятий // Право и экономика. 1999. № 1. С. 24.

– если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами.

5. О принятом решении о реорганизации юридическое лицо – налогоплательщик – обязано также сообщить в налоговые органы в срок не позднее трех дней со дня принятия такого решения. Исполнение обязанностей по уплате налогов реорганизованного юридического лица возлагается на его правопреемника (правопреемников) независимо от того, были ли известны до завершения реорганизации правопреемнику (правопреемникам) факты и (или) обстоятельства неисполнения или ненадлежащего исполнения реорганизованным юридическим лицом указанных обязанностей. При этом правопреемник (правопреемники) должен уплатить все пени, причитающиеся по перешедшим к нему обязательствам.

Среди проблем, связанных с реорганизацией юридических лиц, можно выделить следующие.

1. Дискуссионным до последнего времени в литературе и на практике оставался вопрос о возможности проведения реорганизации акционерного общества в так называемой смешанной форме, а именно: разделение на два или несколько юридических лиц, одним из которых будет новое акционерное общество (общества), а другим – общество с ограниченной ответственностью или производственный кооператив. Поднимался вопрос и о возможном слиянии (присоединении) юридических лиц разных организационно-правовых форм в одно акционерное общество³⁸. ВАС РФ по этому поводу дал следующие разъяснения³⁹:

а) слияние или присоединение двух или нескольких акционерных обществ может осуществляться лишь в целях создания более крупного акционерного общества, а разделение (выделение) – для образования одного или нескольких новых АО (п. 20 Постановления);

б) возможность создания в результате реорганизации АО (например разделения) наряду с акционерным обществом общества с ограниченной ответственностью или производственного кооператива не ис-

³⁸ См.: Глушецкий А. Реорганизация – разумно, но незаконно // Экономика и жизнь. 2003. № 42. октябрь. С. 1.; Жбанков А. Реорганизация: практике нужен закон // Экономика и жизнь. 2003. № 46. ноябрь. С. 8.; Захаров Ю. Реорганизация: баланс интересов юридического лица и его кредиторов // Экономика и жизнь.

³⁹ Постановление Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 18 ноября 2003 г., № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»// Вестник ВАС РФ. 2004. № 4.

ключена, но процедуру реорганизации придется проводить в этом случае в два этапа:

- первоначально осуществить разделение реорганизуемого общества на два (или более) акционерных;
- затем преобразовать одно из них в общество с ограниченной ответственностью либо производственный кооператив.

2. Нередко при реорганизации акционерных обществ возникали непростые ситуации, ставившие в невыгодное положение его участников. Для защиты интересов акционеров введены нормы, устанавливающие, что при разделении или выделении обществ любой акционер реорганизованного общества, голосовавший против или не принимавший участия в голосовании, может получить акции каждого общества, создаваемого в результате реорганизации, предоставляющие те же права, что и принадлежащие ему акции реорганизуемого общества пропорционально числу этих акций⁴⁰.

Пленум разъяснил, что в случае нарушения указанных требований акционер может обратиться в суд с иском о признании недействительным решения общего собрания реорганизуемого общества (п. 21 Постановления).

3. На практике имеют место случаи, когда из разделительного баланса ясно видно, кто является правопреемником, но раздел имущества реорганизованного общества проведен несправедливо: одному переданы почти все активы, а другому – долги, которые экономически слабое общество погасить не может. Такая ситуация угрожает интересам кредиторов.

В этих целях в указанном Постановлении ВАС разъяснено, что общества, возникшие на основе реорганизованного, должны, как и в случае, если в разделительном балансе не указано, кто является правопреемником, нести солидарную ответственность перед его кредиторами, если из разделительного баланса видно, что при его утверждении был нарушен принцип справедливого распределения активов и обязательств реорганизованного общества между его правопреемниками. По этому поводу Г. Шапкина пишет, что «в разъяснении сделана отсылка к п. 1 ст. 6 и п. 3 ст. 60 ГК РФ (применена аналогия закона). В дополнении к этому можно сослаться на ст. 10 ГК РФ, запрещающую злоупотребление правом и требующую от участников гражданских правоотношений разумных и добросовестных действий. В любом из указанных случаев кредитор может обратиться с иском ко всем созданным в результате

⁴⁰ См.: ст. 18, 19 Федерального закона «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 1.

реорганизации обществам, основываясь на ст. 46 Арбитражного процессуального кодекса РФ (процессуальное соучастие)»⁴¹.

5. Ликвидация юридических лиц

Ликвидация юридического лица – это способ его абсолютного прекращения без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Характеризуя ликвидацию юридических лиц, можно выделить следующие основные положения:

1. Юридическое лицо может быть ликвидировано как в добровольном, так и в принудительном порядке.

Добровольная ликвидация инициируется самими учредителями (участниками) либо органом юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами; основания добровольной ликвидации в законе не указаны. Это полностью соответствует положению о том, что гражданские права осуществляются субъектами по своему усмотрению. В пункте 2 ст. 61 ГК РФ указано, что добровольная ликвидация осуществляется в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, а также с достижением цели, ради которой оно создано. Представляется, что достижение целей или истечение сроков нельзя считать основаниями обязательной ликвидации юридического лица, так как оно может внести изменения в свои учредительные документы в отношении сроков и целей и продолжать свою деятельность без ликвидации.

Принудительная ликвидация юридических лиц характеризуется следующим.

- 1) она возможна только по решению суда;
- 2) основания принудительной ликвидации указаны в законе; статьей 71 ГК РФ к ним относятся осуществление юридическим лицом деятельности:
 - без надлежащего разрешения (лицензии);
 - запрещенной законом;
 - с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;
 - при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям;
 - в иных случаях, предусмотренным ГК РФ. Например, акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью подлежат ликвидации в случае, если по окончании второго или каждого после-

⁴¹ Шапкина Г. Реорганизация АО: эффективная и справедливая // Экономика и жизнь. 2004. № 1. Январь. С. 6.

дующего финансового года стоимость чистых активов этих юридических лиц окажется меньше требуемого по закону минимального размера их уставного капитала (ст. 90, 99 ГК РФ).

2. Порядок ликвидации юридического лица урегулирован статьями 61-64 ГК РФ и состоит из следующих этапов:

1. Должно быть принято решение о ликвидации в порядке и форме, предусмотренных законом с учетом особенностей отдельных видов юридических лиц. Требование о принудительной ликвидации юридического лица может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которым право на предъявление такого требования предоставлено законом.

2. Учредители (участники) или органы, принявшие решение о ликвидации обязаны незамедлительно письменно сообщить об этом органу, осуществлявшему государственную регистрацию данного юридического лица. Последний вносит в ЕГРЮЛ сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации.

3. Участники организации, ее уполномоченный орган или суд, принимая решение о ликвидации, назначают ликвидационную комиссию (или единоличного ликвидатора), определяют сроки и порядок ликвидации юридического лица.

4. Ликвидационная комиссия помещает в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, сообщение о его ликвидации, порядке и сроках заявления претензий кредиторами (этот срок не может быть менее 2-х месяцев); выявляет всех кредиторов и уведомляет их о ликвидации юридического лица; взыскивает дебиторскую задолженность юридического лица.

5. Ликвидационная комиссия оценивает состав кредиторской задолженности и после окончания срока для предъявления претензий кредиторами составляет *промежуточный* баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечень предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации, по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридического лица.

6. В соответствии с промежуточным ликвидационным балансом удовлетворяются законные требования кредиторов в очередности, установленной ст. 64 ГК РФ. При этом выплаты производятся со дня утверждения промежуточного баланса кроме кредиторов пятой очереди. Выплаты последним производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного баланса. При ликвидации банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются требования граждан, являющихся кредиторами

банков или других кредитных учреждений. Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. Если денежных средств юридического лица недостаточно для расчетов с кредиторами, ликвидационная комиссия продает имущество организации с публичных торгов. При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения, кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. Требования кредиторов, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, удовлетворяются из имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок. Требования кредиторов, не погашенные из-за недостаточности имущества юридического лица, считаются погашенными. Погашенным считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору было отказано.

После расчета с кредиторами решается судьба оставшегося имущества. Оно может быть:

- распределено между учредителями (участниками) юридического лица в порядке реализации права на ликвидационную квоту (при ликвидации хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов);
- передано собственнику имущества (при ликвидации унитарных предприятий и финансируемых собственником учреждений);
- передано на цели, определенные в учредительных документах юридического лица (при ликвидации общественных и религиозных организаций, фондов).

7. После погашения кредиторской задолженности ликвидационная комиссия составляет окончательный ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации, по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц.

8. Государственная регистрация в связи с ликвидацией юридического лица, на которую представляются следующие документы:

- а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством РФ. В заявлении подтверждается, что соблюден установленный законом порядок ликвидации, расчеты с его кредиторами завершены, и вопросы ликвидации юридического лица согласованы с соответствующими государственными

ми органами и (или) муниципальными образованиями в установленных федеральными законами случаях;

б) ликвидационный баланс;

в) документ об уплате государственной пошлины.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а оно само – прекратившим существование после внесения об этом записи в ЕГРЮЛ.

Выше была рассмотрена ликвидация юридических лиц в общегражданском порядке. Большой спецификой отличается ликвидация юридических лиц в связи с их (несостоятельностью) банкротством. Особенности ликвидационной процедуры в случае несостоятельности (банкротства) юридического лица установлены Законом РФ 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 43. В соответствии с указанным законом могут быть объявлены банкротами все юридические лица, кроме:

– казенных предприятий,

– учреждений,

– политических партий,

– религиозных организаций.

Общее значение института банкротства заключается в предоставлении возможности добросовестным предпринимателям реорганизовать свои дела и восстановить статус полноценных субъектов торгового оборота; предоставлении кредиторам определенных гарантий, в том числе ответственности должника за свои действия, справедливого распределения между кредиторами возможных потерь; исключении из гражданского оборота неплатежеспособных субъектов и оздоровлении рынка. Признание судом юридического лица банкротом влечет его ликвидацию.

При ликвидации юридических лиц следует учитывать следующие разъяснения ВАС РФ⁴².

1. В отношении некоммерческих организаций, в том числе общественных объединений и организаций, политических партий, общественных фондов, религиозных организаций и других юридических лиц, не имеющих основной целью извлечение прибыли, арбитражным судам следует оставлять без рассмотрения заявления о ликвидации таких юридических лиц, поскольку дела о ликвидации этих организаций арбитражным судам не подведомственны, следовательно, не подлежат рассмотрению⁴³.

⁴² См.: Информационное письмо Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 13 августа 2004г. № 84 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами статьи 61 Гражданского кодекса Российской Федерации» // ЭЖ-Юрист.2004. № 35.

⁴³ См.: п. 5. Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации № 11 от 9 декабря 2002г. «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» // Вестник Высшего арбитражного суда Российской Федерации. 2003. № 2.

2. Юридические лица, допустившие малозначительные нарушения, негативные последствия которых уже устранены, ликвидации не подлежат. Например, по мнению Президиума ВАС РФ, не может быть ликвидировано юридическое лицо, которое успело до вынесения решения судом первой инстанции сообщить в налоговую инспекцию сведения, которые требуются для внесения в ЕГРЮЛ.

3. В отношении недействующих юридических лиц в письме Президиума ВАС указано:

а) признаками прекращения деятельности юридического лица могут быть: невозможность установления места пребывания его органов управления, отсутствие операций по банковским счетам в течение последних двенадцати месяцев перед подачей заявления о его ликвидации, объяснения бывших сотрудников организации;

б) если во время судебного заседания при рассмотрении вопроса о ликвидации юридического лица будет установлено, что организация фактически прекратила свою деятельность, заявление о ее ликвидации также следует оставить без рассмотрения. В этом случае должно быть возбуждено дело о несостоятельности отсутствующего должника.

4. Если до вынесения судом решения о ликвидации юридического лица в отношении его успеют возбудить дело о банкротстве, заявление о ликвидации этого юридического лица остается без рассмотрения в соответствии с п. 4 ст. 148 АПК РФ⁴⁴.

