

ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЕ КОММЕНТАРИИ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РФ



А.Б. БОРИСОВ

КОММЕНТАРИЙ К ГРАЖДАНСКОМУ КОДЕКСУ

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

**ЧАСТИ ПЕРВОЙ • ЧАСТИ ВТОРОЙ
ЧАСТИ ТРЕТЬЕЙ • ЧАСТИ ЧЕТВЕРТОЙ**

**НОВАЯ РЕДАКЦИЯ ГК РФ
С ФУНДАМЕНТАЛЬНЫМИ ИЗМЕНЕНИЯМИ
+
ПРОЕКТЫ ДАЛЬНЕЙШЕЙ МОДЕРНИЗАЦИИ ГК РФ!**

(ПОСТАТЕЙНЫЙ)

**С ПОСТАТЕЙНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ
И ПРАКТИЧЕСКИМИ РАЗЪЯСНЕНИЯМИ
ОФИЦИАЛЬНЫХ ОРГАНОВ**



**14^{-е}
издание**

УДК 281.213
ББК 44.6

КОММЕНТАРИЙ К ГРАЖДАНСКОМУ КОДЕКСУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ЧАСТИ ПЕРВОЙ, ЧАСТИ ВТОРОЙ, ЧАСТИ ТРЕТЬЕЙ, ЧАСТИ ЧЕТВЕРТОЙ. Новая редакция ГК РФ с фундаментальными изменениями + Проекты дальнейшей модернизации ГК РФ! Постатейный. С постатейными материалами и практическими разъяснениями официальных органов. 14-е издание, переработанное и дополненное. (Серия «Профессиональные комментарии законодательства Российской Федерации») Автор комментариев и составитель – А.Б. Борисов – М.: Книжный мир, 2014. – 1200 с.

ISBN 978-5-8041-0692-9

Представлен полный текст **первой, второй, третьей и четвертой** частей Гражданского кодекса Российской Федерации в редакции, действующей в 2014 году, с учетом вновь принятых федеральных законов с подробными постатейными комментариями.

Настоящее **14-е издание** является основательно переработанным и дополненным и по существу качественно отличается от предыдущих **тринадцати** изданий. Впервые в России представлена **НОВАЯ РЕДАКЦИЯ ГК РФ С ФУНДАМЕНТАЛЬНЫМИ ИЗМЕНЕНИЯМИ И ПРОЕКТЫ ДАЛЬНЕЙШЕЙ МОДЕРНИЗАЦИИ ГК РФ!**

Комментарии носят практический характер, рассматривают наиболее сложные вопросы, содержат ссылки на другие законы и нормативные акты, обладают практическими разъяснениями официальных органов.

Для широкого круга читателей: директоров, юристов, судей, работников органов юстиции и правоохранительных органов, нотариусов, адвокатов, преподавателей, аспирантов и студентов юридических ВУЗов.

ЗАО «Книжный мир».
Тел.: (495) 720-62-02
www.kmbook.ru

ISBN 978-5-8041-0692-9

© А.Б. Борисов 2014
© Книжный мир 2014

ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ЧАСТЬ ПЕРВАЯ

Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Подраздел 1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава 1. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

СТАТЬЯ 1. ОСНОВНЫЕ НАЧАЛА ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

1. Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

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

Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

3. При установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

4. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

5. Товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 1 ГК является вводной, в ней в общей форме сформулированы основные принципы гражданского права, которые базируются на положениях Конституции Российской Федерации и выражают сущность гражданско-правовых отношений и особенности гражданского законодательства Российской Федерации.

Равенство участников гражданских отношений закрепляется путем признания за всеми гражданами равной правоспособности (ст. 17 ГК), а за всеми юридическими лицами – правоспособности, соответствующей целям их деятельности (ст. 49 ГК). При этом наделение одного из участников гражданских правоотношений властными полномочиями в отношении другого недопустимо. Так, в соответствии с п. 1 ст. 124 ГК Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений.

Следует иметь в виду, что равенство участников гражданских правоотношений не означает равноправия, т.е. не исключает возможности различия объема и содержания принадлежащих им субъективных гражданских прав (в силу разных имущественных возможностей отдельных субъектов гражданского права, вследствие степени их образования и способностей, различия их жиз-

ненных и хозяйственных интересов). Участники гражданских правоотношений равны как лица, по воле которых отношения между ними могут возникнуть, измениться или прекратиться.

Неприкосновенность собственности в общей форме закреплена в ч. 3 ст. 35 Конституции РФ, в соответствии с которой «никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных целей может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения».

Глава 15 ГК предусматривает случаи, когда по решению суда допускается принудительное прекращение права собственности.

Понятие «**свобода договора**», означающее возможность свободно избирать партнера и определять условия заключаемого договора, подробно определяется ст. 421 ГК. Следует, однако, иметь в виду, что в отдельных случаях свобода договора не исключает обязанности заключить договор (ст.ст. 426, 445 ГК). Подобная обязанность может быть введена только ГК или иными законами (п.п. 1 и 2 ст. 445 ГК).

Также следует отметить, что некоторые условия заключаемых договоров могут быть предписаны сторонами императивными нормами гражданского законодательства (ст.ст. 1, 10, 422 ГК).

Недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела заключается в признании самостоятельности предпринимательской деятельности, осуществляемой на риск ее субъектов (п. 1 ст. 2 ГК), и в неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны, закреплённой в п. 1 ст. 150 ГК, а также правом на возмещение морального вреда (ст.ст. 12, 151 ГК)

Необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав соответствует положениям ст.ст. 34 и 44 Конституции РФ, в соответствии с которыми каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, и каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания.

Следует отметить, что в определенных случаях осуществление гражданских прав ограничивается законом (см. далее).

Обеспечение восстановления нарушенных прав осуществляется с помощью способов защиты гражданских прав, предусмотренных ст. 12 ГК.

Судебная защита гражданских прав является универсальным способом защиты нарушенных прав. Если защита гражданских прав осуществляется в административном порядке, вынесенное решение может быть обжаловано в суд, акт которого является обязательным (ст. 11 ГК).

Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает свободу воли и интересов субъектов гражданского права – граждан и юридических лиц.

Следует, однако, отметить, что отдельные гражданские права и обязанности могут возникать и при отсутствии воли, в силу наступления предусмотренных законом юридических фактов, например находки (ст. 227 ГК).

Отсутствие воли (недееспособность – ст.ст. 171-177 ГК) или ее искажение (ст.ст. 178, 179 ГК) служат основанием для признания гражданско-правовых сделок недействительными. Однако неправильное определение интереса или его отпадение не являются основанием для вынесения решения о недействительности гражданско-правовых сделок.

Интерес может быть как имущественным, так и неимущественным (например, защита чести и достоинства (ст. 152 ГК)). Также существует ряд случаев, когда действия субъектов гражданского права совершаются в интересах других лиц (например, действия опекунов и попечителей), а также в чужом интересе (гл. 50 ГК), когда заинтересованное лицо может быть неизвестно.

В соответствии с п. 2 комментируемой статьи гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в определенных законом пределах. Данное положение соответствует ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, в соответствии с которой ограничения гражданских прав допускаются только на основании федерального закона и только в названных в данной норме целях, которые ввиду их значимости оправдывают введение соответствующих ограничений. Таким образом, установление ограничений гражданских прав указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и законами субъектов РФ, а также в целях, не поименованных в п. 2 ст. 1 ГК, не допускается.

