

Раздел 1

ВВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Глава 1

ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Понятие и предмет гражданского права. Метод гражданского права. Основные начала гражданского права. Принцип добросовестности в гражданском праве. Система гражданского права. Функции гражданского права. Гражданское право как отрасль науки. Гражданское право как учебная дисциплина

1.1. Понятие и предмет гражданского права

Гражданским правом принято называть по меньшей мере четыре феномена:

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

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

В данной главе гражданское право прежде всего рассматривается в первом из указанных значений.

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

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

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

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

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

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

Отражение в ст. 2 ГК РФ только общеориентирующего подхода к определению предмета гражданского права и использование в ней различающихся по значению выражений «регулирование отношений» и «защита прав, свобод и других нематериальных благ» задают почву для научных споров о структуре предмета гражданского права.

Не вызывает сомнений вывод, что основную часть регулируемых гражданским правом общественных связей составляют **имущественные**

отношения — отношения между физическими, юридическими лицами и публичными правовыми образованиями по поводу принадлежности, использования, производства и обмена имущественными благами, имеющими потребительную и меновую стоимость, т. е. являющимися товаром в экономическом смысле¹.

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

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

Динамические отношения представляют собой общественные связи по переходу материальных и нематериальных экономических ценностей от одних лиц к другим. Особой чертой этих отношений является их взаимооценочный характер: их равные, не подчиненные друг другу, автономные по своей воле и имущественно самостоятельные участники сами решают вопрос об экономической целесообразности вступления в отношения по передаче принадлежащего им имущества на определенных условиях. Подавляющую часть динамических отношений образуют **возмездные** (товарно-денежные) отношения: по купле-продаже, аренде, подряду и др. Возмездность гражданско-правовых имущественных связей презюмируется (п. 3 ст. 423 ГК РФ). В случаях, указанных в законе или договоре, имущество может перейти к другому лицу посредством **безвозмездного** отношения: в результате дарения, ссуды. Некоторые виды динамических имущественных отношений по усмотрению участников могут быть как возмездными, так и безвозмездными (например, отношения по поручению, хранению, займу).

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

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

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

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

Дискуссионно отнесение к предмету гражданского права не связанных с имущественными личными неимущественными отношений по поводу неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ, отмеченных в ст. 150 ГК РФ (жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайны и др.). Почву для сомнений дает указание п. 2 ст. 2 ГК РФ о том, что эти отношения защищаются гражданским законодательством, в то время как применительно к имущественным и личным неимущественным отношениям говорится об их регулировании.

Доктрина. Считая, что при определении предмета гражданского права нужно исходить только из тех общественных отношений, которые регулируются гражданско-правовыми нормами, О.С. Иоффе полагал, что не связанные с имущественными личные неимущественные отношения, не регулируемые, а лишь охраняемые гражданским правом, не входят в его предмет¹.

¹ См.: *Иоффе О. С.* Избранные труды: в 4 т. Т. II. Советское гражданское право. СПб., 2004. С. 25, 28.

Действительно, реализация данных прав и свобод, закрепленных Конституцией РФ, т. е. имеющих не сугубо гражданско-правовой, а всеобщий и в основном естественный характер, осуществляется преимущественно фактически, не требуя установления специальных гражданско-правовых правил поведения помимо провозглашения этих прав и свобод и обеспечения защиты на случай неправомерного посягательства.

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

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

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

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

Доктрина. Такого рода отношения в предмете гражданского права были выявлены О.А. Красавчиковым и названы им **организационными**. К их числу он относил построенные на началах равенства и координации между субъектами гражданского оборота предпосылочные, делегирующие, контрольные и информационные отношения¹.

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

Основным аргументом для критики идеи выделения организационным связям отдельного места в предмете гражданского права было признание организационных отношений лишь стороной или начальной стадией становления имущественных отношений, обозначение их подчиненной, обслуживающей имущественные отношения роли. В настоящее время существование этого элемента в структуре гражданского права признается многими авторами. Произошедший в нашей стране переход к рыночной экономике, обусловивший отказ от публичных планово-административных рычагов управления хозяйственной жизнью общества, существенно повысил роль основанных на координации организационных отношений, обеспечивших действие рыночных механизмов производства, обмена и потребления. Предназначенность организационных связей в конечном счете обслуживать имущественные отношения ныне не может рассматриваться как препятствие для признания их самостоятельного характера и значения.