Контрольные вопросы

1. Функции юридического лица.
 2. Понятие юридического лица по гражданскому законодательству Российской Федерации.
 3. Отдельные признаки юридического лица:
 - организационное единство,
 - имущественная обособленность,
 - самостоятельная имущественная ответственность,
 - выступление в гражданском обороте, в суде, перед органами власти и управления от собственного имени.
 4. Особенности гражданской правосубъектности юридических лиц.
 5. Специальная правоспособность юридических лиц.
 6. Общая правоспособность юридических лиц.
 7. Филиалы и представительства юридических лиц.
 8. Механизм реализации правоспособности юридического лица.
- Органы юридического лица.

⁴⁴ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002г. // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 30. Ст. 3012.

9. Нормативно-явочный и распорядительный порядок создания юридических лиц.

10. Государственная регистрация юридических лиц: понятие, значение, правовая основа, документы, представляемые на регистрацию.

11. Гражданско-правовая ответственность юридических лиц. Особенности ответственности отдельных видов юридических лиц.

12. Гражданско-правовая ответственность органов юридического лица и его учредителей (участников).

13. Реорганизация юридических лиц: понятие, отличие от ликвидации.

14. Добровольная и принудительная реорганизация

15. Формы реорганизации юридического лица:

– слияние,

– присоединение,

– выделение,

– разделение,

– преобразование

16. Порядок реорганизации юридического лица.

17. Гарантии прав и законных интересов кредиторов при реорганизации юридических лиц.

18. Ликвидация юридических лиц: понятие, отличие от реорганизации.

19. Добровольная и принудительная ликвидация юридических лиц.

20. Общегражданский порядок ликвидации юридических лиц.

21. Порядок удовлетворения требований кредиторов.

22. Судьба имущества ликвидируемого предприятия, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов применительно к отдельным видам юридических лиц.

23. Особенности ликвидации юридических лиц по законодательству о банкротстве.

Тема 4. СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

1. *Понятие и значение сроков в гражданском праве.*
2. *Виды сроков в гражданском праве.*
3. *Определение и исчисление сроков в гражданском праве.*
4. *Понятие, значение, применение и виды сроков исковой давности.*
5. *Течение сроков исковой давности.*

1. Понятие и значение сроков в гражданском праве

Гражданские правоотношения существуют во времени, которое во многих случаях оказывает важное влияние на их развитие. Особое значение это имеет для гражданских прав, само существование которых ограничено во времени. Во многих случаях и защита нарушенного права ограничена временными рамками. Поэтому осуществление и защита гражданских прав нередко напрямую зависят от фактора времени. Но юридическое значение имеет не сам по себе процесс течения времени, определенная последовательность существования различных связей и объектов, а его отдельные этапы, отрезки, называемые сроками.

Срок – это момент или период времени, наступление или истечение которого влечет возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Срок является юридическим фактом.

Юридические факты разнообразны и классифицируются по различным основаниям. Известно, что по связи с волей человека все юридические факты делятся на две группы: события и действия. События – это юридические факты, происхождение которых не связано с волей человека. Например, такое событие, как сильное землетрясение, является юридическим фактом, порождающим право страхователя жилого дома на получение страхового возмещения. Действия – это юридические факты, происхождение которых связано с волей участников правоотношения.

В свою очередь события подразделяются на абсолютные и относительные. Абсолютные события – такие явления, возникновение и развитие которых не связаны с волевой деятельностью субъектов (стихийное бедствие). Относительные события – такие явления, которые возникают по воле субъектов, но развиваются и происходят независимо от их воли. Близи к относительным событиям такие юридические факты, как сроки. Сроки по происхождению зависят от воли субъектов или от воли законодателя, но течение сроков подчинено объективным законам течения времени. Сроки играют самостоятельную, самобытную и многогранную роль в механизме гражданско-правового регулирования обще-

ственных отношений. Как правильно отмечает Грибанов В.П.⁴⁵, большинство сроков имеют двойственный характер: являясь волевыми по происхождению, они связаны с объективным процессом течения времени. «Будучи волевыми по моменту возникновения (могут устанавливаться законодательством, судом, сторонами сделок), сроки вместе с тем несут на себе печать объективного времени. И по этой причине юридические сроки представляют собой особую категорию юридических фактов, которые не могут быть отнесены ни к событиям, ни к действиям»⁴⁶. Сказанное относится к большинству, но не ко всем срокам, имеющим гражданско-правовое значение. Например, открытие навигации, с которым связывается начало приема грузов портами и пристанями, является событием, а срок погрузки или разгрузки судна, к тому же исчисляемый в транспортном праве с момента подачи судна к причалу, ясно говорит о том, что речь идет о юридических фактах – действиях, которые лишь сопоставляются (соизмеряются) с объективным течением времени. А вот сроки, установленные в виде определенных отрезков (периодов) времени и исчисляемые годами, месяцами, неделями, днями или часами, либо сроки, привязанные к определенному моменту общей временной последовательности (календарной дате), в силу отмеченных ранее обстоятельств невозможно считать ни событиями, ни действиями. Они занимают особое, самостоятельное место в системе юридических фактов гражданского права.

Сроки в гражданском праве выполняют важную роль.

Во-первых, существование прав и обязанностей во времени – важное средство юридического воздействия на поведение участников гражданских правоотношений. Сроки упорядочивают гражданский оборот, способствуют выполнению договоров, повышают их роль.

Во-вторых, значительна роль сроков в гражданских правоотношениях. Они указывают начало и конец действия правоотношения, устанавливают необходимость совершения предусмотренных действий, вносят определенность в гражданские правоотношения, дисциплинируют их участников. В договорных отношениях сроки зачастую служат их обязательным элементом.

В-третьих, правильное применение сроков обеспечивает осуществление и охрану прав участников гражданских правоотношений.

⁴⁵ См.: Грибанов В.П. Сроки в гражданском праве. – М., 1967. С. 9–10; Советское гражданское право / Отв. ред. В.П. Грибанов, С.М. Корнеев. – М.: 1979. Т. 1. С. 240–249.

⁴⁶ Гражданское право: Учебник Т. 1. / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: Проспект, 2001. С. 303; Гражданское право: Учебник Т. 1. / Под ред. Е.А. Суханова. – М., 2003.

2. Виды сроков в гражданском праве

Принимая во внимание результаты исследований цивилистики, можно выделить восемь видов классификации сроков в гражданском праве.

По основанию установления сроки подразделяются на:

– *нормативные*: устанавливаются по воле субъекта правотворчества в законе или ином нормативном правовом акте. Например, срок оплаты части уставного капитала до регистрации хозяйственного общества (п. 3 ст. 90 ГК РФ), срок действия патента на изобретение (п. 3 ст. 3 Патентного закона РФ);

– *установленные сделкой*: это результат волеизъявления ее сторон (стороны). Такие сроки называют «договорными». Думается, что это не совсем точно, поскольку в таком случае возникает неполнота классификации, так как упускается из виду множество сроков, устанавливаемых не соглашением, а односторонней сделкой. Например, срок действия доверенности (ст. 186 ГК РФ);

– *установленные обычаями делового оборота*, например, сроки обслуживания судов в морских портах. Такие сроки могут не закрепляться в условиях договоров, так как являются общеизвестными в результате многократного повторения соответствующих действий в предпринимательской практике;

– *судебные*: устанавливаются судом, арбитражным или третейским судом. Например, суд может назначить срок для безвозмездного устранения подрядчиком недостатков в работе (ст. 723 ГК), для устранения нарушений, послуживших основанием для расторжения договора найма жилого помещения (п. 2 ст. 687 ГК).

2. *По способу исчисления* сроки подразделяются на:

– *сроки-периоды*: определяются путем указания на период времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами;

– *сроки-моменты*: определяются путем указания на момент во времени, обозначаемый календарной датой, либо определенным событием, которое неизбежно должно наступить.

Представляется, что эта классификация необходима и методологически достаточно продуктивна, так как позволяет наиболее четко отражать различные способы обозначения времени при определении сроков, учитывать существенное различие категорий «время» и «срок». Классификация по указанному признаку отчетливо закреплена в ГК РФ (ст. 81, 90 (п. 3), 181 (п.1), 208, 228 (п.1), 238 (п. 1), 314 (п.1), 562 (п. 2), 810 (п. 1)).

3. *По степени обязательности* для субъектов правоотношения сроки можно подразделить на:

– *императивные*: это сроки, установленные в законе, которые не могут быть изменены соглашением сторон. К ним, в частности, отно-

сятся: сроки исковой (ст. 196 ГК) и приобретательной давности (ст. 234 ГК), 30-дневный срок для передачи не урегулированных сторонами разногласий по госконтракту на рассмотрение суда (п. 2 ст. 528 ГК РФ), а также претензионные сроки;

– *диспозитивные*: это предусмотренные законом сроки, которые могут быть изменены соглашением сторон. Например, должник обязан исполнить обязательство, определенное моментом востребования, в 7-дневный срок со дня предъявления требования кредитором (ст. 314 ГК). Однако своим соглашением стороны могут предусмотреть немедленное исполнение или более длительный срок;

– *императивно-диспозитивные*: когда в законе указана максимальная или минимальная величина, в пределах которой срок может устанавливаться по соглашению сторон либо по решению суда. Например, максимальный 5-летний срок действия договора коммерческого найма жилого помещения (п. 1 ст. 683 ГК РФ).

Классификация сроков по степени обязательности дает возможность субъектам правоотношений и правоприменителю четко уяснить порядок практического применения норм закона о сроках с целью последующего установления объема принадлежащих субъекту прав и корреспондирующих им обязанностей.

4. По степени определенности сроки подразделяются на:

– *абсолютно-определенные*: такие сроки предусматривают точный момент или период времени, с которым связываются юридические последствия. Например, сроки, обозначенные календарной датой или конкретным отрезком времени. Так, правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью (п. 2 ст. 17 ГК);

– *неопределенные*: это такие сроки, когда временной ориентир для их исчисления вообще не установлен, «хотя и предполагается, что соответствующее правоотношение имеет временные границы»⁴⁷. Таковы, например, сроки пользования имуществом по договорам аренды или безвозмездного пользования, заключенные на неопределенный срок (в ст. 606, 610, 689 ГК РФ указывается на временный характер пользования имуществом);

– *относительно-определенные*: это сроки, которые не определяют путем точного указания на временной отрезок или момент во времени, однако в законе установлен ориентировочный порядок их исчисления. До принятия действующего Гражданского кодекса такая разновидность сроков не выделялась. В ГК РФ они имеют несколько вариантов наименования: «разумный срок» (п. 2 ст. 314, п. 2 ст. 480 ГК РФ), «своевременно» (п. 3 ст. 486 ГК РФ), «немедленно» (п. 1 ст. 227, ст. 366 ГК

⁴⁷ Гражданское право: Учебник Т. 1. / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: Проспект, 2001. С. 304–305.

РФ), «без промедления» (п. 2 ст. 378, п. 1 ст. 518 ГК РФ), «незамедлительно» (п. 1 ст. 503 ГК РФ).

Значение классификации сроков по степени определенности трудно переоценить. Она позволяет формировать механизм точного исчисления сроков, с работой которого напрямую связано наступление либо ненаступление правовых последствий истечения сроков, чаще всего затрагивающих имущественную сферу субъектов правоотношений.

3. По характеру распространения действия сроков на правоотношения можно выделить:

– *общие сроки*: они имеют универсальное значение, «то есть касаются любых субъектов гражданского права и всех однотипных случаев»⁴⁸. Например, общий трехгодичный срок исковой давности (ст. 196 ГК РФ);

– *специальные сроки*: они устанавливаются в порядке исключения для применения к какому-то конкретному виду правоотношений. Например, годичный срок исковой давности по искам к железной дороге (ст. 141 УЖТ РФ). Практические последствия такого деления состоят в невозможности применения к конкретному правоотношению общего срока, если законом установлен для данного правоотношения специальный срок.

6. По взаимному соотношению сроков различной продолжительности сроки подразделяются на:

– *общие*: это сроки большей продолжительности, предполагающие внутреннюю разбивку. Общий срок охватывает собой весь период исполнения обязанности. Таким общим сроком будет, в частности, согласованный сторонами срок поставки, например 2005 г. В пределах общего срока участники гражданского правоотношения могут договориться о частных (промежуточных) сроках выполнения обязательства. Так, в договоре поставки часто оговариваются сроки поставки отдельных партий товаров (периоды поставки), которые конкретизируются в графике поставки (ст. 508 ГК); в договоре подряда могут быть предусмотрены сроки завершения отдельных этапов работы (ст. 708 ГК) и т.д.;

– *частные (промежуточные)*: это периоды более короткой продолжительности, включенные в общий срок (ст. 508 ГК РФ: периоды поставки отдельных партий товаров).