Пункт 3 комментируемой статьи устанавливает положение, согласно которому товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются по территории Российской Федерации. Данное положение соответствует ч. 1 ст. 8 Конституции РФ. При этом ограничения в этой области следует отличать от оборотоспособности объектов гражданских прав, которая в соответствии со ст. 129 ГК может быть ограничена законом или в порядке, им установленным.

СТАТЬЯ 2. ОТНОШЕНИЯ, РЕГУЛИРУЕМЫЕ ГРАЖДАНСКИМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ

1. Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и

других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), регулирует отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения), договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников.

Участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане и юридические лица. В регулируемых гражданским законодательством отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования (статья 124).

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской 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.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом.

2. Неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ.

3. К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 2 ГК определяет сферу отношений, являющихся предметом гражданского права, область действия гражданского законодательства и исчерпывающий перечень участников (субъектов) гражданско-правовых отношений.

При этом включение в сферу гражданского законодательства предпринимательских отношений (п. 1 комментируемой статьи) и их подробное регулирование в других статьях ГК исключают необходимости принятия особого закона о предпринимательской деятельности.

Основными отношениями, регулируемые гражданским законодательством, являются имущественные отношения, т.е. отношения, которые могут иметь денежную оценку, связанные с возмездным обменом товаров и различного рода услуг, созданием и использованием интеллектуальной собственности.

Неимущественные отношения, регулируемые гражданским законодательством, разделяются на связанные с имущественными **личные неимущественные отношения** (к ним относятся, в первую очередь, неимущественные отношения, сопутствующие имущественным правам на интеллектуальную собственность (авторское право и т.п.) и **неотчуждаемые нематериальные блага**, которые не регулируются, а защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих благ.

Установленный комментируемой статьей перечень отношений, регулируемых гражданским правом, не является исчерпывающим, т.к. в соответствии с п. 1 ст. 8 ГК гражданские права и обязанности могут возникать также из оснований (сделок, действий), хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему.

Следует отметить, что применение правил гражданского законодательства к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц возможно только в пределах, не противоречащих заключенным Российской Федерацией международным договорам. При этом указанные отношения могут полностью или частично регулироваться нормами не российского, а иностранного гражданского права.

Пункт 3 комментируемой статьи исключает из сферы гражданского права имущественные отношения, основанные на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в т.ч. регулируемые налоговым, финансовым и административным законодательством, если иное не предусмотрено законодательством.

Также гражданское законодательство применяется к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством (ст. 4 Семейного кодекса РФ), поскольку это не противоречит существованию семейных отноше-

ний. Ст. 5 Семейного кодекса РФ допускает также применение гражданского законодательства по аналогии.

Имущественные отношения в сфере природопользования регламентируются водным и лесным законодательством и законодательством о недрах, законодательством о защите окружающей среды, которые в определенных случаях предусматривают применение норм гражданского законодательства.

СТАТЬЯ 3. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО И ИНЫЕ АКТЫ, СОДЕРЖАЩИЕ НОРМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

1. В соответствии с Конституцией Российской Федерации гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации.

2. Гражданское законодательство состоит из настоящего Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов (далее - законы), регулирующих отношения, указанные в пунктах 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса.

Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Кодексу.

3. Отношения, указанные в пунктах 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса, могут регулироваться также указами Президента Российской Федерации, которые не должны противоречить настоящему Кодексу и иным законам.

4. На основании и во исполнение настоящего Кодекса и иных законов, указов Президента Российской Федерации Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права.

5. В случае противоречия указа Президента Российской Федерации или постановления Правительства Российской Федерации настоящему Кодексу или иному закону применяется настоящий Кодекс или соответствующий закон.

6. Действие и применение норм гражданского права, содержащихся в указах Президента Российской Федерации и постановлениях Правительства Российской Федерации (далее - иные правовые акты), определяются правилами настоящей главы.

7. Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами и иными правовыми актами.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 3 ГК определяет перечень нормативно-правовых актов гражданского законодательства, условия их применения, а также перечень субъектов, которые вправе издавать подобные акты.

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации, и субъекты Федерации не вправе принимать законодательные акты, содержащие нормы гражданского права.

Однако, согласно п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ N 8 от 01.07.1996 «О некоторых вопросах, связанных с применением Части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8), нормы гражданского права, содержащиеся в актах субъектов Российской Федерации, изданных до введения в действие Конституции РФ, могут применяться судами при разрешении споров, если они не противоречат Конституции РФ и ГК.

Поскольку ст. 72 Конституции РФ устанавливает совместное ведение Российской Федерации и ее субъектов в отношении жилищного, земельного, водного, лесного законодательства, законодательства о недрах и об охране окружающей среды, то возможно принятие субъектами Федерации законодательных актов, содержащих нормы гражданско-правового характера в отношении вопросов, регулируемых данными видами законодательства.

СТАТЬЯ 4. ДЕЙСТВИЕ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ВО ВРЕМЕНИ

1. Акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

2. По отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие.

Отношения сторон по договору, заключенному до введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со статьей 422 настоящего Кодекса.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 4 ГК устанавливает действие гражданского законодательства во времени, согласно которому акты гражданского законодательства применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие, за исключением случаев, когда противное прямо предусмотрено **законом**. В данном случае термин «закон» не подлежит расширительному толкованию и должен пониматься как акт, принятый Государственной Думой РФ.

В соответствии со ст.ст. 4-6 Федерального закона № 5-ФЗ от 14 июня 1994 г. «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» указанные нормативно-правовые акты вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу

Официальным опубликованием считается первая публикация полного текста акта в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации».

Указ Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» устанавливает порядок введения в действие актов Президента РФ, Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти.

Акты Президента РФ, имеющие нормативный характер, вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования если в них не установлен другой порядок вступления их в силу. Акты Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации также по истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования, а иные акты Правительства РФ – со дня их подписания, если в них не установлен другой порядок вступления их в силу.

Официальным опубликованием таких актов считается их публикация в «Российской газете» или Собрании законодательства РФ.

В соответствии с п. 10 Указа Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут правовых последствий как не вступившие в силу и не могут служить основанием для регулирования соответствующих правоотношений и применения санкций к гражданам, а также должностным лицам и организациям за невыполнение содержащихся в них предписаний.

Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает применение актов гражданского законодательства к правам и обязанностям по отношениям, возникшим до введения в действие таких актов.

Подобные отношения регулируются ст. 422 ГК, устанавливающей общее правило, согласно которому применение к договорным правам и обязанностям, возникшим после принятия нового закона, положений этого нового закона не допускается.

Таким образом, договорные отношения сторон строятся так, как они были определены участниками договора при его заключении, независимо от законодательных актов, принятых после заключения договора, если только в законе прямо не предусмотрено противное.

СТАТЬЯ 5. ОБЫЧАИ

1. Обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

2. Обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 5 ГК дает нормативное определение понятию «обычаи» и придает таким обычаям статус источника права. Такая ситуация кажется не вполне корректной, т.к. вообще говоря, обычай –

это не форма законодательства, а особый источник права. Таким образом, комментируемая статья несколько не соответствует наименованию данной главы ГК.

При этом, к сожалению, комментируемая статья не устанавливает признания обычая в других некоммерческих сферах, помимо указанной области предпринимательской деятельности. Однако подобные обычаи (национальные, местные) упоминаются в других статьях ГК, в частности, ст.ст. 19, 221.

Федеральная и региональные торгово-промышленные палаты изучают существующие обычаи и публикуют их для сведения заинтересованных лиц. В частности, были опубликованы обычаи морских портов и обычаи в области внешней торговли.