Следует понимать, что определение предмета гражданского права не может базироваться исключительно на анализе ст. 2 ГК РФ, направленность на регулирование организационных отношений можно увидеть в нормах других статей ГК РФ и иных гражданско-правовых нормативных актов. Более того, хотя ст. 2 ГК РФ не использует термин «организационные» или «неличные неимущественные» отношения, их наличие в предмете гражданского права обнаруживается в связи с указанием на определение гражданским законодательством правового положения участников гражданского оборота, оснований возникновения и порядка осуществления гражданских прав. Этим признается, что в предмет гражданского права вполне обоснованно включаются общественные отношения, лежащие в основе установления и формирования объема право- и дееспособности граждан, правосубъектности организаций и публичных образований, а равно организационные социальные связи по поводу учреждения, реорганизации и ликвидации юридических лиц; регистрации прав на отдельные виды имущества и сделок с ним; установления в будущем имущественных отношений; соблюдения юридических процедур (последовательного совершения определенных действий, без которых невозможно достижение определенного правового результата).

В целях обозначения входящих в предмет гражданского права общественных отношений помимо использования критерия связанности их содержания с имуществом и личностью участников в ст. 2 ГК РФ применяется еще один прием констатации гражданско-правовой природы социальных связей — прямое указание на регулирование гражданским правом обособленных по сфере и назначению групп общественных отношений — **корпоративных и предпринимательских**. И те и другие представляют собой совокупность имущественных и неимущественных отношений со всеми присущими

им общими гражданско-правовыми отраслевыми характеристиками (основанность на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников), и важно уяснить, что данные структурные элементы предмета гражданского права находятся не в одной плоскости с имущественными и неимущественными отношениями, а на другом (вторичном) уровне обобщения. Такой законодательный прием позволяет не только устранить сомнения в отнесении соответствующих отношений к предмету гражданско-правового регулирования, но и внести определенность в решение некоторых принципиальных вопросов развития отрасли.

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

Доктрина. До последнего обновления ст. 2 ГК РФ понятие и отраслевая природа корпоративных отношений широко дискутировались. Абсолютизация управленческого, организующего элемента в характеристике корпоративных отношений, предполагающих известную долю субординационного воздействия одних субъектов на других (участников корпорации на корпорацию, большинства участников корпорации на не согласное с ним меньшинство, членов органов корпорации на лиц, занимающих в системе корпоративного управления нижестоящее положение), приводила ученых к отрицанию возможности считать корпоративные правоотношения в качестве одной из разновидностей гражданских правоотношений¹. Сторонникам включения корпоративных отношений в предмет гражданского права для обоснования этого было достаточно опоры на то, что помимо прямо указанных в ГК РФ в предмет гражданского права могут входить и «другие» имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, и что гражданское законодательство «определяет правовое положение участников гражданского оборота»². Действительно, в последнюю формулировку

¹ Мозолин В. П. Современная доктрина и гражданское законодательство. М.: Юстицинформ, 2008. С. 118–140.

² Гутников О. В. Содержание корпоративных отношений // Журнал российского права. 2013. № 1. С. 26–39; Ковалькова Е. Ю. К вопросу о корпоративных отношениях // Российская юстиция. 2012. № 10. С. 12–15.

вполне укладывается процесс создания юридических лиц, взаимоотношения между ними и их учредителями (участниками), порядок и способы защиты прав и интересов последних, процедуры принятия решений органами юридических лиц и др. При этом понятно, что, хотя указанные отношения неоднородны с точки зрения связанности их содержания с имуществом и личностью участников, это обстоятельство не заслоняет таких их общих гражданско-правовых отраслевых характеристик, как основанность на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников. На сегодняшний день отстаивание гражданско-правовой сути корпоративных отношений получило весомый дополнительный аргумент – явно выраженную позицию законодателя.

Причисление к гражданско-правовым **предпринимательских отношений** как отношений между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием опирается на сформулированное в ст. 2 ГК РФ определение **предпринимательской деятельности**, каковой, согласно этой статье, является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Данное определение оценивается в юридической литературе как несовременное¹, но его значение в контексте ст. 2 ГК РФ состоит в провозглашении отказа законодателя от разработки особого предпринимательского (торгового) кодекса ввиду признания принципиального единства горизонтальных отношений (основанных на равном, «координационном» положении участников) между предпринимателями и между ними и потребителями. В гражданском законодательстве есть специальные нормы, рассчитанные на регулирование отношений с участием предпринимателей, но они вполне отвечают общим принципам гражданского права и не нарушают единства его предмета.