Данная классификация сроков подразумевает, что надлежащим исполнением обязанности со стороны должника будет считаться не только ее исполнение к общему сроку, но и соблюдение установленных сторонами промежуточных сроков.

⁴⁸ См: Гражданское право: Учебник Т. 1. / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: Проспект, 2001. С. 305.

Классификация сроков по этому основанию применима к длящимся правоотношениям. Сроки при этом определяются периодами, а не моментами времени. Следует согласиться с мнением о том, что эта классификация применима только к срокам исполнения обязанностей⁴⁹.

7. По назначению в процессе правового регулирования можно выделить:

– *сроки осуществления прав*: это сроки, в течение которых управомоченное лицо может реализовать заложенные в его субъективном праве возможности. Чаще всего они устанавливаются законом или иными нормативными актами, но могут предусматриваться и соглашением сторон.

Группа сроков осуществления прав включает четыре их подвида: *сроки существования прав, пресекательные сроки, гарантийные сроки, претензионные сроки*;

– *сроки защиты нарушенных прав*: это сроки, в течение которых лицо вправе требовать принудительного осуществления и защиты принадлежащего ему нарушенного права путем обращения в соответствующий юрисдикционный орган. К данной группе относятся сроки исковой давности.

8. По правовым последствиям истечения или наступления срока их можно подразделить на:

– *правообразующие* (например, момент передачи вещи, по общему правилу, определяет момент возникновения права собственности (ст. 223 ГК РФ));

– *правоизменяющие*: истечение или наступление правоизменяющего срока влечет за собой изменение гражданских прав и обязанностей. Например, годичный срок для преобразования общества с ограниченной ответственностью с количеством участников более 50 в акционерное общество, по истечении которого ООО подлежит принудительной ликвидации (ст. 88 ГК РФ);

– *правопрекращающие*: истечение этих сроков приводит к прекращению прав и обязанностей. Например, если кредитор наследодателя не заявит свои претензии в течение 6 месяцев со дня открытия наследства, эти претензии считаются погашенными.

3. Определение и исчисление сроков.

Гражданский кодекс устанавливает порядок и правила определения сроков (гл. 11). Согласно ст. 190 ГК срок может определяться календар-

⁴⁹ Гражданское право: Учебник Т. 1. / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: Проспект, 2001. С. 309.

ной датой, истечением периода времени, указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Периодом срок определяется, если необходимо указать промежуток времени, в пределах которого гражданские права и обязанности должны возникнуть, существовать, изменяться или прекращаться. В этом случае (ст. 190 ГК) срок исчисляется годами, месяцами, неделями, днями, часами, минутами, кварталами, декадами, сутками и т.п. Например, недельный срок может быть установлен в договоре подряда, предусматривающем починку обуви или одежды. Определение периода времени днями часто встречается в отношениях по поставке и перевозке.

Сроки могут определяться указанием на событие, которые неизбежно должны произойти, но участники правоотношения не знают заранее точно даты его наступления. Например, окончание договора пожизненного содержания с иждивением закон связывает со смертью продавца, которая неизбежно наступит, хотя и неизвестно, когда это произойдет. Аналогичное значение в транспортных договорах имеют ссылки на начало или конец навигации, установление санного пути и т.п.

Точное определение начала и окончания срока чрезвычайно важно для его правильного исчисления. В соответствии со ст. 191 ГК течение срока начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало. Например, отгрузка товара по договору поставки, заключенному 15 сентября, должна быть произведена в течение 10 дней с момента его заключения. Это означает, что срок отгрузки начался с 16 сентября, а потому и последним допустимым днем отгрузки следует считать 25 сентября. Следовательно, момент (день), которым определено начало срока, не засчитывается в его продолжительность.

Начало течения срока законодательством может быть определено и иначе. Так, при невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем начале безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения о нем, а если невозможно установить этот месяц – 1 января следующего года.

Что касается правил окончания течения срока, то они различаются в зависимости от используемой единицы времени. Так, срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий по названию месяц и в то же число последнего года срока (т.е. трехгодичный срок, течение которого началось 1 июня 2002 г., истечет 1 июня 2005 г., а не днем раньше). Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока (т.е. трехмесячный срок, течение которого началось 30 апреля, истечет 30-го, а не 31 июля) (ст. 192 ГК). При этом, если последний месяц срока не имеет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца. Эти правила применяются и к сро-

кам, исчисляемым в полугодиях и кварталах (квартал признается равным трем месяцам, а отсчет кварталов ведется с начала года, т.е. началом первого квартала считается 1 января, началом второго – 1 апреля и т.д.). Срок, определенный в полмесяца, исчисляется в днях и равен 15 дням (п. 3 ст. 192). Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока (п. 4 ст. 192 ГК).

Указанные правила исчисления сроков носят императивный характер. Закон предусматривает исключение на случай, когда окончание срока приходится на нерабочий (выходной) день. В этом случае днем окончания срока в соответствии со ст. 193 ГК считается ближайший следующий за ним рабочий день. Например, если договор заключён 7 октября сроком на один месяц, то исполнение, предложенное должником 8 ноября, должно считаться исполненным в срок. Особо регламентирован порядок совершения действий в последний день срока (ст. 194 ГК).

4. Понятие, значение, применение и виды сроков исковой давности

Легальное определение срока исковой давности дано в статье 195 ГК РФ, в которой указано, что «исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено». Исходя из указанной статьи, срок исковой давности имеет следующие признаки:

1. Он предназначен для принудительной защиты права, при этом – не всякой защиты, а лишь судебной путем предъявления иска.

2. Срок исковой давности предназначен лишь для защиты нарушенного права (иск о присуждении) и, следовательно, не предназначен для исков о признании права. По этой причине течение срока давности, например по иску, вытекающему из нарушения одной стороной договора условия об оплате товара (работ, услуг) по частям, начинается в отношении каждой отдельной части со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Срок давности по искам о просроченных повременных платежах (проценты за пользование заемными средствами, арендная плата и т.п.) исчисляется отдельно по каждому просроченному платежу (п. 10 Постановления пленума Верховного Суда РФ и пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12 ноября 2001 г. № 15 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности»⁵⁰).

3. Срок исковой давности применяется судом лишь в отношении того и только того лица, право которого нарушено. По этой причине, в частности, при предъявлении иска ликвидационной комиссией от имени ликвидируемого юридического лица к третьим лицам, имеющим задол-

⁵⁰ Российская газета. 2001. 8 декабря.

женность перед организацией, в интересах которой предъявляется иск, срок исковой давности следует исчислять с того момента, когда о нарушенном праве стало известно обладателю этого права, а не ликвидационной комиссии. По этой же причине в отношении требований юридического лица довод вновь назначенного (избранного) руководителя о том, что он узнал о нарушенном праве возглавляемого им юридического лица лишь со времени своего назначения (избрания), не может служить основанием для изменения начального момента течения срока исковой давности, поскольку в данном случае заявлено требование о защите прав юридического лица, а не прав руководителя как физического лица. Указанное обстоятельство не является основанием и для перерыва течения срока исковой давности (пп. 12 и 13 Постановления пленума Верховного Суда РФ и пленума Высшего арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности»⁵¹).

4. Помимо вышесказанного, следует отметить, что срок исковой давности в силу статьи 3 ГК РФ распространяется лишь на отношения, регулируемые гражданским законодательством, если законодательством не установлено иное. В частности, в силу этого обстоятельства правила ГК РФ не распространяются на сроки давности для взыскания налоговых санкций.

Назначение исковой давности – предоставить потерпевшему строго определенный, но вполне достаточный срок для защиты его права. По истечении исковой давности потерпевший лишается возможности принудительной (судебной) защиты своего права, но само нарушенное право сохраняется. В силу этого сроки исковой давности не являются пресекательными, истечение которых влечет утрату права.

В соответствии с классификацией сроков можно выявить следующие особенности срока исковой давности:

- 1) он может быть установлен лишь законом;
- 2) он является сроком-периодом (периодом времени), а не сроком-моментом;
- 3) он установлен императивно (т.е. обязателен для субъектов правоотношения и не может изменяться по их соглашению – ст. 198 ГК);
- 4) он абсолютно определен, т.е. он позволяет точно установить момент или период времени, с наступлением или истечением которого связываются правовые последствия (в частности, путем указания продолжительности срока с одновременным определением начала течения срока);
- 5) он может быть как общим, так и специальным;

⁵¹ Российская газета. 2001. 8 декабря.

6) он является общим (по отношению к сроку частному, например, сроку, который дается на защиту субъективного гражданского права после приостановления или восстановления срока давности);

7) он является сроком для защиты субъективного гражданского права, что позволяет ему занимать равноправное (наряду со сроками осуществления прав и исполнения обязанностей) положение в системе гражданско-правовых сроков и механизме правореализации. Как справедливо замечает Ю.К. Лебедева, «утверждение о материально-правовой природе института исковой давности базируется именно на выделении их как самостоятельной группы в системе гражданско-правовых сроков при классификации по основополагающему признаку – назначению сроков в процессе правового регулирования»⁵²;

8) он является сроком правопрекращающим (точнее сказать, сроком, прекращающим правомочие на принудительную защиту субъективного гражданского права, что не означает прекращения самого права).

Основные правила *применения* исковой давности установлены в Гражданском кодексе и носят императивный характер. Большое значение для правильного применения норм об исковой давности имеет Постановление пленумов Верховного Суда РФ и Высшего арбитражного суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности».

В соответствии с п. 1 ст. 199 ГК предъявление иска в суд возможно и после истечения давностного срока. Суд не вправе отказать в рассмотрении такого требования, в частности потому, что лишь в результате разбирательства можно установить, истекла ли в действительности исковая давность и не имелось ли обстоятельств, влекущих ее перерыв, приостановление или восстановление. Право требовать судебного разбирательства (право на иск в процессуальном смысле) реализуется заявителем независимо от истечения давностных сроков, а право на получение принудительной защиты прекращается по истечении срока исковой давности.

В соответствии с советским законодательством (ст. 44 ГК РСФСР 1922., ст. 82 ГК РСФСР 1964 г.) суд был обязан рассмотреть вопрос об исковой давности автоматически, независимо от того, ссылался ли ответчик в возражениях против иска на пропуск истцом давностного срока. Гражданское законодательство Российской Федерации не предусматривает права суда по собственной инициативе применять исковую давность, установив в ст.199 ГК императивное правило о применении исковой давности только по заявлению сторон. Иначе говоря, исковая

⁵² Лебедева К.Ю. Классификация сроков в гражданском праве // Журнал российского права. 2001. № 9. С. 18.

давность действует как возражение против иска, которое ответчик вправе выдвигать или не выдвигать. Если ни в отзыве на иск, ни в ходе разбирательства ответчик не ссылается на истечение исковой давности, суд (в том числе и суд второй инстанции) не вправе учитывать истечение исковой давности при вынесении решения.

По общему правилу исковая давность распространяется на все гражданские правоотношения. В виде исключения срок исковой давности не применяется к ряду требований, которые прямо указаны в законе. Так, в ст. 208 ГК указано, что исковая давность не распространяется на требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом; на требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов; на требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина. В последнем случае требования, предъявленные по истечении срока давности, удовлетворяются не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска. Исковая давность не применяется также к требованиям собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (негативный иск). Законом могут быть установлены и иные требования, на которые не распространяется действие исковой давности. «Общий смысл нормы о неприменении исковой давности к нарушениям личных неимущественных и других прав ясен – этим правам предоставляется повышенная правовая защита»⁵³.

Значение сроков исковой давности заключается в следующем:

1. Они способствуют устойчивости правопорядка и стабильности имущественных отношений. Наличие сроков исковой давности побуждает стороны в своевременно заботиться об осуществлении и защите своих и тем самым служит укреплению дисциплины в обороте⁵⁴.

2. Исковая давность призвана содействовать устранению неустойчивости, неопределенности в отношениях между участниками гражданского оборота. При ее отсутствии управомоченное лицо (потерпевший) могло бы сколь угодно долго держать неисправного должника (нарушителя) под угрозой применения государственно-принудительных мер воздействия, не реализуя свой интерес в защите нарушенного права. Кроме того, по истечении длительного периода времени затрудняется собирание доказательств (свидетели могут забыть существенные обстоятельства, документы теряются и т.д.). Таким образом, установление исковой давности, «побуждая сторону к обращению в суд за защитой

⁵³ Гаврилов Э. Об исковой давности // Российская юстиция. 1998. № 2.