Письменным подтверждением обычая могут служить условия публикуемых примерных договоров (п. 2 ст. 427 ГК). Если нет письменного подтверждения обычая, то сторона вправе доказывать существование обычая или его отсутствие.

Следует отметить, что согласно п. 5 ст. 421 ГК обычаи делового оборота применяются к условиям договора, если они не определены самими сторонами или **диспозитивной нормой** (см. ст. 421 ГК).

Толкование условий договора согласно ст. 431 ГК также может проводиться с учетом обычая делового оборота.

СТАТЬЯ 6. ПРИМЕНЕНИЕ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПО АНАЛОГИИ

1. В случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствуют применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

2. При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 6 ГК предусматривает возможность применения норм гражданского законодательства по аналогии закона, а также по аналогии права.

Применение норм гражданского законодательства по **анalogии закона** допускается при наличии следующих обязательных условий:

- отношение не урегулировано законодательством, соглашением сторон и по этому вопросу нет обычая делового оборота;
- существует законодательство (но не обычай), регулирующее сходные отношения;
- существующее подобное законодательство не противоречит существу отношений, к которым оно применяется по аналогии.

Аналогия права возникает при отсутствии указанных условий, т.е. невозможности использования аналогии закона. При применении аналогии права права и обязанности субъекта гражданского права определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Следует особо подчеркнуть, что применение института аналогии закона или права должно иметь соответствующие основания.

СТАТЬЯ 7. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО И НОРМЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА

1. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации.

2. Международные договоры Российской Федерации применяются к отношениям, указанным в пунктах 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса, непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 7 ГК устанавливает соотношение гражданского законодательства Российской Федерации и международного права и подтверждает конституционный принцип, согласно которому правила международного договора имеют приоритет над правилами, предусмотренными гражданским законодательством Российской Федерации.

Комментируемая статья, так же, как и п. 4 ст. 15 Конституции РФ, закрепляет положение, согласно которому гражданско-правовое регулирование имеет своей составной частью общепризнанные принципы и положения международных договоров Российской Федерации.

К источникам общепризнанных принципов и норм международного права относятся Устав ООН, декларации и резолюции Генеральной Ассамблеи ООН, документы и заявления иных международных организаций и конференций, решения Международного Суда.

В частности, особое значение для гражданского законодательства имеет Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» международными договорами признаются международные соглашения, заключаемые Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры (далее – иное образование), в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования. Международные договоры могут быть межгосударственными, межправительственными и межведомственными и именоваться договором, соглашением, конвенцией, протоколом, обменом письмами или нотами и т.д.

Международные договоры СССР по общему правилу обязательны для Российской Федерации как его правопреемника, если не было объявлено о прекращении действия таких договоров или изменении их условий.

Международные договоры, подписанные Российской Федерацией, публикуются в Собрании законодательства РФ (если согласие на такой договор было дано в форме федерального закона) или в ежемесячном Бюллетене международных договоров. Международные договоры Российской Федерации межведомственного характера опубликовываются по решению федеральных органов исполнительной власти или уполномоченных организаций, от имени которых заключены такие договоры, в официальных изданиях этих органов.

Международные договоры, заключенные государствами – участниками СНГ, публикуются также в официальном издании актов СНГ в Минске.

Как правило, нормы международных договоров применяются к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан и иностранных юридических лиц. При этом, однако, нередко они применяются к отношениям российских граждан и юридических лиц (международные перевозки, защита прав интеллектуальной собственности и т.д.).

Согласно п. 2 комментируемой статьи международные договоры РФ применяются к регулируемым ими отношениям непосредственно, поскольку в соответствии с п.1 комментируемой статьи они являются составной частью правовой системы Российской Федерации. В некоторых случаях, однако, для применения международного договора необходимо издание внутригосударственного акта, предусматриваемого международным договором.

Глава 2. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ, ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

СТАТЬЯ 8. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ

1. Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с этим гражданские права и обязанности возникают:

1) из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;

1.1) из решений собраний в случаях, предусмотренных законом;

2) из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

3) из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;

4) в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;

5) в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

6) вследствие причинения вреда другому лицу;

7) вследствие неосновательного обогащения;

8) вследствие иных действий граждан и юридических лиц;

9) вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

2. Утратил силу с 1 марта 2013 года.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 8 ГК устанавливает перечень юридических фактов (фактических обстоятельств, порождающих правовые последствия), с которыми связано возникновение гражданских прав и обязанностей. При этом в соответствии с п. 1 комментируемой статьи гражданские права и обязанности могут возникать не только в результате перечисленных в статье юридических фактов, но и из оснований, хотя и не предусмотренных правовыми нормами, но не противоречащих общим началам и смыслу гражданского законодательства.

В первую очередь основанием возникновения гражданских правоотношений являются **договоры**, в т.ч. и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему. В подобных случаях возможно применение аналогии закона (см. ст. 6 ГК и комментарий к ней).

При этом основанием возникновения гражданских прав и обязанностей служит также и односторонняя сделка, для совершения которой достаточно выражения воли одной стороны, например объявление конкурса, обещание награды и т.п.

Акты государственных органов (органов законодательной и исполнительной власти) и органов местного самоуправления являются властными актами, порождающими административные отношения, и могут служить основанием возникновения гражданских прав и обязанностей только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Так, например, основанием создания юридического лица служит акт государственной регистрации, воздержание или уклонение от его издания. В соответствии со ст. 16 ГК гражданин или юридическое лицо вправе требовать от государственных органов или органов местного самоуправления возмещения убытков, причиненных как их незаконными актами (иными действиями), так и бездействием.

Еще одним основанием возникновения гражданских прав и обязанностей является **судебное решение**. Таким образом, судебное решение может не только изменять или прекращать уже существующие гражданские права и обязанности, но и служить основанием их возникновения.

Основанием возникновения гражданских прав и обязанностей является также **приобретение имущества не в результате договора или иной сделки, а по другим допускаемым законом основаниям**.

ГК относит к таким основаниям возникновение права собственности:

– на вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК);

- на находку (ст. 228 ГК);
- на безнадзорных животных (ст. 231 ГК);
- на клад (ст. 233 ГК);
- на имущество, приобретаемое в силу приобретательной давности (ст. 234 ГК).

Также основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей служит **создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности.**

Гражданские права на произведения науки, литературы, искусства и иных результатов интеллектуальной деятельности возникают в силу самого факта их создания. стало изобретение

Для того, чтобы основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей необходимо специальное признание изобретения в порядке, предусмотренном соответствующим законом, т.е. получение патента.

Причинение вреда является основанием возникновения обязательства возместить вред или права требовать его возмещения.

Основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей служит также **неосновательное обогащение.** При неосновательном обогащении возникает обязанность возвратить имущество, приобретенное или сбереженное одним лицом за счет другого без оснований, установленных законом или иными правовыми актами, а также сделкой (п. 1 ст. 1102 ГК).

В принципе, в соответствии с подп. 8 п.1 комментируемой статьи основанием для возникновения гражданских прав и обязанностей могут служить любые действия граждан и юридических лиц, затрагивающие гражданско-правовые отношения.

В соответствии с п. 2 комментируемой статьи права на имущество, подлежащие государственной регистрации, возникают с момента регистрации соответствующих прав на него, если иное не установлено законом.

Таким образом, право собственности на имущество возникает у приобретателя не при заключении договора, а после государственной регистрации этого права, независимо от того, подлежит ли государственной регистрации сам договор приобретения имущества.

СТАТЬЯ 8.1 ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ ПРАВ НА ИМУЩЕСТВО

1. В случаях, предусмотренных законом, права, закрепляющие принадлежность объекта гражданских прав определенному лицу, ограничения таких прав и обременения имущества (права на имущество) подлежат государственной регистрации.