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

¹ *Ершова И. В.* Понятие предпринимательской деятельности в теории и судебной практике // *Lex Russica*. 2014. № 2. С. 160–167.

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

Анализ регулируемых гражданским законодательством общественных отношений позволяет заключить, что гражданское право — это право **частное**, оно регламентирует сферу индивидуальных интересов, межличностных связей, частных «горизонтальных» отношений отдельных лиц, в корне отличаясь от публичных отраслей, регулирующих сферу общегосударственных, общечеловеческих интересов, устанавливающих вертикаль власти и основанный на ней общественный порядок (конституционное, административное, уголовное право и другие отрасли). По своему предмету, образуемому преимущественно эквивалентно-возмездными отношениями между не подчиненными друг другу экономически и лично автономными лицами, гражданское право отграничивается от публичных отраслей права, также регулирующих имущественные отношения (например, налоговое право, финансовое право). При этом отмеченные характеристики предмета выделяют гражданское право и среди частных отраслей права. К примеру, выявление направленности семейных отношений на установление имущественной общности, основанности их на личной и экономической зависимости, предполагающей безэквивалентную, нерыночную сущность экономических связей, четко указывают на предметное разграничение гражданского и семейного права.

Познание предмета гражданского права обнаруживает, что бытовая, нормальная повседневная жизнь людей и их объединений немыслима без обмена производимыми благами. Обмен благами в разных формах существовал во всех общественно-экономических формациях, и именно изменение его форм обуславливало соответствующее состояние гражданского права как законодательного инструмента, созданного для регулирования отношений обмена. Основные гражданско-правовые категории, конструкции, механизмы были созданы в Древнем Риме, в экономической жизни которого товаром были даже люди. Благодаря рецепции римского права средневековыми государствами Европы его понятия и принципы легли в основу европейских кодификаций гражданского права и составили общие начала для боль-

шинства гражданско-правовых систем современности. Таким образом, гражданское право представляет собой **средоточие правовой культуры**, является носителем тысячелетиями проверенного инструментария регулирования частных экономических связей. Более того, в настоящее время наблюдается расширение области применения гражданского права. Сформированные в гражданском праве понятия, механизмы, конструкции способны эффективно координировать действия участников рынка в рамках некоторых публичных, не имеющих гражданско-правовой природы отношений. Поэтому п. 3 ст. 2 ГК РФ, указывая на неприменение гражданского законодательства к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, оставляет возможность законодателю предусмотреть иное. К примеру, многие категории гражданского права (юридическое лицо, представительство, неустойка и др.) в силу прямого указания закона используются в налоговом, таможенном, бюджетном регулировании.

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

ВЫВОД. *Предмет гражданского права как отрасли права составляют основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности физических лиц, юридических лиц и публично-правовых образований имущественные и неимущественные отношения, связанные с формированием социально-экономического статуса указанных лиц и их участием в экономическом обороте.*

1.2. Метод гражданского права

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

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

В сравнении с публичными отношениями, строящимися на началах власти и субординации, частные гражданско-правовые отношения опосредуют взаимодействие экономически и юридически независимых лиц, основанное на собственной воле инициативное поведение которых нуждается в координации во взаимодействии с поведением других таких же лично и имущественно свободных субъектов. Поэтому метод регулирования входящих в предмет гражданского права отно-

шений должен отвечать требованиям товарно-рыночной экономики и не может не основываться на признании равноправия, автономии воли, инициативности поведения и имущественной самостоятельности их участников. Это указывает на органические отличия юридического инструментария, применяемого гражданским правом как правом частным, от способов регулирования в публично-правовой сфере.

Доктрина. Отмеченное обстоятельство позволяет некоторым ученым выделять единственную (определяющую) отраслевую черту гражданско-правового метода и характеризовать его как «предметно-координационный»¹ или метод «юридического равенства»².

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

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

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

Гражданское право использует всю палитру способов регулятивного воздействия на свой предмет: дозволения, запреты, обязывания. Примерами норм, предусматривающих прямые запреты определенного поведения, являются положения ст. 10 ГК РФ о недопустимости действий граждан и юридических лиц, осуществляемых исключительно с намерением причинить вред другому лицу, в обход закона с проти-

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

² Гражданское право: учебник: в 3 т. Т. 1 / отв. ред. А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой; 6-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби; Проспект, 2005. С. 13. Автор главы — Н. Д. Егоров.