⁵⁴ См.: Вороной В. Соотношение исковой и приобретательной давности // Российская юстиция. 2002. № 11.

своего права, одновременно служит и интересам другой стороны, и интересам правопорядка в целом»⁵⁵.

3. Отсутствие исковой давности создавало бы неопределенность и постоянную опасность возникновения негативных последствий для участников правоотношений и не служило бы интересам гражданского оборота в целом. «Введением института исковой давности вообще не имеется в виду кого-то наказывать, для кого-то создавать выгоды. Задача института исковой давности состоит в том, чтобы, не расшатывая правоотношений, не подрывая их прочности, вместе с тем устранить неопределенность правоотношений»⁵⁶.

4. Нельзя сбрасывать со счетов и соображения справедливости. Отсутствие разумных временных ограничений для принудительной защиты гражданских прав ущемляло бы охраняемые законом права и интересы ответчиков и третьих лиц, которые не всегда могут заранее учесть необходимость собирания и сохранения соответствующих доказательств. Кроме того, длительное непредъявление иска истцом обычно свидетельствует о том, что он либо не слишком заинтересован в осуществлении своего права, либо не твердо уверен в обоснованности своих требований.

Виды сроков исковой давности.

Сроки исковой давности могут быть *общими и специальными*. Общий срок исковой давности, равный трем годам (ст. 196 ГК), распространяется на все правоотношения, кроме тех, в отношении которых установлены специальные сроки. Для отдельных требований закон устанавливает специальные сроки исковой давности как сокращенные, так и более длительные по сравнению с общим сроком (п. 1 ст. 197 ГК). Большинство специальных сроков является менее продолжительными, чем общий срок давности, т.е. сокращенными. Сокращенные сроки исковой давности призваны стимулировать скорейшее предъявление иска для правильного разрешения дела. «В частности, в случаях краткой давности имеется в виду возможно скорее внести определенность в отношении лица, обязанного к лицу управомоченному»⁵⁷. ГК РФ предусматривает следующие специальные сроки исковой давности:

1) по требованию о применении последствий недействительности ничтожной сделки – десять лет и начинается со дня, когда началось ее исполнение. Иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влия-

⁵⁵ Гражданское право: Учебник Т. 1. / Под ред. Е. А. Суханова. – М.: Бек, 2002. С. 468–469.

⁵⁶ Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. – М., 1954. С. 150.

⁵⁷ Синайский В.И. Русское гражданское право. – М., 2002. С. 191.

нием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной (ст. 181 ГК);

2) для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, выполненной по договору подряда (кроме зданий и сооружений) – один год (ст. 725 ГК РФ);

3) по требованиям, вытекающим из перевозки груза, – один год с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами (ч. 3 ст. 797 ГК). В последних установлено, что течение исковой давности по требованиям, предъявляемым к перевозчикам, начинается с момента получения ответа на заявленную претензию или по истечении срока, установленного для ответа на нее;

4) по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования, – два года (ст. 966 ГК).

Следует отметить, что в зарубежных правовых системах общие сроки исковой давности, как правило, гораздо более продолжительны и могут исчисляться несколькими десятилетиями (что служит, прежде всего, интересам управомоченных лиц). Например: во Франции – 30 лет – для всех требований, по которым закон не предусматривает более коротких сроков. От 6 месяцев до 10 лет – по искам между коммерсантами и некоммерсантами, возникшими в связи с их торговой деятельностью. В Германии общий срок исковой давности – 30 лет; от 6 месяцев до 2 лет – по искам между коммерсантами; от 6 месяцев до 3–4 лет – по искам из сделок повседневного оборота; 3 года – по искам о возмещении причиненного деликтом вреда. В Великобритании 12 лет – по искам из контрактов за печатью; 6 лет – по искам из неформальных контрактов. В США от 4 до 10 лет – в зависимости от законодательства штата⁵⁸.

В соответствии со ст. 1208 ГК РФ в гражданско-правовых отношениях, осложненных иностранным элементом, исковая давность определяется по праву страны, подлежащему применению к соответствующему отношению. Права и обязанности сторон по внешнеэкономическим сделкам определяются по праву страны, избранному сторонами при совершении сделки или в силу последующего соглашения (п. 3 ст. 1211 ГК РФ). Поэтому сроки и порядок течения исковой давности применяют в зависимости от того, право какой страны было выбрано сторонами сделки. При отсутствии такого соглашения применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, являющаяся продавцом⁵⁹.

⁵⁸ Журнал «Закон». 2000. № 6.

⁵⁹ См.: Кузьмин Г. Кредиторская и дебиторская, задолженность в коммерческих организациях // Бухгалтерское приложение к газете «Экономика и жизнь». 2001. Вып. 43, октябрь.

5. Течение срока исковой давности

Данный вопрос предполагает уяснение следующих положений:

1. Большое значение имеет правильное определение начала течения срока исковой давности. По общему правилу момент начала течения срока исковой давности определяется днем, когда потерпевшее лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК). Изъятия из этого правила устанавливаются только Гражданским кодексом или иными законами. Таким образом, начало течения исковой давности закон связывает, с одной стороны, с объективным моментом, т.е. нарушением субъективного права, а с другой стороны, с субъективным моментом, т.е. моментом, когда управомоченное лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Очевидно, что эти моменты не всегда совпадают, хотя и предполагается, что потерпевший узнает о нарушении своего права в момент его нарушения. Однако если истец докажет, что он узнал и мог узнать о нарушении лишь позднее, предпочтение отдается субъективному моменту.

2. Определение момента нарушения права по искам о защите права собственности и других абсолютных прав не представляет трудностей. В случае, если истец не знал о нарушении своих прав (из-за небрежности, беспечности или вследствие других причин), начало срока исковой давности следует исчислять с того момента, когда он должен был узнать о нарушении своего права.

3. Правила определения начального момента течения исковой давности в обязательственных отношениях более детальны.

Например:

– по обязательствам с точно определенным сроком исполнения исковая давность начинает течь с момента окончания этого срока (п. 2 ст. 200 ГК), ибо о нем заранее осведомлены обе стороны;

– в ряде случаев исковая давность может начать течение с момента появления права требования. Так, согласно пункту первому статьи 23 Международной конвенции о спасании 1989 года⁶⁰, любой иск относительно платы согласно настоящей Конвенции погашается давностью, если судебное или арбитражное производство не начато в течение двух лет. Срок исковой давности исчисляется со дня окончания спасательных операций;

– имеются особенности в определении начального момента течения срока исковой давности по требованиям, возникающим из перевозки

⁶⁰ Международная конвенция о спасании 1989 года (Лондон, 28 апреля 1989 г.). Конвенция вступила в силу для Российской Федерации 25 мая 2000 г. // Собрание законодательства Российской Федерации . 2001. № 3. Ст. 217.

грузов. Согласно п. 3 ст. 797 ГК он начинается с момента, определяемого в транспортных уставах и кодексах;

– применительно к отношениям по поставке товаров пленум Высшего арбитражного суда дал разъяснение, согласно которым для исков, вытекающих из поставки товара ненадлежащего качества, течение исковой давности начинается со дня установления покупателем в надлежащем порядке недостатков о поставленных ему товарах. Для исков покупателей о взыскании убытков течение исковой давности начинается или со дня составления акта (если он составлен своевременно), или с того дня, когда он должен быть составлен⁶¹.

В реальной жизни могут возникнуть такие обстоятельства, которые препятствуют или затрудняют управомоченному лицу предъявление иска в пределах давностного срока. Эти обстоятельства носят различный характер и могут служить основанием для *приостановления, прерыва* или *восстановления* исковой давности.

Сущность *приостановления* течения исковой давности состоит в том, что время, в течение которого действует обстоятельство, препятствующее защите нарушенного права, не засчитывается в установленный законом срок исковой давности. Такие обстоятельства предусмотрены ст. 202 ГК.

1. *Непреодолимая сила*» или форс-мажорные обстоятельства. Закон называет два существенных признака непреодолимой силы: чрезвычайность и непреодолимость при данных условиях. Чтобы то или иное событие могло квалифицироваться как непреодолимая сила, оно должно характеризоваться прежде всего чрезвычайностью, т.е. быть необычным, выпадающим из нормального хода развития и, как правило, непредвидимым заранее явлением. Кроме того, оно должно быть объективно непредотвратимым с помощью наличных при данных условиях технических и иных средств.

2. *Нахождение истреца или ответчика в вооруженных силах, переведенных, на военное положение*, само по себе не исключает предъявление иска, но делает это крайне затруднительным, в силу чего также учитывается законом в качестве приостанавливающего исковую давность обстоятельства. Однако давностный срок не приостанавливается в связи с простым призывом гражданина на службу в вооруженные силы или на военные сборы.

3. *Мораторий* как основание приостановления исковой давности отличается от непреодолимой силы тем, что создает не фактические, а юридические препятствия для предъявления иска. В данном случае компетентный государственный орган в лице Правительства РФ отодвигает срок исполнения обязательств и тем самым «замораживает» на

⁶¹ Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1993. № 2. С. 57.

определенный период существующие права требования на принудительное исполнение обязательства должниками. Мораторий может относиться ко всем обязательствам (общий мораторий) или распространяться лишь на отдельные их виды (частный мораторий).

4. К мораторию близко примыкает *приостановление действия закона или иного правового акта*, регулирующего соответствующее отношение. Решение об этом может быть принято компетентным государственным органом, который, не отменяя нормативного акта, блокирует его действие на период существования определенных, как правило, чрезвычайных обстоятельств. Примером приостановления действия нормативного акта может служить приостановление на 1993 г. действия п. 3 ст. 30 Закона о собственности РФ, согласно которому государство должно было нести имущественную ответственность за ущерб, причиненный собственнику преступлением⁶². В связи с введением в действие части первой ГК данная норма, как и весь названный Закон, утратили силу.

Необходимо подчеркнуть, что любое из названных оснований приостанавливает течение общего срока исковой давности только при условии, что оно возникло либо продолжало существовать в последние шесть месяцев срока давности (п. 2 ст. 202 ГК). В ином случае они не влияют на его течение, ибо после окончания их действия у управомоченного лица остается достаточно времени для предъявления иска. После прекращения действия обстоятельств, приостановивших давность, ее течение продолжается на оставшийся период. Однако в интересах управомоченного лица исковая давность в этих случаях всегда удлиняется либо до шести месяцев, либо на срок самой давности, если она является сокращенной до шести и менее месяцев (п. 3 ст. 202 ГК).

Особым случаем приостановления исковой давности закон называет оставление предъявленного в суде иска без рассмотрения (ст. 204 ГК). Приостановление исковой давности здесь происходит независимо от времени предъявления оставленного без рассмотрения иска, а ее течение после оставления иска без рассмотрения продолжается в общем порядке. Никакого удлинения давностных сроков при этом не происходит, за исключением случаев оставления без рассмотрения гражданского иска, предъявленного в уголовном процессе (где имеется возможность удлинения давностного срока до шести месяцев).

От приостановления течения срока исковой давности следует отличать *перерыв* в течение срока, основания которого указаны в ст. 204 ГК:

- 1) предъявление иска в установленном законом порядке,
- 2) совершение действий обязанным лицом, которые свидетельствуют о признании им долга (например частичная уплата долга).

⁶² ВВС РФ. 1993. № 22. Ст. 794; САПП РФ. 1993. № 52. Ст. 5076.

После перерыва исковой давности давностный срок начинает течь заново, а время, истекшее до перерыва, в новый срок не засчитывается (ч. 2 ст. 203 ГК). Если приостановление исковой давности вызывается, как правило, независимыми от воли заинтересованных лиц событиями длящегося характера, то перерыв исковой давности закон связывает с волевыми действиями истца или ответчика. Этим перерыв исковой давности отличается от ее приостановления.

В случае пропуска срока исковой давности без уважительных причин суд может отказать в удовлетворении иска в связи с пропуском срока исковой давности. Предполагается, что истец пропустил срок исковой давности без уважительных причин, если он не докажет, что этот срок пропущен им по уважительной причине.

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца, срок исковой давности восстанавливается, а нарушенное право подлежит защите (ст. 205 ГК). Указанные обстоятельства должны иметь место в последние шесть месяцев течения срока исковой давности.