Государственная регистрация прав на имущество осуществляется уполномоченным в соответствии с законом органом на основе принципов проверки законности оснований регистрации, публичности и достоверности государственного реестра.

В государственном реестре должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить объект, на который устанавливается право, уполномоченное лицо, содержание права, основание его возникновения.

2. Права на имущество, подлежащие государственной регистрации, возникают, изменяются и прекращаются с момента внесения соответствующей записи в государственный реестр, если иное не установлено законом.

3. В случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, сделка, влекущая возникновение, изменение или прекращение прав на имущество, которые подлежат государственной регистрации, должна быть нотариально удостоверена.

Запись в государственный реестр вносится при наличии заявления об этом всех лиц, совершивших сделку, если иное не установлено законом. Если сделка совершена в нотариальной форме, запись в государственный реестр может быть внесена по заявлению любой стороны сделки, в том числе через нотариуса.

4. Если право на имущество возникает, изменяется или прекращается вследствие наступления обстоятельств, указанных в законе, запись о возникновении, об изменении или о прекращении этого права вносится в государственный реестр по заявлению лица, для которого наступают такие правовые последствия. Законом может быть предусмотрено также право иных лиц обращаться с заявлением о внесении соответствующей записи в государственный реестр.

5. Уполномоченный в соответствии с законом орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на имущество, проверяет полномочия лица, обратившегося с заявлением о государственной регистрации права, законность оснований регистрации, иные предусмотренные законом обстоятельства и документы, а в случаях, указанных в пункте 3 настоящей статьи, также наступление соответствующего обстоятельства.

Если право на имущество возникает, изменяется или прекращается на основании нотариально удостоверенной сделки, уполномоченный в соответствии с законом орган вправе

проверить законность соответствующей сделки в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом.

6. Зарегистрированное право может быть оспорено только в судебном порядке. Лицо, указанное в государственном реестре в качестве правообладателя, признается таковым, пока в установленном законом порядке в реестр не внесена записка об ином.

При возникновении спора в отношении зарегистрированного права лицо, которое знало или должно было знать о недостоверности данных государственного реестра, не вправе ссылаться на соответствующие данные.

7. В отношении зарегистрированного права в государственный реестр может быть внесена в порядке, установленном законом, отметка о возражении лица, соответствующее право которого было зарегистрировано ранее.

Если в течение трех месяцев со дня внесения в государственный реестр отметки о возражении в отношении зарегистрированного права лицо, по заявлению которого она внесена, не оспорило зарегистрированное право в суде, отметка о возражении аннулируется. В этом случае повторное внесение отметки о возражении указанного лица не допускается.

Лицо, оспаривающее зарегистрированное право в суде, вправе требовать внесения в государственный реестр отметки о наличии судебного спора в отношении этого права.

8. Отказ в государственной регистрации прав на имущество либо уклонение от государственной регистрации могут быть оспорены в суде.

9. Убытки, причиненные незаконным отказом в государственной регистрации прав на имущество, уклонением от государственной регистрации, внесением в государственный реестр незаконных или недостоверных данных о праве либо нарушением предусмотренного законом порядка государственной регистрации прав на имущество, по вине органа, осуществляющего государственную регистрацию прав на имущество, подлежат возмещению за счет казны Российской Федерации.

10. Правила, предусмотренные настоящей статьей, применяются, поскольку иное не установлено настоящим Кодексом.

СТАТЬЯ 9. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

2. Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 9 ГК закрепляет положение, согласно которому граждане и юридические лица свободно распоряжаются принадлежащими им гражданскими правами и по своему усмотрению осуществляют эти права.

Под осуществлением права понимается совершение лицом определенных действий или воздержание от них. При этом действия по осуществлению права должны соответствовать нормам гражданского права.

Согласно п. 2 ст. 1 ГК граждане и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права своей волей и в своем интересе.

При этом, однако, в ГК и некоторых других законодательных актах существует ряд требований и ограничений осуществления гражданских прав, которые они обязаны учитывать при осуществлении соответствующих действий или воздержания от них.

Согласно п. 2 комментируемой статьи отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Таким образом, соглашение сторон гражданских правоотношений не является основанием для ограничения осуществления гражданских прав и не влечет правовых последствий, если иное не предусмотрено законодательством.

Отказ от осуществления гражданских прав возможен лишь в случаях, прямо предусмотренных законом.

СТАТЬЯ 10. ПРЕДЕЛЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а так-

же иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

2. В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом.

3. В случае, если злоупотребление правом выражается в совершении действий в обход закона с противоправной целью, последствия, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи, применяются, поскольку иные последствия таких действий не установлены настоящим Кодексом.

4. Если злоупотребление правом повлекло нарушение права другого лица, такое лицо вправе требовать возмещения причиненных этим убытков.

5. Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 10 ГК устанавливает пределы осуществления гражданских прав. Согласно общему правилу запрещаются действия, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, злоупотребление своим правом, использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Под злоупотреблением своим правом понимается т.н. «шикана», т.е. формально законные действия, направленные единственно на причинение вреда другому лицу; нарушение общественных интересов; действия, не имеющие целью ущемить интересы других лиц, однако объективно вызывающие подобный результат.

Запрет на ограничение конкуренции и осуществление монополистической деятельности прежде всего связан с доминирующим положением хозяйствующего субъекта на рынке.

При этом само доминирующее положение на рынке не является незаконным, но незаконно злоупотребление доминирующим положением.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии со ст. 5 названного закона доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара не превышает тридцать пять процентов, за исключением указанных ниже случаев.

Доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

2) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подтвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретении этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

Хозяйствующий субъект вправе представлять в антимонопольный орган или в суд доказательства того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Федеральными законами могут устанавливаться случаи признания доминирующим положения хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем тридцать пять процентов.

Условия признания доминирующим положения финансовой организации (за исключением кредитной организации) с учетом ограничений, предусмотренных настоящим Федеральным законом, устанавливаются Правительством Российской Федерации. Условия признания доминирующим положения кредитной организации с учетом ограничений, предусмотренных настоящим Федеральным законом, устанавливаются Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации. Доминирующее положение финансовой организации (за исключением кредитной организации) устанавливается антимонопольным органом в порядке, утвержденном Правительством Российской Федерации. Порядок установления доминирующего положения кредитной организации утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации. Не может быть признано доминирующим положение финансовой организации, доля которой не превышает десять процентов на единственном в Российской Федерации товарном рынке или двадцать процентов на товарном рынке, обращающийся на котором товар обращается также на иных товарных рынках в Российской Федерации.

Также названный закон запрещает злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением (ст. 10), ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия хозяйствующих субъектов (ст. 11), недобросовестную конкуренцию (ст. 13), а также ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации (гл. 3).

В соответствии с п. 2 комментируемой статьи в случае совершения действий, перечисленных в ее п. 1, суд вправе отказать лицу в защите принадлежащего ему права.

В соответствии с Постановлением Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8 при разрешении споров отказ на основании ст. 10 ГК в защите права со стороны суда допускается лишь в случаях, когда материалы дела свидетельствуют о совершении гражданином или юридическим лицом действий, которые могут быть квалифицированы как злоупотребление правом, в частности, действий, имеющих своей целью причинить вред другим лицам. При этом в мотивировочной части соответствующего судебного решения должно содержаться указание на основание квалификации действий одной из сторон как злоупотребления правом.

П. 3 комментируемой статьи устанавливает презумпцию разумности действий и добросовестности поведения участников гражданских правоотношений в случаях, когда закон ставит защиту

гражданских прав в зависимости от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно.

Таким образом, неразумное или недобросовестное поведение лица может быть отнесено к злоупотреблению правом. При этом признание поведения неразумным или недобросовестным относится к компетенции соответствующего судебного органа.

СТАТЬЯ 11. СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд (далее – суд).

2. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 11 ГК устанавливает общий порядок судебной защиты гражданских прав, являющейся одной из гарантий их осуществления.

Данное положение соответствует ст. 46 Конституции РФ, гарантирующей каждому право на судебную защиту.

Судебный порядок является преимущественной, но не единственной формой защиты прав. П. 2 комментируемой статьи допускает также административный порядок защиты гражданских прав. Административный порядок защиты гражданских прав возможен лишь в случаях, предусмотренных законом. При этом решение, принятое в административном порядке, в любом случае может быть оспорено в суде.

П. 1 комментируемой статьи также устанавливает перечень судебных органов, осуществляющих защиту гражданских прав. К ним относятся суд общей юрисдикции, арбитражный суд и третейский суд.

Судебная система Российской Федерации устанавливается Конституцией Российской Федерации и Федеральным конституционным законом от 31.12.1996 N 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации».

В соответствии со ст. 19 –28 названного закона Верховный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции.

Верховный Суд Российской Федерации в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда второй инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, – также и в качестве суда первой инстанции.

Верховный Суд Российской Федерации является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к верховным судам республик, краевым (областным) судам, судам городов федерального значения, судам автономной области и автономных округов, военным судам военных округов, флотов, видов и групп войск.

Верховный суд республики, краевой (областной) суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа в пределах своей компетенции рассматривают дела в качестве суда первой и второй инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Перечисленные суды являются непосредственно вышестоящими судебными инстанциями по отношению к районным судам, действующим на территории соответствующего субъекта Российской Федерации.

Районный суд в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда первой и второй инстанции и осуществляет другие полномочия, предусмотренные федеральным конституционным законом.

Районный суд является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям, действующим на территории соответствующего судебного района.

Военные суды создаются по территориальному принципу по месту дислокации войск и флотов и осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба.

Военные суды в пределах своей компетенции рассматривают дела в качестве суда первой и второй инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Полномочия, порядок образования и деятельности военных судов устанавливаются Федеральным конституционным законом от 23.06.1999 N 1-ФКЗ «О военных судах Российской Федерации».

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации является вышестоящей судебной инстанцией по отношению к федеральным арбитражным судам округов, арбитражным апелляционным судам и арбитражным судам субъектов Российской Федерации.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации рассматривает в соответствии с федеральным законом дела в качестве суда первой инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Федеральный арбитражный суд округа в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда кассационной инстанции, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

Федеральный арбитражный суд округа является вышестоящей судебной инстанцией по отношению к действующим на территории соответствующего судебного округа арбитражным апелляционным судам и арбитражным судам субъектов Российской Федерации.

Арбитражный апелляционный суд в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда апелляционной инстанции, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

Арбитражный суд субъекта Российской Федерации в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда первой инстанции, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

Полномочия, порядок образования и деятельности арбитражных судов устанавливаются Федеральным конституционным законом от 28.04.1995 N 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации».

Специализированные федеральные суды по рассмотрению гражданских и административных дел учреждаются путем внесения изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 N 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации».

Мировой судья в пределах своей компетенции рассматривает гражданские, административные и уголовные дела в качестве суда первой инстанции.

Полномочия и порядок деятельности мирового судьи устанавливаются федеральным законом от 17.12.1998 N 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации» и законом субъекта Российской Федерации.

Подсудность представляет собой совокупность признаков дела, подлежащего рассмотрению в суде, позволяющую определить конкретный суд, который обязан рассмотреть и разрешить дело по существу.

Нормы о подсудности дел установлены процессуальным законодательством (УПК, ГПК, АПК). Подсудность дел об административных правонарушениях определяется на основании норм КоАП РФ.

Необоснованный отказ суда в принятии дела к производству и рассмотрению, неоправданная задержка в рассмотрении дела также считается нарушением права гражданина, закрепленного в ч. 1 ст. 47 Конституции РФ, и может быть обжалован в вышестоящий суд.

Следует отметить, что третейские суды не входят в судебную систему РФ. Они действуют в соответствии с действующими о них нормативными актами. Защита гражданских прав в третейском суде может осуществляться только при наличии соответствующего соглашения об этом сторон спора, заключенного в письменной форме.

На практике, однако, передача споров в третейский суд встречается довольно редко.

Стороны договора могут включить в него т.н. «арбитражную оговорку», т.е. условие о передаче возникшего или могущего возникнуть гражданско-правового спора на рассмотрение третейского суда.

Согласно п. 2 комментируемой статьи защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Административный порядок защиты гражданских прав может выражаться в следующем:

– обжалование действий и актов государственных органов в вышестоящий по отношению к ним орган исполнительной власти;

– принятие государственными органами, наделенными соответствующими полномочиями, решений с использованием способов защиты гражданских прав, предусмотренных ст. 12 ГК, при соблюдении процедуры, установленной нормативными актами.

Таким образом, стороны гражданских правоотношений имеют возможность выбора между судебным и административным порядком защиты своих прав. При этом административный порядок защиты гражданских прав применяется только в случаях, предусмотренных законом, и решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Случаи административного порядка защиты гражданских прав предусмотрены, в частности, самим ГК (например, в отношении патентных прав (п. 2 ст. 1406 ГК)), Федеральным законом от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 17 августа 1995 г.

№ 147-ФЗ «О естественных монополиях», Законом РФ № 2300-1 «О защите прав потребителей», Таможенным кодексом РФ и т.д.

СТАТЬЯ 12. СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Защита гражданских прав осуществляется путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным решения собрания;
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения;
- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иными способами, предусмотренными законом.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 12 ГК устанавливает способы защиты гражданских прав.

Часть из перечисленных способов может применяться участниками гражданских правоотношений самостоятельно, часть – только судом или государственными органами, осуществляющими защиту гражданских прав в административном порядке в случаях, предусмотренных законом. Также ряд способов применяется как самостоятельно, так и с помощью суда.

Перечень способов защиты гражданских прав, установленный комментируемой статьей, не является исчерпывающим, в принципе возможно использование любого способа, предусмотренного законом.

Следует иметь в виду, что субъект гражданских правоотношений вправе использовать один или одновременно несколько способов защиты своих прав. При этом, однако, существует ряд ситуаций, в которых стороны гражданских правоотношений вправе применять только тот способ защиты своих прав, который предусмотрен законом для данной конкретной ситуации.

СТАТЬЯ 13. ПРИЗНАНИЕ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМ АКТА ГОСУДАРСТВЕННОГО ОРГАНА ИЛИ ОРГАНА МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

Ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативный акт, не соответствующие закону или иным правовым актам и нарушающие гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, могут быть признаны судом недействительными.

В случае признания судом акта недействительным нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами, предусмотренными статьей 12 настоящего Кодекса.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 13 ГК устанавливает порядок признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, если подобный акт нарушает гражданские права и охраняемые законом интересы субъектов гражданских правоотношений. Судебная защита своих прав является одной из основных конституционных гарантий и закреплена в ст. 46 Конституции РФ.

Субъекты гражданских правоотношений вправе обжаловать в суд незаконные акты и действия государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц. Суд же вправе признать не соответствующими закону управленческие акты недействительными.