Восстановление исковой давности рассматривается законом как исключительная мера, которая может применяться лишь при наличии ряда обстоятельств.

Во-первых, причина пропуска исковой давности может быть признана судом уважительной только тогда, когда она связана с личностью истца, в частности его тяжелой болезнью, беспомощным состоянием, неграмотностью и т.п.

Во-вторых, вопрос о восстановлении исковой давности может ставиться лишь потерпевшим – гражданином.

На вопрос о том, распространяется ли ст. 205 ГК РФ на предпринимательские отношения, в качестве одной из сторон которых выступает гражданин – предприниматель, пленумы Верховного Суда и Высшего арбитражного суда в Постановлении от 28.02.1995 года № 2/1 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой ГК РФ»⁶³, дали отрицательный ответ, полагая, что срок исковой давности, пропущенный гражданином – предпринимателем по требованиям, связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, не подлежит восстановлению независимо от причин его пропуска⁶⁴.

В-третьих, причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или ме-

⁶³ Вестник Высшего арбитражного суда Российской Федерации. 1995. № 5.

⁶⁴ См.: Яковлев В. Гражданский кодекс РФ и судебная практика // Право и экономика, 1998. № 1. С. 42.

нее шести месяцев – в течение срока давности. При этом оценка уважительности (неуважительности) причин пропуска срока исковой давности определяется судом.

Контрольные вопросы

1. Понятие сроков в гражданском праве как особого вида юридических фактов.
2. Значение сроков в гражданском праве.
3. Виды сроков:
 - по основаниям установления,
 - по способу исчисления,
 - по степени обязательности,
 - по степени определенности,
 - по характеру распространения действия сроков на правоотношения,
 - по взаимному соотношению сроков различной продолжительности,
 - по назначению в процессе правового регулирования,
 - по правовым последствиям истечения или наступления срока.
4. Способы определения сроков.
5. Правила об истечении сроков.
6. Понятие срока исковой давности, его значение.
7. Особенности срока исковой давности.
8. Виды сроков исковой давности.
9. Определение начала течения и момента истечения срока исковой давности.
10. Приостановление течения исковой давности: основания, последствия их отпадения.
11. Перерыв течения срока исковой давности: основания, последствия их отпадения.
12. Восстановление сроков исковой давности: основания, пределы.
13. Пределы применения исковой давности.

Тема 5. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Понятие и принципы осуществления субъективных гражданских прав и исполнения субъективных гражданских обязанностей.

2. Пределы осуществления гражданских прав. Злоупотребление правом.

3. Понятие и содержание права на защиту, способы защиты.

4. Формы защиты гражданских прав.

1. Понятие и принципы осуществления гражданских прав и исполнения субъективных гражданских обязанностей

Всякое право, в том числе и субъективное гражданское право, имеет социальную ценность, если оно осуществимо, т.е. «если в итоге интенсивного использования правовых средств наступит запрограммированный, ожидаемый эффект»⁶⁵. *Осуществление субъективного гражданского права – это реализация управомоченным лицом возможностей (правомочий), заключенных в содержании данного права.* Это правильное понятие осуществления гражданских прав, но оно сформулировано на очень высоком уровне обобщения, поэтому не отражает всех его характеристик. Осуществление гражданских прав находится в системе различных гражданско-правовых явлений, поэтому его всестороннее исследование предполагает выявление его соотношения с ними.

1. Приведенное выше определение уже предполагает выяснение соотношения между содержанием субъективного гражданского права и его осуществлением, которое состоит в следующем.

1. Всякое субъективное право представляет собой определенную меру возможного поведения управомоченного лица. Осуществление же субъективного права есть реализация этих возможностей. Из этого следует, что различие между содержанием субъективного права и его осуществлением состоит, прежде всего, в том, что содержание субъективного права включает в себя лишь возможное поведение управомоченного лица, тогда как осуществление этого права есть совершение реальных, конкретных действий, связанных с превращением возможности в действительность. Это значит, что соотношение между поведением, составляющим содержание субъективного права, и поведением, состав-

⁶⁵ Алексеев С.С. Теория права. – М., 1995. С. 161.

ляющим содержание осуществления права, представляется, прежде всего, как соотношение между возможностью и действительностью.

2. Субъективное гражданское право может возникать как помимо воли управомоченного лица (например, легальное определение содержания субъективного права собственности, как права владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом в пределах, установленных законом – п. 1–2 ст. 210 ГК РФ), так и в результате волевых действий (например, субъективные гражданские права, предусмотренные в договорах). Процесс осуществления гражданских прав всегда имеет волевой характер, всегда зависит от воли управомоченного лица.

3. Смещение понятий субъективного гражданского права и осуществления субъективного гражданского права приводит к ошибкам, связанным с отождествлением пределов субъективного гражданского права и пределов осуществления субъективного гражданского права. Так, например, В. Емельянов пишет: «Несколько ограничений субъективных гражданских прав законодатель счел целесообразным поместить в общие положения ГК (непосредственно за статьей, закрепляющей принцип диспозитивности) и назвал их пределами осуществления гражданских прав»⁶⁶. Нельзя не видеть, что в ст. 10 ГК РФ речь идет не об ограничениях субъективных гражданских прав, а о пределах их осуществления. Это вытекает не только из названия самой статьи, но и из толкования ее содержания. Что касается ограничения гражданских прав, то об этом речь идет в другой статье ГК РФ (ст. 1). При этом для применения такого института, как ограничение гражданских прав, предусмотрены свои основания и порядок.

4. Не следует также смешивать отказ от осуществления права и отказ от права. Согласно п. 2 ст. 9 ГК РФ отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет за собой прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом. Из этой нормы следует, что лицо не только свободно в активном использовании прав, но и имеет возможность воздерживаться от их реализации, если по каким-либо причинам оно заинтересовано в этом. Данная норма подчеркивает, что на управомоченных лиц не возложена обязанность осуществлять принадлежащие им права. Это качество отличает гражданские права от субъективных прав иного рода, например должностных полномочий – прав, которые должностные лица не только могут, но и обязаны осуществлять. Отказ от осуществления права, о котором говорится в ст. 9 ГК РФ, – это не отказ от права, а отказ от его

⁶⁶ Емельянов В. Пределы осуществления гражданских прав // Российская юстиция. 1999. № 6. С. 9.

реализации. Совершение действий, от реализации которых субъект отказывается, остается дозволенным.

В ст. 9 ГК РФ также предусмотрено, что в указанных в законе случаях отказ от осуществления прав влечет за собой их прекращение. Необходимость таких исключений из общего правила обусловлена важностью некоторых объектов гражданских прав для других лиц или для общества в целом. Таким случаем, например, может быть неиспользование субъектом права в течение установленного законом срока земельного участка, предназначенного для сельскохозяйственного производства либо жилищного или иного строительства (ст.284 в гл.17 ГК РФ)⁶⁷.

5. Осуществление субъективных гражданских прав неразрывно взаимосвязано с исполнением гражданских обязанностей. Как было отмечено, гражданские обязанности бывают двух типов: пассивного и активного. Формой исполнения обязанности пассивного типа является соблюдение этих обязанностей путем воздержания от запрещенных действий. Формой исполнения обязанностей активного типа является совершение обязанным субъектом определенных действий, которые составляют содержание его обязанности.

При осуществлении абсолютного субъективного гражданского права доминирующее значение имеет деятельность самого управомоченного субъекта по реализации возможностей, заключенных в содержании данного права. При этом соблюдение запретов третьими лицами выступает юридической гарантией осуществимости абсолютного субъективного права. Как отмечал В.П. Грибанов, «юридическая обязанность в гражданском праве есть прежде всего одна из важнейших правовых гарантий реального осуществления субъективных гражданских прав»⁶⁸.

Относительное субъективное право фактически реализуется при совершении обязанным лицом действий по передаче имущества, выполнению работ и оказанию услуги, созданию произведения и т.п.

6. Как правило, граждане и юридические лица осуществляют свои субъективные гражданские права самостоятельно. Определенная часть гражданских прав может быть осуществлена только лично их носителями (например выдача доверенности, составление завещания и т.п.). За исключением перечисленных и им подобным случаям закон разрешает

⁶⁷ ФЗ РФ от 16 апреля 2001 г. № 45-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации и Федеральный закон «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2001. № 17. Ст. 1644.

⁶⁸ Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. – М., 1992. С. 32.

гражданам и юридическим лицам осуществлять права через представителя.

7. Реальность осуществления гражданских прав зависит от уровня развития экономических, политических и организационных гарантий, под которыми в первую очередь понимаются способности экономической, политической и правовой систем общества обеспечить наиболее полным образом интересы и потребности граждан и организаций, создать предпосылки для творческой, свободной и инициативной деятельности. Из этого следует, что упрочение гарантий осуществимости субъективных гражданских прав происходит в результате взаимодействия многих факторов, и в первую очередь таких, как создание цивилизованной экономической системы, совершенствование функций государственно-политических образований, обеспечивающих общественную стабильность и механизм учета интересов всех членов общества, принятие и применение правовых институтов, максимально расширяющих возможности субъектов в гражданском обороте и в сфере духовного творчества, формирование высокой правовой культуры общества.

Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей основываются на определенных принципах, под которыми понимаются закрепленные в нормах гражданского права руководящие положения, определяющие наиболее общие требования к субъектам в процессе осуществления ими своих гражданских прав и исполнения обязанностей.

1. Важнейшее общее начало, синхронизирующее действие сложного социально-экономического механизма осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей, заключено в принципе законности. В соответствии с этим принципом субъекты должны соблюдать законодательно установленный порядок осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей и использовать при этом допускаемые способы и средства.

2. Законность осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей предполагает его подчиненность правилам деловой (профессиональной) этики и нравственным принципам общества. Следует отметить, что критерий соответствия осуществления гражданских прав основам нравственности однороден трудно определяемому критерию «добрых нравов». Последний применяется в правовых системах длительное время, ведя свое начало от римского права, но до настоящего времени остается одним из самых спорных в юридической науке⁶⁹. Оценка деятельности субъектов через характеристики деловой (профессиональной) этики и нравственных устоев, помимо характеристики деловых и мо-

⁶⁹ См: Бартошек М. Римское право. Понятие, термины, определения. – М., 1989. С. 131–132.

ральных качеств субъектов, может в случаях, указанных в законе, иметь правовое значение. Например, нарушение нравственных принципов, создающее невозможность совместного проживания членов семьи с нарушителем, может служить основанием для его выселения из занимаемого им жилого помещения.

3. Оценка действий по осуществлению гражданских прав и исполнению обязанностей через призму нравственности не исключает самостоятельности принципа разумности и добросовестности субъектов при осуществлении ими субъективных прав и исполнении обязанностей. Данный принцип формулируется через указание на то, что в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность предполагается (ст. 10 ГК РФ). Без опровержения данной презумпции в установленном законом порядке нельзя требовать возложения на субъектов каких-либо неблагоприятных правовых последствий: возмещения убытков, взыскания неустойки и т.п.

В отдельных случаях в законе описываются конкретные устоявшиеся составы недобросовестных и неразумных действий, представляющих собой конкретные гражданские правонарушения. Таковыми, например, в сфере предпринимательской деятельности являются любые действия, подпадающие под признаки недобросовестной конкуренции. К недобросовестной конкуренции относятся различные действия субъекта предпринимательской деятельности, в том числе указанные в ст. 10 Закона «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках». Однако в абсолютном большинстве случаев в законе не описываются конкретные составы недобросовестных и неразумных действий. Поэтому представляется чрезвычайно актуальной разработка таких категорий, как «добросовестность» и «разумность». На легальном уровне эти понятия пока не определяются. В доктрине данная проблема обсуждается, высказываются различные суждения. Заслуживает внимания суждение, автор которого отмечает, что «в отличие от добросовестности, являющейся характеристикой совести человека, отягощенной или не отягощенной знанием о возможном причинении вреда другому лицу, разумность характеризует объективную сторону его действий. Дело в том, что, оценивая разумность действий, мы не рассматриваем интеллектуальный или волевой элемент реальных действий конкретного субъекта. В этом случае проверяется возможность совершения определенных действий не конкретным лицом, а средним человеком. Мы говорим, что нормальный человек, желая совершить определенное действие (осуществить право или исполнить обязанность), был способен сделать это в конкретных условиях. При этом не имеет

значения, знал ли конкретный субъект о последствиях своих действий, желал или не желал их наступления. Существенным является лишь то, что нормальный (средний) человек мог совершить в данной ситуации определенные действия. Таким образом, разумность характеризует нравственные или волевые качества лица опосредованно, через сравнение его поведения с возможным поведением среднего человека»⁷⁰.

4. Принципы законности, добросовестности и разумного осуществления гражданских прав тесно взаимосвязаны с принципом солидарности интересов и делового сотрудничества субъектов. Выражается этот принцип в том, что, во-первых, осуществление гражданских прав управомоченным лицом не должно нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц (ст.209 п.3 ГК). Во-вторых, субъекты, осуществляя свои права и исполняя обязанности, должны содействовать друг другу с целью достижения интересующего их результата. Такого прямого закрепления в ГК данное положение в отличие от предыдущего не нашло, но оно присутствует в гражданском праве и проявляется во многих нормах гражданского права. Например, подрядчик обязан использовать предоставленный заказчиком материал экономно и расчетливо (п.1 ст. 713 ГК); предупредить заказчика о непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материалов (п. 1 ст. 716 ГК); поверенный вправе отступить от указаний доверителя, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя (п. 2 ст. 973 ГК) и др. В-третьих, если в результате виновных действий обязанных лиц у управомоченных субъектов могут возникнуть убытки, то управомоченные субъекты должны предпринимать меры, предотвращающие возможность возникновения убытков или уменьшение их.

Практическая реализация принципа солидарности интересов и делового сотрудничества субъектов гражданских правоотношений в их действиях по осуществлению гражданских прав и исполнению обязанностей означает достижение ими благодаря взаимодействию на основе этого принципа социально-экономического результата, в наибольшей степени соответствующего законным интересам каждого из них.

5. Процесс осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей подчинен также принципу осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей в соответствии с их назначением. Действие данного принципа весьма своеобразно и заключается в установлении социальных и юридических пределов осуществления гражданских прав и определения юридических последствий выхода субъектов за эти пределы.

⁷⁰ Емельянов В.И. Понятие «разумность» в гражданском праве России // Вестник ВАС. 2002. № 10. С. 102–103.

2. Пределы осуществления гражданских прав. Злоупотребление правом

Гражданское законодательство предоставляет управомоченным субъектам необходимую свободу поведения, которая обеспечивает превращение возможностей, составляющих содержание субъективного права, в действительность. В то же время как само субъективное право по содержанию, так и та свобода, которая гарантируется законом в целях реального осуществления права управомоченным лицом, не могут быть безграничными. «Всякое субъективное право, будучи мерой возможного поведения управомоченного лица, имеет определенные границы как по содержанию, так и по характеру его осуществления. Границы эти могут быть большими или меньшими, но они существуют всегда. Границы есть неотъемлемое свойство всякого субъективного права, ибо при отсутствии таких границ право превращается в свою противоположность – в произвол и тем самым вообще перестает быть правом»⁷¹.

Пределы осуществления гражданских прав – это законодательно очерченные границы деятельности управомоченных лиц по реализации возможностей, составляющих содержание субъективного гражданского права. Границы процесса реализации (осуществления) субъективного гражданского права определяются по-разному.

1. Эти границы определяются, прежде всего, определенным субъектным составом: управомоченным лицом, его представителями, в ряде случаев иными лицами и органами, действующими в интересах управомоченного лица. Границы по субъектному составу определяются рамками гражданской дееспособности субъектов гражданского права.

2. Законодательство устанавливает в необходимых случаях сроки осуществления гражданских прав. Эти сроки определяют временные пределы (границы) осуществления того или иного субъективного гражданского права. В ряде случаев временные пределы осуществления права характеризуют также и временные пределы существования самого права (но не всегда). Например, если покупатель не использовал гарантийный срок для заявления требования о качестве проданной вещи, то впоследствии ему будет отказано в удовлетворении требования об устранении недостатков вещи или ее замене. Как пишет В.П. Грибанов: «Очевидно при этом, что заявление такого требования после истечения указанного срока осуществления права следует признать выходом управомоченного лица за временные границы осуществления права. Это объясняется тем, что гарантийный срок есть не только срок осуществ-

⁷¹ Грибанов. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. – М., 1992. С. 83.

ления права требовать устранения недостатков в купленной вещи или ее замены, но и срок существования самого этого права. Заявление названного требования за пределами гарантийного срока есть, следовательно, не только выход за временные границы осуществления этого права, но и выход за пределы самого права, т.е. действие, вообще не основанное в данном случае ни на каком праве»⁷².

3. Пределы осуществления субъективных гражданских прав могут определяться правилами о недопустимости или допустимости тех или иных способов осуществления. Так, запрещается использование предпринимателями методов недобросовестной конкуренции; запрещается бесхозяйственное обращение с принадлежащими гражданину на праве собственности имуществом, имеющим значительную историческую, научную, художественную или иную культурную ценность; запрещается жестокое обращение с животными и др. Эти запреты однородны с запретами, устанавливающими недопустимость нарушения формы и процедуры осуществления субъективных гражданских прав. Например, запрещается отчуждение имущества граждан, находящегося в общей долевой собственности с нарушением права преимущественной покупки.

4. Границы осуществления субъективных гражданских прав выражаются также в том, что управомоченным лицам предоставляются определенные законом формы и средства защиты.

5. Пределы осуществления гражданских прав также ограничиваются запретами использовать субъективные гражданские права для социально вредных целей. Наиболее ярко это проявляется в запрете сделок, противоречащих основам правопорядка и нравственности, посягающих на публичные интересы. Другим примером такого способа определения пределов осуществления гражданского права является ст. 51 Закона «О средствах массовой информации». В ней запрещается использование установленных указанным законом прав журналиста в целях сокрытия или фальсификации общественно значимых сведений, распространения слухов под видом достоверных сообщений, сбора информации в пользу постороннего лица или организации, не являющейся средством массовой информации. Запрещается использовать право журналиста на распространение информации с целью опорочить гражданина или отдельные категории граждан исключительно по признакам пола, возраста, расовой или национальной принадлежности, языка, отношения к религии, профессии, места жительства и работы, а также в связи с их политическими убеждениями.

⁷² Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. – М., 1992. С. 12.

Какова бы ни была степень детализации и конкретизации запретов, они не могут исчерпать всех возможных проявлений социально неприемлимых способов, средств и целей осуществления субъективных гражданских прав. В связи с этим принципиальное правило о необходимости осуществления гражданских прав в соответствии с их социальным назначением дополняется запретом осуществления субъективных гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребления правом в иных формах (п. 1 ст. 10 ГК). Как гражданско-правовая категория «злоупотребление правом» не было известно законодательству советского периода, однако в этот период в этом направлении имели место научные разработки⁷³.

Категория «злоупотребление правом» введена в современное российское гражданское законодательство (ст.10 ГК РФ). Однако нельзя признать, что все вопросы, связанные с содержанием данного понятия, его применением, получили в законодательстве достаточно полную регламентацию. Следует также отметить, что и судебная практика по делам о злоупотреблении правом весьма скудна. При этом примеры из нее, приводимые одними авторами, признаются неудачными другими. В научной литературе рассматриваются различные проблемы, связанные с институтом «злоупотребление правом»⁷⁴.

1. О юридической природе злоупотребления правом в настоящее время доминирующей является точка зрения о том, что злоупотребление правом есть особый тип гражданского правонарушения, хотя следует отметить, что во все времена находились как сторонники, так и противники признания злоупотребления правом в качестве особого правонарушения. Признание злоупотребления правом в качестве гражданского правонарушения основывается на посылке, что критерием оценки правомерности

⁷³ См.: Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. 1992; Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. – М. 1981; Братусь С.Н. О пределах осуществления гражданских прав // Правоведение. 1967. № 3; Иоффе О.С., Грибанов В.П. Пределы осуществления субъективных гражданских прав // Советское государство и право. 1964. № 7; Рясенцев В.А. Условия и юридические последствия отказа в защите гражданских прав // Советская юстиция. 1962. № 9 и др.

⁷⁴ См.: Емельянов В. Пределы осуществления гражданских прав // Российская юстиция. 1999. № 6; Емельянов В.И. Разумность, добросовестность, злоупотребление гражданскими правами. – М.: «Лекс-Книга», 2002; Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. – М.: БЕК. 1995; Кораблева М.С. Защита гражданских прав; новые аспекты // Актуальные проблемы гражданского права. – М.: Статут. 1998; Скловский К. О применении норм о злоупотреблении правом в судебной практике // Вестник ВАС. 2001, № 2 и др.

(неправомерности) поведения субъектов при отсутствии конкретных норм могут служить нормы, закрепляющие общие принципы.

Представляется, что такая посылка корректна и имеет легальную основу. В обоснование данной позиции приводятся следующие доводы:

В п. 1 ст. 8 ГК РФ указано, что гражданские права и обязанности могут возникать из оснований, хотя и не предусмотренных законом, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождающие гражданские права и обязанности. Ст. 6 ГК РФ допускает применение аналогии права исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований разумности, добросовестности и справедливости. Нельзя не видеть, что законодатель предписывает в указанных случаях использовать общие начала и смысл гражданского законодательства, что есть не что иное, как принципы гражданского права. В то же время судебные инстанции указывают, что «в мотивировочной части соответствующего решения должны быть указаны основания квалификации действий истца как злоупотребление правом»⁷⁵.

2. О формах злоупотребления правом. Следует заметить, что вопрос о разграничении злоупотребления правом на виды и о критериях такого разграничения не относится к числу бесспорных⁷⁶. Теоретический и практический интерес представляет классификация злоупотреблений правом на два вида: а) злоупотребление правом, совершенное в форме действия, осуществленного исключительно с намерением причинить вред другому лицу (шикана); б) злоупотребление правом, совершенное без намерения причинить вред, но объективно причиняющее вред другому лицу.

Определение шиканы заимствовано из Германского гражданского уложения и воспроизводит его дословно. Толкование ст. 10 ГК РФ позволяет говорить о том, что злоупотребление правом в форме шиканы – это правонарушение, совершенное субъектом с прямым умыслом причинить вред другому лицу. Злоупотребление правом, совершенное без намерения причинить вред, но объективно причинившее вред другому лицу, отличается от шиканы тем, что оно совершается лицом не по прямому умыслу. Ряд случаев злоупотребления правом напрямую описывается в ГК РФ. В других случаях в ГК устанавливается запрет на злоупотребление правом без описания конкретного состава злоупотребле-

⁷⁵ См. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС. 1996, № 9.

⁷⁶ Анализ мнений приведен в указанной работе Грибанова В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. С. 29–35.

ния правом. Можно согласиться с мнением о том, что необходимо выделить пока на уровне теории права те объективные и субъективные признаки, которые позволили бы вычленить в той или иной правовой ситуации состав такого специфического гражданского правонарушения, как злоупотребление правом. Без научных разработок в этом направлении легальное закрепление таких признаков невозможно.

За совершение действий, являющихся злоупотреблением правом, могут быть установлены и конкретные санкции, как это, например, сделано в антимонопольном законодательстве за случаи злоупотребления доминирующим положением на рынке. При отсутствии конкретных санкций за тот или иной вид злоупотребления правом применяется относительно- определенная санкция в виде отказа в защите гражданских прав, предусмотренная п.2 ст. 10 ГК РФ. Она имеет конкретные формы проявления: отказ в конкретном способе защиты; лишение правомочия на результат, достигнутый путем недозволенного осуществления права; лишение субъективного права в целом; возложение обязанностей по возмещению убытков и т.п.⁷⁷

3. Понятие и содержание права на защиту, способы защиты

Всякое право, в том числе и любое субъективное гражданское право, имеет для субъекта реальное значение, если оно может быть защищено как действиями самого управомоченного лица, так и действиями государственных и иных уполномоченных органов.

В юридической науке сложились две точки зрения на право на защиту. Согласно одной из них – право на защиту является элементом (правомочием), входящим в содержание всякого субъективного гражданского права. Согласно второй – право на защиту является самостоятельным субъективным правом. Представляется более правильной первая точка зрения с учетом аргументов, приведенных в ее обоснование:

во-первых, право на защиту не может иметь самостоятельного значения, так как при этом отсутствует благо, для защиты которого оно существует;

во-вторых, без защиты немислимо существование любого права; само право не может быть признано правом, если его нельзя защитить.