Конкретный порядок судебной защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов субъектов гражданских правоотношений определяется Законом РФ от 27 апреля 1993 г. № 4866-1

«Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», Гражданским процессуальным кодексом РФ и Арбитражным процессуальным кодексом РФ.

Закон предоставляет право обжалования не только актов, но и действий государственных органов и органов местного самоуправления или уклонение от принятия решения, нарушающие гражданские права.

Следует иметь в виду, что обжалованию в суд подлежат лишь индивидуальные (ненормативные) акты, а также отказ в принятии акта либо уклонение от его принятия.

Согласно п. 6 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8 основанием для принятия судом решения о признании акта государственного органа и органа местного самоуправления недействительным являются одновременно как несоответствие акта закону или иному правовому акту (незаконность акта), так и нарушение актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица. Под охраняемым законом интересом обычно понимается юридический интерес.

Несоответствие акта закону, в частности, выражается:

- в неправильном толковании или применении закона при принятии акта;
- в издании акта соответствующим органом с превышением своих полномочий или нарушением процедуры его принятия;
- в привлечении к ответственности, не предусмотренной нормативными актами, и иными нарушениями.

СТАТЬЯ 14. САМОЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Допускается самозащита гражданских прав.

Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 14 ГК устанавливает право субъектов гражданских правоотношений на самозащиту гражданских прав и охраняемых законом интересов и общие пределы применения самозащиты.

Под самозащитой понимается такой способ защиты гражданских прав, когда субъект гражданского права защищает себя самостоятельно, без обращения в суд или иной орган, осуществляющий защиту гражданских прав.

При этом в любом случае способы самозащиты не должны выходить за пределы действий, необходимых для пресечения (предупреждения) правонарушения.

Таким образом, действия, направленные на защиту личных и имущественных прав не могут быть признаны противоправными, если они совершены в состоянии необходимой обороны. В соответствии со ст. 37 Уголовного кодекса РФ под необходимой обороной понимается защита личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

Вред, причиненный при самозащите в состоянии необходимой обороны без превышения ее пределов, не подлежит возмещению (ст. 1066 ГК).

Согласно п. 9 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8 самозащита не может быть признана правомерной, если она явно не соответствует способу и характеру нарушения и причиненный (возможный) вред является более значительным, чем предотвращенный.

СТАТЬЯ 15. ВОЗМЕЩЕНИЕ УБЫТКОВ

1. Лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

2. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 15 ГК устанавливает общий порядок возмещения убытков, понесенных лицом, право которого нарушено и дает нормативное определение понятию «убытки».

Возмещение убытков является одним из наиболее универсальных способов защиты гражданских прав и может использоваться как самостоятельно, так и в сочетании с другими способами защиты.

Пункт 2 ст. 15 ГК подразделяет убытки на две категории: реальный ущерб и упущенная выгода.

Реальный ущерб представляет собой расходы, которые лицо реально произвело либо должно будет произвести к моменту восстановления нарушенного права, а также убытки, вызванные утратой или повреждением имущества.

Упущенная выгода представляет собой доходы (выгоду), которые получило бы лицо при обычных условиях гражданского оборота, если бы его права не были нарушены (например, договор был бы исполнен надлежащим образом).

Под обычными условиями гражданского оборота понимаются типичные для него условия функционирования рынка, на которые не воздействуют непредвиденные обстоятельства либо обстоятельства, трактуемые в качестве непреодолимой силы.

В соответствии с п. 10 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8 доказательствами необходимости будущих расходов и их предполагаемого размера могут служить сметы, калькуляции затрат на устранение недостатков товаров, работ, услуг; договоры, определяющие размер ответственности за нарушение обязательств, и т.п.

При этом следует учитывать, что возмещению подлежат не любые, а лишь необходимые (разумные) расходы, которые понесет потерпевшее лицо в нормальные (разумные) сроки после нарушения его прав.

Согласно п. 1 комментируемой статьи лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения убытков. Однако, если законом или договором предусмотрено возмещение убытков и в меньшем размере, то возмещение убытков производится в соответствии с указанным законом или договором.

В частности, ст.ст. 400, 538, 547, 548, 777 ГК устанавливают основания ограничения размера ответственности по обязательствам, в том числе и ограничение права на полное возмещение убытков.

При предъявлении требования о возмещении как реального ущерба, так и упущенной выгоды обязательно должна быть доказана причинная связь между нарушением права и возникновением убытков.

При этом законодатель не установил каких-либо ограничений по возмещению имущественных затрат на представительство в суде интересов лица, чье право нарушено. Иное противоречило бы обязанности государства по обеспечению конституционных прав и свобод.

В соответствии со статьей 1082 ГК Российской Федерации, суд в зависимости от обстоятельств дела обязывает лицо, ответственное за причинение вреда, возместить вред в натуре или возместить причиненные убытки.

Следует особо отметить сформулированное в п. 2 комментируемой статьи правило, согласно которому лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения упущенной выгоды в размере не меньшем, чем доход, полученный лицом, нарушившим право в результате данных действий. Причем в данной ситуации размер возмещения упущенной выгоды может превышать предполагаемый размер упущенной выгоды, который было бы необходимо к тому же доказывать.

Государственной комиссией Совета Министров СССР по экономической реформе 21 декабря 1990 г. одобрена «Временная методика определения размера ущерба (убытков), причиненного нарушениями хозяйственных договоров» (приложение к письму Госарбитража СССР от 28.12.1990 N С-12/НА-225), который можно пользоваться и при отсутствии договорных отношений, в частности, для определения размера ущерба (убытков) по обязательствам из причинения вреда; ущерба (убытков), понесенного предприятием в результате выполнения указаний вышестоящего органа, нарушившего права предприятий, а также вследствие ненадлежащего осуществления вышестоящим органом своих обязанностей по отношению к предприятию.

СТАТЬЯ 16. ВОЗМЕЩЕНИЕ УБЫТКОВ, ПРИЧИНЕННЫХ ГОСУДАРСТВЕННЫМИ ОРГАНАМИ И ОРГАНАМИ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

Убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или

должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 16 ГК определяет порядок возмещения убытков, причиненных гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или их должностных лиц.

Право гражданина на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностными лицами, закреплено в ст. 53 Конституции РФ.

Перечень органов и лиц, к которым предъявляются требования о возмещении убытков и которые выступают от имени государства и его субъектов при возмещении убытков (вреда) устанавливается ст. 1071 ГК (см. статью и комментарий к ней).

В соответствии со ст. 15 ГК (см. статью и комментарий к ней) под убытками понимается реальный ущерб и упущенная выгода.

Согласно п. 12 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8 ответчиком по делу о возмещении убытков, причиненных в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц, признается Российская Федерация, ее субъект или муниципальное образование в лице соответствующего финансового или иного уполномоченного органа. Если, же иск предъявлен гражданином или юридическим лицом непосредственно к государственному органу либо органу местного самоуправления, допустившему нарушение прав, суд не должен отказывать в принятии искового заявления, а также возвращать его без рассмотрения. В этом случае суд привлекает в качестве надлежащего ответчика финансовый или иной уполномоченный орган.

При удовлетворении иска взыскание должно производиться за счет средств соответствующего бюджета (казны), а при отсутствии денежных средств – за счет иного имущества соответствующей казны.

При возмещении убытков обязательно должна быть доказана вина причинителя вреда, размер убытков, причинная связь между убытками и незаконными действиями (бездействием).

Таким образом, гражданским законодательством установлены дополнительные гарантии для защиты прав граждан и юридических лиц от незаконных действий (бездействия) органов государственной власти, направленные на реализацию положений статей 52 и 53 Конституции Российской Федерации, согласно которым каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц, в том числе злоупотреблением властью.

В статье 1069 ГК предусмотрено, что вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит возмещению за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования. Удовлетворяя требование о возмещении вреда в соответствии со статьей 1082 ГК, суд в зависимости от обстоятельств дела обязывает лицо, ответственное за причинение вреда, возместить вред в натуре или возместить причиненные убытки.

СТАТЬЯ 16.1 КОМПЕНСАЦИЯ УЩЕРБА, ПРИЧИНЕННОГО ПРАВОМЕРНЫМИ ДЕЙСТВИЯМИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ И ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, ущерб, причиненный личности или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица правомерными действиями государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, а также иных лиц, которым государством делегированы властные полномочия, подлежит компенсации.

ПОДРАЗДЕЛ 2. ЛИЦА

ГЛАВА 3. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА)

СТАТЬЯ 17. ПРАВОСПОСОБНОСТЬ ГРАЖДАНИНА

1. Способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами.

2. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 17 ГК устанавливает равенство в правоспособности для всех граждан и закрепляет положение, согласно которому гражданин правоспособен на протяжении всей его жизни.

Правоспособность представляет собой способность выступать в качестве субъекта права, иметь имущественные и личные неимущественные права и выполнять обязанности. Правоспособность человека приобретает с рождением и исчезает со смертью. Основным принципом, из которого исходит право развитых стран, является принцип равной гражданской правоспособности независимо от пола, имущественного положения, цвета кожи, расы и т.д. В соответствии со ст. 19 Конституции РФ возраст, психическое и физическое состояние гражданина не влияют на его правоспособность, которая признается равной за всеми гражданами независимо от пола, расы, национальной принадлежности, языка, происхождения, имущественного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений или принадлежности к общественным объединениям. Содержание гражданской правоспособности проявляется в тех гражданских правах и обязанностях, которыми обладает или способен обладать гражданин. Оно раскрывается в ст. 18 ГК РФ, указывающей, что граждане вправе: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской деятельностью и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами или юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуального труда или деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права. Столь достаточно подробный перечень не является исчерпывающим, так как закон закрепил лишь наиболее важные, неотъемлемые права граждан и определил пределы дозволенного поведения граждан, обязанных реализовывать свою правоспособность, не выходя за границы, установленные законом. С другой стороны, содержание правоспособности включает в себя и обязанности – способность к обладанию обязанностями реализуется через вступление в обязательственные отношения в качестве должника. При жизни человека правоспособность может быть ограничена судом (запрет на занятие какой-либо профессией и т.п.). Ранее гражданскими кодексами многих стран предусматривалась возможность лишения человека всех гражданских прав – гражданская смерть; в настоящее время такое решение по суду не допускается. В некоторых социально-правовых сферах правоспособность наступает с определенного возраста. Например, право избирать и быть избранным наступает в РФ с 18 лет.

Равная правоспособность граждан не означает равенства в субъективных правах.

Согласно ст.ст. 7, 19 Конституции РФ гражданская правоспособность основана на принципах равноправия и социальной справедливости. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Определенные ограничения правоспособности иностранных граждан и лиц без гражданства устанавливаются законом или Правительством РФ в целях государственной безопасности или в качестве ответной меры для граждан тех государств, которые установили соответствующие ограничения для российских граждан.

СТАТЬЯ 18. СОДЕРЖАНИЕ ПРАВОСПОСОБНОСТИ ГРАЖДАН

Граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими

гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 18 ГК раскрывает содержание правоспособности граждан.

В соответствии с Конституцией РФ содержание правоспособности граждан составляет совокупность социальных, экономических, культурных и других прав, а также прав, предоставляемых международными актами, в частности, Всеобщей декларацией прав человека от 10 декабря 1948 г., Европейской конвенцией «О защите прав человека и основных свобод» от 4 ноября 1950 г. и др.

Правоспособность представляет собой способность субъекта права иметь имущественные и личные неимущественные права и выполнять обязанности. Правоспособность человека приобретает с рождением и исчезает со смертью. Основным принципом, из которого исходит право развитых стран, является принцип равной гражданской правоспособности независимо от пола, имущественного положения, цвета кожи, расы и т.д. В соответствии со ст. 19 Конституции РФ возраст, психическое и физическое состояние гражданина не влияют на его правоспособность, которая признается равной за всеми гражданами независимо от пола, расы, национальной принадлежности, языка, происхождения, имущественного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений или принадлежности к общественным объединениям. Содержание гражданской правоспособности проявляется в тех гражданских правах и обязанностях, которыми обладает или способен обладать гражданин. Оно раскрывается в ст. 18 ГК РФ, указывающей, что граждане вправе: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской деятельностью и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами или юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуального труда или деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права. Столь достаточно подробный перечень не является исчерпывающим, так как закон закрепил лишь наиболее важные, неотъемлемые права граждан и определил пределы дозволенного поведения граждан, обязанных реализовывать свою правоспособность, не выходя за границы, установленные законом. С другой стороны, содержание правоспособности включает в себя и обязанности – способность к обладанию обязанностями реализуется через вступление в обязательственные отношения в качестве должника. При жизни человека правоспособность может быть ограничена судом (запрет на занятие какой-либо профессией и т.п.). Ранее гражданскими кодексами многих стран предусматривалась возможность лишения человека всех гражданских прав – гражданская смерть; в настоящее время такое решение по суду не допускается. В некоторых социально-правовых сферах правоспособность наступает с определенного возраста. Например, право избирать и быть избранным наступает в РФ с 18 лет.

Следует еще раз подчеркнуть, что поскольку согласно ст. 8 ГК граждане вправе вступать в любые не запрещенные законом правоотношения, то перечень прав, предоставляемых гражданину ст. 18 ГК, не является исчерпывающим.

Необходимо иметь в виду, что правоспособность граждан имеет определенные пределы, установленные законодательством. Так, пределы осуществления гражданских прав устанавливает ст. 10 ГК. Согласно общему правилу запрещаются действия, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, злоупотребление своим правом, использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

СТАТЬЯ 19. ИМЯ ГРАЖДАНИНА

1. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая.

В случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя).

2. Гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом. Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем.

Гражданин обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

Гражданин, переименовавший имя, вправе требовать внесения за свой счет соответствующими изменениями в документы, оформленные на его прежнее имя.

3. Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния.

4. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Имя физического лица или его псевдоним могут быть использованы с согласия этого лица другими лицами в их творческой деятельности, предпринимательской или иной экономической деятельности способами, исключающими введение в заблуждение третьих лиц относительно тождества граждан, а также исключающими злоупотребление правом в других формах.

5. Вред, причиненный гражданину в результате нарушения его права на имя или псевдоним, подлежит возмещению в соответствии с настоящим Кодексом.

При искажении имени гражданина либо при использовании имени способами или в форме, которые затрагивают его честь, умаляют достоинство или деловую репутацию, гражданин вправе требовать опровержения, возмещения причиненного ему вреда, а также компенсации морального вреда.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 19 ГК регламентирует право на имя и его использование.

Право на имя возникает с момента рождения ребенка.

Согласно ст. 6 Федерального закона от 24 июля 1998 года № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» ребенку от рождения принадлежат и гарантируются государством права и свободы человека и гражданина в соответствии с Конституцией Российской Федерации, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, Семейным кодексом Российской Федерации и другими нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии со ст. 47 ГК имя, отчество и фамилия регистрируются в органах загса.