Исходя из вышеизложенного право на защиту следует рассматривать как неотъемлемое правомочие, составляющее один из элементов содержания субъективного гражданского права. Исходя из этой пози-

⁷⁷ См.: Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. С. 98–100.

ции, как отмечалось ранее, в структуре субъективного гражданского права на самом высоком уровне обобщения будут присутствовать три элемента: правомочие на собственные действия, правомочие требования определенного поведения от обязанных лиц и правомочие притязания, т.е. право на защиту. При этом порядок и пределы применения конкретного способа защиты гражданского права зависят от содержания защищаемого права и характера его нарушения, что также свидетельствует о непосредственной связи природы защищаемого права и правомочия на защиту, о том, что право на защиту не существует само по себе.

Содержание права на защиту, т.е. возможности управомоченного субъекта, определяется комплексом норм гражданского материального и процессуального права, которые устанавливают: а) само содержание правоохранительной меры; б) основания ее применения; в) круг субъектов, уполномоченных на ее применение; г) процессуальный и процедурный порядок ее применения; д) материально-правовые и процессуальные права субъектов, по отношению к которым применяется данная мера.

Сама закрепленная или санкционированная законом правоохранительная мера, посредством которой производится устранение нарушения права, его последствий и воздействие на правонарушителя, в науке гражданского права называется способом защиты гражданского права.

Характеризуя способы защиты гражданских прав, следует отметить следующее:

1. Перечень конкретных способов защиты гражданских прав содержится, как правило, в гражданском законодательстве. В ст. 12 ГК РФ дан перечень способов защиты гражданских прав, который не является закрытым. Однако иные способы защиты, не предусмотренные в ст. 12 ГК, могут быть предусмотрены как в ГК (например ст. 395 ГК РФ), так и в других законах.

2. Содержание каждого из указанных способов защиты и порядок его применения конкретизируются в других нормах общей части гражданского права, а также в нормах, относящихся к институтам сделок, вещных прав, обязательственного права, права интеллектуальной собственности.

3. Пределы применения конкретного способа защиты гражданского права зависят от содержания защищаемого субъективного права и характера его нарушения. Этому правилу не противоречит то обстоятельство, что в гражданском праве нередки случаи, когда одновременно применяются несколько различных способов защиты гражданских прав. Например, реституция может применяться одновременно с механизмом обязательства из неосновательного обогащения; удержание вещи, являющееся мерой оперативного воздействия, может иметь место одно-

временно с гражданско-правовой ответственностью. При этом нетрудно увидеть, что каждый из приведенных способов защиты опирается на собственное основание. Реституция основывается на факте недействительности сделки; применение правил, связанных с неосновательным обогащением, опирается на факт неосновательного приобретения чужого имущества.

4. Способы защиты гражданских прав, допускаемые законом, отличаются друг от друга по юридическому и материальному содержанию, формам и основаниям применения. По этим признакам различают:

а) фактические действия управомоченных субъектов, носящие признаки самозащиты гражданских прав;

б) меры оперативного воздействия на нарушителей гражданских прав, которые носят юридический характер, но применяются самим управомоченным лицом;

в) меры правоохранительного характера, применяемые к нарушителям гражданских прав компетентными государственными или иным органами.

4. Формы защиты гражданских прав

Каждый способ защиты гражданского права может применяться в определенном процессуальном или процедурном порядке. *Этот порядок именуется формой защиты гражданского права.* В науке гражданского права различают *юрисдикционную и неюрисдикционную* формы защиты права⁷⁸. Несомненно, что такая терминологическая градация форм защиты носит условный характер, но она весьма удобна для практического разграничения форм защиты и их более глубокого анализа.

Юрисдикционная форма защиты означает возможность защиты гражданских прав в судебном или административном, т.е. в принудительном порядке. Хотя обеспечительную сторону права нельзя сводить только к применению мер государственного принуждения, следует признать, что возможность подключения управомоченным лицом к реализации своего субъективного гражданского права аппарата государственного принуждения – важное условие реальности и гарантированности прав граждан и организаций.

Характеризуя юрисдикционную форму защиты гражданских прав, можно отметить следующее:

1. Судебная форма защиты гражданских прав наиболее полно соответствует принципу равенства участников гражданских правоотноше-

⁷⁸ См.: Гражданское право. Учебник. Ч 1. / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. С. 242–243.

ний. Судебный порядок защиты гражданских прав входит в систему принципов гражданского права, который закреплен в Конституции. Этим определяется особое значение данной формы защиты гражданских прав. В соответствии с п. 1 ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный или третейский суд.

2. Особую остроту проблема судебной защиты гражданских прав приобрела в связи с применением конфискации. Статья 243 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, допускает безвозмездное изъятие у собственника имущества (конфискацию) как по решению суда, так и в административном порядке. В то же время согласно Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества без решения суда (п.3 ст.35). Нельзя не видеть, что Конституция не допускает возможности изъятия имущества у собственника иначе как по решению суда.

Анализируя эти нормы, некоторые авторы приходят к выводу о том, что «изъятие имущества без суда в данном случае не противоречит Конституции, поскольку формула ст. 35 «по решению суда» означает, что у собственника должна быть возможность обжаловать любой акт о лишении имущества в суде»⁷⁹. Сторонники другой точки зрения полагают, что «запрет изъятия имущества у собственника иначе как по решению суда (если иное не установлено законом, принятым после вступления Конституции в силу) должен быть распространен и на отношения, регулируемые не только гражданским правом»⁸⁰. Нельзя не заметить, что применительно к отношениям, регулируемым гражданским правом, авторы обеих суждений единодушны в том, что изъятие имущества у собственника возможно не только по решению суда, что вряд ли можно признать соответствующим ст. 35 Конституции.

Меры государственного принуждения, применяемые компетентными государственными органами, условно можно разделить на две группы.

1. Меры государственного принуждения, не обладающие признаками гражданско-правовой ответственности, которые можно разделить на следующие подвиды:

1) меры превентивного (предупредительного) характера. Их цель – непосредственное предупреждение возникновения возможных правонарушений либо их устранение лицами, допустившими не соответствующую

⁷⁹ Гаджиев Г. Конституционные гарантии предпринимательской деятельности // Хозяйство и право. 1995, № 8. С. 28–29.

⁸⁰ Кочура В. Изъятие имущества у собственника без решения суда // Хозяйство и право. 1996, № 8. С. 84.

щее требованиям закон поведения (например, опасность причинения вреда в будущем может явиться основанием для применения такого способа защиты права, как запрещение деятельности, создающей такую опасность – п.1 ст.1065 ГК), признание права собственности, признание авторства и т.п.;

– меры, которые, с одной стороны, пресекают уже возникшее нарушение, а с другой – устраняют возможность возникновения нарушений в будущем. Например, согласно ст. 13 ГК ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления (а в случаях, предусмотренных законом, также и нормативный акт), не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, может быть признан судом недействительным.

От признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления необходимо отличать такую меру защиты гражданского права, как неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления. В обоих случаях суд оценивает акты на их соответствие закону. Вместе с тем есть и отличия. При признании недействительными таких актов предметом судебного спора является требование о признании таких актов недействительным. При использовании же способа защиты в виде неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону, предметом спора является конкретное материально-правовое требование о взыскании долга, выплате процентов и т.п., в качестве правового основания которого указывается такой акт. В этом случае, обнаружив противоречие акта соответствующего публичного органа власти требованиям закона, суд принимает решение не применять данный акт при решении вопроса о судьбе спорного материально-правового требования;

2) государственно-принудительные меры регулятивного характера. Основная особенность этих мер заключается в том, что они принимаются компетентными государственными органами при разрешении гражданско-правовых споров, причем обычно тогда, когда стороны сами не в состоянии урегулировать возникший между ними конфликт. При этом речь может и не идти о каком-либо правонарушении, хотя нередко споры такого рода возникают в связи с неправильным поведением того или иного участника правоотношения. В данном подвиде принудительных мер, не обладающих признаками гражданско-правовой ответственности, можно выделить следующие группы: а) меры, направленные на устранение разногласий между участниками гражданских правоотношений, возникших при определенных обстоятельствах (например, определение

судом долей в праве общей собственности, либо реальный раздел имущества: меры указанной группы по существу есть частное проявление такого способа защиты, как прекращение или изменение гражданского правоотношения); б) меры, направленные на восстановление имущественной сферы потерпевшей стороны, к ним можно отнести виндикационный иск, негаторный иск и др.); в) меры, связанные с признанием недействительной сделки и применением реституции); г) принудительные меры, направленные на обеспечение реального исполнения обязательств должником: принуждение должника к возврату долга, передаче покупателю проданной вещи, исправление или замена вещи по гарантийному обязательству и т.п.

2. Меры защиты, обладающие признаками гражданско-правовой ответственности. Гражданско-правовая ответственность характеризуется тремя обязательными признаками: государственное принуждение; отрицательные неблагоприятные последствия имущественного характера на стороне правонарушителя (должника); осуждение правонарушителя и его субъекта. Недопустимо отождествление ответственности с обязанностью, так как, исполняя обязанность, лицо совершает лишь те действия, которые составляют содержание этой обязанности в рамках регулятивного правоотношения. Принудительное исполнение такой обязанности не влечет для обязанного лица дополнительных обременений.

Рассматривая гражданско-правовую ответственность в ракурсе защиты гражданских прав, можно отметить следующее:

1. Среди способов защиты, указанных в ст. 12 ГК РФ, мерами ответственности являются: убытки, неустойка и компенсация морального вреда. Однако данный перечень не носит закрытого характера, могут быть и иные меры гражданско-правовой ответственности, предусмотренные в иных статьях ГК, а также в других законах (например, в ст. 395 ГК предусмотрена ответственность за пользование чужими денежными средствами).

2. Среди мер ответственности общегражданским способом защиты являются убытки. По сравнению с советским периодом число неустоек, предусмотренных в законе, резко сократилось; их включение в механизм защиты происходит, в основном, на договорной основе. На уровне законодательства четко определены пределы применения компенсации морального вреда.

3. Меры ответственности в отличие от других способов защиты непосредственно направлены на восстановление имущественного статуса потерпевшего или заглаживание причиненного потерпевшему морального вреда, поэтому ответственность выполняет при защите прав компенсационную функцию.

4. Следует также указать на то, что меры гражданско-правовой ответственности могут применяться не только в юрисдикционной форме. Добровольное возмещение убытков, уплата неустойки, компенсация морального вреда и т.д. не только допустимы, но и желательны. Это не противоречит принципам гражданского права и будут свидетельствовать о высокой правовой и общей культуре общества.

Неюрисдикционная форма защиты – это защита гражданского права самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения к государственным или иным уполномоченным органам. Такая форма защиты имеет место при самозащите гражданских прав и при применении управомоченным лицом мер оперативного воздействия. Как отмечалось, в этой форме возможна и реализация гражданско-правовой ответственности.

Под *самозащитой* гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий *фактического* порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав или интересов, интересов и прав других лиц и публичных образований. Среди характерных признаков самозащиты называются следующие:

- самозащита осуществляется, когда нарушение субъективного права уже произошло и продолжается, либо против наличного посягательства на права и интересы управомоченного лица (например необходимая оборона);

- обстановка (обстоятельства места и времени) исключает в настоящий момент возможность обращения за защитой к государственным органам, либо, хотя и не исключает возможность обращения за судебной защитой, лицо, права которого нарушены, «действуя своей волей и в своем интересе», выбирает более оперативные меры;

- самозащита осуществляется, прежде всего, силами самого потерпевшего (субъекта, чьи права нарушены);

- самозащита не должна выходить за пределы действий, необходимых для пресечения правонарушения, и должна быть соразмерна нарушению по своим способам. В противном случае она может превратиться в самоуправство или вылиться в превышение пределов необходимой обороны⁸¹.

Есть иной взгляд на самозащиту гражданских прав, согласно которому под самозащитой понимаются не только фактические действия управомоченного лица по защите права, но и всякие допускаемые законом односторонние действия заинтересованного лица в целях обеспечения неприкосновенности права. При таком подходе объединяются каче-

⁸¹ См.: Кораблева М.С. Защита гражданских прав: новые аспекты// Актуальные проблемы гражданского права. – М., 1998. С. 88–89.

ственно различные правовые явления – фактические действия и меры оперативного воздействия, которые хотя и применяются самим управомоченным лицом, но являются мерами юридического порядка. Однако в другой части суждения авторов данной точки зрения заслуживает внимания, а именно: утверждение о том, что самозащита допускается в целях обеспечения *неприкосновенности права*. Многие авторы цель самозащиты видят в пресечении наличного посягательства с уже состоявшимся нарушением прав. Нельзя не видеть, что такие суждения созвучны содержанию ст. 14 ГК РФ, в которой указано, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Видимо поэтому при таких суждениях иллюстрации сводятся к необходимой обороне и крайней необходимости, где действительно имеет место пресечение наличного правонарушения и можно оценить соразмерность способов защиты нарушению. Однако вряд ли правильно сводить цели самозащиты только к пресечению наличных посягательств с уже свершившимся нарушением права. Представляется более правильным, что цель самозащиты есть обеспечение неприкосновенности права, в которую входит не только пресечение наличного нарушения права, но и его предупреждение. При таком решении к способам самозащиты обоснованно можно отнести не только необходимую оборону и крайнюю необходимость, но и совершение действий, которые направлены на предупреждение посягательств на гражданские права: использование различного рода охранных устройств и приспособлений в виде замков, охранной сигнализации и т.п. Использование названных средств самозащиты имеет свои границы и подчинено общим нормам и принципам осуществления субъективных гражданских прав. Недопустимо использование мер охраны имущества опасных для жизни и здоровья окружающих, наносящих вред нравственным устоям общества и основам правопорядка.

Под мерами *оперативного воздействия* понимаются такие *юридические средства* правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно управомоченным лицом как стороной в гражданском правоотношении без обращения за защитой к компетентным государственным органам. По другому определению они «представляют собой основанные на законодательстве или соглашении сторон действия субъекта по одностороннему изменению условий обязательства или отказу от его исполнения в связи с допущенными контрагентом нарушениями обязанностей»⁸². Сходство с мерами самозащиты в том, что меры оперативного воздей-

⁸² Пугинский В.И. Гражданско-правовые средства в хозяйственных отношениях. – М., 1964. С. 134.

ствия реализуются также без обращения к компетентным государственным органам; отличие в том, что это меры юридического, а не только фактического характера.

Специфические особенности мер оперативного воздействия следующие:

1) они применяются только тогда, когда обязанная сторона допустила те или иные нарушения. Например, не выполнила обязательства в установленный срок, уклоняется от выполнения тех или иных действий, систематически задерживает платежи, ненадлежащим образом исполняет обязательства и т.п.;

2) их применение носит односторонний характер. Управомоченной стороне здесь нет надобности обращаться к компетентным государственным органам и обращаться за согласием к другой стороне;

3) односторонний характер мер оперативного воздействия определяет особый характер гарантий их правильного применения, которые проявляются в следующем. Во-первых, меры оперативного воздействия могут применяться управомоченным лицом к нарушителю только в тех случаях, когда они прямо предусмотрены законом или соглашением сторон. Во-вторых, их применение не устраняет возможности обязанного лица оспорить правильность их применения в суде;

4) меры оперативного воздействия в основном носят организационный характер, имея непосредственной целью преобразование структуры правоотношения (изменение последовательности исполнения, прекращение исполнения и т.п.). «Имущественные последствия наступают здесь как попутный результат»⁸³. Меры оперативного воздействия многочисленны и многообразны, но они могут быть подразделены на следующие виды:

– меры оперативного воздействия, связанные с исполнением обязательств за счет должника. Общая норма, касающаяся данного вида мер оперативного воздействия, установлена ст.397 ГК РФ. Согласно данной норме в случае неисполнения должником обязательства изготовить и передать вещь в собственность, в хозяйственное ведение или оперативное управление, либо передать вещь в пользование, либо выполнить для него определенную работу или оказать услугу кредитор вправе в разумный срок поручить исполнение обязательства третьим лицам за разумную цену, либо выполнить его своими силами, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или существа обязательства, и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков. В нормах об отдельных видах обязательств со-

⁸³ Басин Ю.Г., Диденко А.Г. Дисциплинарное значение оперативных санкций // Советское государство и право. 1983. № 4. С.52.

держание и условия указанных мер оперативного воздействия конкретизируются;

– меры оперативного воздействия, связанные с обеспечением встречного удовлетворения. Принципиальное положение о них сформулировано в ст. 350 ГК, где закреплено, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещения кредитору связанных с нею издержек и других убытков, удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет выполнено;

– меры оперативного воздействия, связанные с отказом совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента (меры отказного характера). К ним относятся: отказ от договора, отказ от принятия ненадлежащего исполнения, отказ во встречном удовлетворении по причине ненадлежащего исполнения обязательства. Общие положения о них изложены в п. 2 ст. 328 ГК, в соответствии с которым в случае непредставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков. При этом следует иметь в виду, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным (п.3 ст. 450 ГК РФ).

Контрольные вопросы

1. Понятие осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей.
2. Соотношение субъективного гражданского права и его осуществления.
3. Соотношение понятий «отказ от осуществления субъективного гражданского права» и «отказ от права».
4. Взаимосвязь осуществления субъективного гражданского прав с исполнением субъективной гражданской обязанности.
5. Факторы, обеспечивающие реальность осуществления гражданских прав.
6. Пределы осуществления гражданских прав: понятие, способы определения.

7. Различия между пределами осуществления гражданских прав и их ограничением.
8. Требования разумности и добросовестности при осуществлении гражданских прав: понятие, пределы, последствия неисполнения.
9. Злоупотребление правом: понятие, формы, последствия.
10. Принципы осуществления гражданских прав.
11. Понятие и содержание права на защиту.
12. Способы защиты гражданских прав: понятие, общая характеристика.
13. Самозащита: понятие, способы самозащиты.
14. Меры оперативного воздействия: понятие, виды.
15. Гражданско-правовая ответственность как способ защиты гражданских прав: понятие, отличие от иных способов защиты.
16. Формы защиты гражданских прав: понятие, виды.
17. Способы защиты, применяемые в неюрисдикционной форме.
18. Способы защиты, применяемые в юрисдикционной форме.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Учебное пособие «Гражданские правоотношения» выполнено по учебной дисциплине «Гражданское право» (общая часть), которая изучается студентами специальности «Юриспруденция» на втором курсе в течение всего учебного года. В современном юридическом образовании «Гражданское право» относится к числу базовых дисциплин. В общей части гражданского права студенты должны усвоить основные понятия и категории гражданского права, что является необходимым условием успешного освоения всех остальных дисциплин гражданского профиля (особенной части гражданского права, предпринимательского, страхового, банковского, жилищного права и др.).

Практика работы со студентами показала, что освоение материала по общей части гражданского права представляет для них значительную сложность. Это связано с большим объемом нормативного, литературного и практического материала, в котором студентам второго курса еще сложно ориентироваться, трудно выделить главное и второстепенное, правильно расставить акценты. Проверка курсовых работ и прием экзаменов у студентов дистанционной и заочной форм обучения наглядно показывает, что им в этом отношении еще труднее.

Все изложенное обусловило необходимость учебного издания, в котором в доступной и понятной для студентов форме, с четким структурным обозначением основных положений конкретных гражданско-правовых категорий и понятий было бы представлено изложение материала по учебной программе курса «Гражданское право» (общая часть).

Учебное пособие «Гражданские правоотношения» включает пять тем из второго и третьего раздела учебной программы указанной дисциплины: понятие, содержание и виды гражданских правоотношений; физические лица – субъекты гражданского права; юридические лица; сроки в гражданском праве; осуществление и защита гражданских прав. Привлечена современная литература, анализируется гражданское законодательство по проблемным вопросам привлечена судебная практика.

Учебное пособие «Гражданские правоотношения» должно помочь студентам при изучении соответствующих разделов учебной программы, при написании курсовых и дипломных работ, при подготовке к экзаменам по курсу «Гражданское право» (общая часть).

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Андреев В.К. Механизм осуществления правоспособности юридического лица // Советское государство и право. 1970. № 9.
2. Бараненков В.В. Понятие юридических лиц в современном гражданском праве России // Государство и право. 2003. № 4.
3. Богданов Е.В. Сущность ответственности юридических лиц // Государство и право. 1997. № 10.
4. Богданов Е.В. Правовое положение органа юридического лица // Российское право. 2001. № 3.
5. Братусь С.Н. Юридические лица в советском праве. – М.: Юридлит., 1950.
6. Вороной В. Соотношение исковой и приобретательной давности // Российская юстиция. 1999. № 11.
7. Гаврилов Э. Об исковой давности // Российская юстиция. 1998. № 2.
8. Голубев К.И, Нарижный С.А. Компенсация морального вреда как способ защиты неимущественных благ личности. 2-е изд, доп. – СПб.: Изд-во Юридцентр, 2001.
9. Голованов Н.М. Юридические лица. – СПб.: Питер, 2003.
10. Грибанов В.П. Сроки в гражданском праве. – М., 1967.
11. Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. – М. 1992.
12. Емельянов В. Пределы осуществления гражданских прав // Российская юстиция. 1999. № 6.
13. Емельянов В.И. Понятие «разумности» в гражданском праве России // Вестник ВАС. 2002. № 10.
14. Емельянов В.И. Разумность, добросовестность, незлоупотребление гражданскими правами. – М.: Лекс-Книга, 2002.
15. Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. – Л., 1988
16. Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву // История цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. – М.: Статут, 2003.
17. Кораблева М.С. Защита гражданских прав: новые аспекты // Актуальные проблемы гражданского права. – М., 1998.
18. Лебедева К.Ю. Сроки в гражданском праве // Российское право. 2001. № 9.
19. Лебединец О.Н. Гражданская правосубъектность (сущность, значение, содержание, элементы) // Адвокатская практика, 2003. № 4.
20. Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. – М.: МЗ-Пресс, 2001.

21. Марченко С.А. Базовые понятия чести, достоинства, деловой репутации как объектов гражданского права //Адвокатская практика. 2004. № 4.

22. Сапун В.А. О соотношении и источниках естественного и позитивного частного права // Становление российского частного права: проблемы и перспективы. – Владивосток, 1996.

23. Сараев О. О соотношении понятий нематериального блага и личные неимущественные права // Юрист, 2002. № 7.

24. Скловский К. О применении норм о злоупотреблении правом в судебной практике // Вестник ВАС. 2001. № 2.

25. Сулейманова С.А. О частичной дееспособности несовершеннолетних граждан (физических лиц) // Вестник МГУ. Серия 11. Право. 1990. № 6.

26. Толстой Ю.К. К разработке теории юридического лица на современном этапе // Сб. ст.: Проблемы современного гражданского права / Под ред. В.А. Рахмиловича. – М.: Городец, 2000.

27. Яковлев В.Ф. Отраслевой метод регулирования гражданской правосубъектности/ Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 62. – Свердловск: УрГУ, 1978.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ.....	1
Тема 1. ПОНЯТИЕ, ЭЛЕМЕНТЫ И ВИДЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ.....	2
1. Понятие, содержание и субъектный состав гражданских правоотношений.....	2
2. Объекты гражданских правоотношений.....	8
3. Классификация гражданских правоотношений.....	19
Тема 2. ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА – СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА.....	23
1. Категория «правосубъектность» в гражданском праве.....	23
2. Гражданская правоспособность физических лиц.....	26
3. Гражданская дееспособность физических лиц.....	31
4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим.....	38
Тема 3. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА.....	43
1. Понятие и признаки юридических лиц по гражданскому праву Российской Федерации.....	43
2. Гражданская правосубъектность юридических лиц и механизм ее реализации.....	48
3. Создание юридических лиц.....	57
4. Реорганизация юридических лиц.....	63
5. Ликвидация юридических лиц.....	69
Тема 4. СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ.....	75
1. Понятие и значение сроков в гражданском праве.....	75
2. Виды сроков в гражданском праве.....	77
3. Определение и исчисление сроков.....	80
4. Понятие, значение, применение и виды сроков исковой давности.....	82
5. Течение срока исковой давности.....	88
Тема 5. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ.....	93
1. Понятие и принципы осуществления гражданских прав и исполнения субъективных гражданских обязанностей.....	93
2. Пределы осуществления гражданских прав. Злоупотребление правом.....	99
3. Понятие и содержание права на защиту, способы защиты.....	103
4. Формы защиты гражданских прав.....	105
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	114
СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	115