Согласно п. 1 комментируемой статьи в случаях и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя). Такие случаи предусмотрены ст. 1265 ГК. Право авторства включает право признаваться автором произведения и право автора на имя – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно. Эти права неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от этих прав ничтожен.

Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает возможность перемены имени гражданина в порядке, установленном законом.

В соответствии со ст.ст. 58 – 63 Федерального закона от 15.11.1997 N 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» лицо, достигшее возраста четырнадцати лет, вправе переименовать свое имя, включающее в себя фамилию, собственно имя и (или) отчество.

Перемена имени производится органом записи актов гражданского состояния по месту жительства или по месту государственной регистрации рождения лица, желающего переименовать фамилию, собственно имя и (или) отчество.

Перемена имени лицом, не достигшим совершеннолетия, производится при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такового согласия на основании решения суда, за исключением случаев приобретения лицом полной дееспособности до достижения им совершеннолетия в порядке, предусмотренном законом.

Перемена имени лицу, не достигшему возраста четырнадцати лет, а также изменение присвоенной ему фамилии на фамилию другого родителя производится на основании решения органа опеки и попечительства в порядке, установленном статьей 59 Семейного кодекса Российской Федерации.

Перемена имени подлежит государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния.

Государственная регистрация перемены имени производится на основании заявления о перемене имени, которое в письменной форме подается в орган записи актов гражданского состояния.

Заявление о перемене имени должно быть рассмотрено органом записи актов гражданского состояния в месячный срок со дня подачи заявления.

При наличии уважительных причин (неполучение копий записей актов гражданского состояния, в которые необходимо внести изменения, и других) срок рассмотрения заявления о перемене имени может быть увеличен не более чем на два месяца руководителем органа записи актов гражданского состояния.

В случае необходимости восстановления или изменения записи акта гражданского состояния указанный срок приостанавливается до решения вопроса о восстановлении либо об исправлении или изменении записи акта гражданского состояния.

В случае, если лицу, желающему переменить имя, отказано в государственной регистрации перемены имени, руководитель органа записи актов гражданского состояния обязан сообщить причину отказа в письменной форме. Документы, представленные одновременно с заявлением о перемене имени, подлежат возврату.

Орган записи актов гражданского состояния обязан сообщить о государственной регистрации перемены имени в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, по месту жительства заявителя в семидневный срок со дня государственной регистрации перемены имени.

Гражданину выдается свидетельstwo о перемене имени. На основании записи акта о перемене имени вносятся изменения в записи актов гражданского состояния, ранее составленные в отношении лица, переименованного, и выдаются новые свидетельства о государственной регистрации актов гражданского состояния с учетом внесенных в записи актов гражданского состояния изменений.

В случае, если перемена имени произведена органом записи актов гражданского состояния в отношении гражданина Российской Федерации, иностранного гражданина или лица без гражданства на территории Российской Федерации, изменения в записи актов гражданского состояния, составленные в отношении таких лиц компетентным органом иностранного государства с соблюдением законодательства иностранного государства, не вносятся.

При перемене имени родителями изменяются сведения о родителях в записи акта о рождении ребенка, не достигшего совершеннолетия.

В записи акта о рождении ребенка, достигшего совершеннолетия, сведения о его родителях изменяются по заявлению данного лица в порядке, установленном настоящим Федеральным законом для внесения исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния.

При перемене фамилии обоими родителями и имени отцом изменяются фамилия и отчество ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, в записи акта о его рождении.

При перемене фамилии одним из родителей фамилия их ребенка, не достигшего возраста четырнадцати лет, может быть изменена по соглашению родителей, а при отсутствии соглашения по указанию органа опеки и попечительства.

Изменение фамилии и отчества ребенка, достигшего совершеннолетия, в связи с переменой фамилии его родителями и имени отцом производится в порядке, установленном названным законом для государственной регистрации перемены имени.

На основании внесенных изменений в записи акта о рождении ребенка, не достигшего совершеннолетия, выдается новое свидетельство о его рождении.

Вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению в соответствии с ГК (см. ст. 15 ГК и комментарий к ней).

При искажении либо использовании имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию, применяются правила, предусмотренные статьей 152 ГК (см. статью и комментарий к ней).

СТАТЬЯ 20. МЕСТО ЖИТЕЛЬСТВА ГРАЖДАНИНА

1. Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

2. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов.

КОММЕНТАРИЙ

Статья 20 ГК дает нормативное определение понятия «место жительства гражданина».

Согласно ст. 27 Конституции РФ каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства.

Свобода передвижения и поселения является одной из основных личных свобод человека. Она представляет собой возможность беспрепятственно передвигаться, выбирать место пре-

бывания и жительства в любой части территории государства, а также покидать территорию государства и возвращаться на нее при соблюдении ряда требований закона. В таком объеме свободой передвижения и поселения пользуются лица на территории государства, гражданами которого они являются.

Нормы международного права о свободе передвижения и поселения содержатся, в частности, Международном пакте о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. (ст.12) и Факультативном протоколе к нему, ст. 3 и Протоколе N 4 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. и др.

Свобода передвижения и поселения иностранных граждан и лиц без гражданства обычно имеет значительно более ограниченный характер, но в любом случае должна включать в себя право покидать территорию соответствующего государства по своему усмотрению. Однако и в отношении граждан в демократических государствах существует целый ряд ограничений свободы передвижения и поселения. Так, свобода передвижения ограничивается наличием в большинстве государств значительного количества территорий, закрытых по военным, экономическим, природоохранным и иным соображениям для свободного посещения, а также запретом вторгаться в частные владения.

Свобода передвижения и поселения не является абсолютным правом и может быть ограничена в период действия режима чрезвычайного или военного положения.

Право граждан на выезд из своей страны также может быть ограничено по мотивам обеспечения государственной безопасности и сохранения государственной тайны. В РФ свобода передвижения и поселения гарантируется ст. 27 Конституции, а осуществление ее регулируется Законом РФ от 25 июня 1993 г. N 5242-1 "О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбора места пребывания и жительства в пределах РФ".

В соответствии со ст. 2 названного закона под местом пребывания понимается гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристская база, больница, другое подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, в котором он проживает временно.

Под местом жительства понимается жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и другие), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ.

Согласно ст. 3 названного закона граждане РФ обязаны регистрироваться по месту пребывания и по месту жительства в пределах РФ.

Правила регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и Перечень должностных лиц, ответственных за регистрацию, утверждены Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. № 713.

Согласно ст. 29.1 Федерального закона от 25.07.2002 N 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» миграционный учет иностранных граждан в Российской Федерации осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2006 N 109-ФЗ «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации».

Согласно ст. 7 названного закона постоянно или временно проживающие в Российской Федерации иностранные граждане подлежат регистрации по месту жительства и учету по месту пребывания.

Временно пребывающие в Российской Федерации иностранные граждане подлежат учету по месту пребывания.

Согласно п. 2 комментируемой статьи местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, а также граждан, находящихся под опекой, является место жительства их законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов). При этом в соответствии со ст.ст. 35, 36 ГК местом жительства граждан, находящихся под опекой, признается место жительства опекуна, кроме случаев, когда подопечные находятся в воспитательном или лечебном учреждении.

Обращает на себя внимание некоторая несогласованность в законодательстве относительно вопроса о раздельном проживании несовершеннолетних или подопечных с их законными представителями.

Комментируемая статья устанавливает 14-летний возрастной ценз, в то время как ст. 36 ГК предусматривает возможность раздельного проживания только после достижения 16-летнего возраста.

При этом в Семейном кодексе этот вопрос вообще не нашел отражения.