

Принципы гражданского права

Что такое «право»?

(.) Право не ограничивается нормами, закрепленными в законах, но включает практику их применения, правосознание, правовые идеи, и в первую очередь идею справедливости.

(.) Из широкого понимания права «с непреложностью следует возможность отказа от выполнения или применения любого из действующих законов под тем предлогом, что этот закон не соответствует чьим-то представлениям о содержании права, нравственности, правосознанию, судебной или иной практике и т. п. На основе широкого понимания права ... практически невозможно отличить правомерное поведение от неправомерного, юридически значимое от юридически безразличного, обязательное от необязательного и т.п.» (О. Э. Лейст. Сущность права).

Право – это ...

Что такое «принцип»?

- Принцип или начало (лат. *principium*) - руководящее положение, установка для какой-либо деятельности; основная особенность действия механизма, системы.
- Правовые принципы могут быть сформулированы в виде норм, а могут быть основой их содержания.

Нормы гражданского права должны устанавливаться и применяться на основе принципов (основных начал) отрасли

- Следует различать: принципы гражданского права и принципы формулирования норм

1. Принципы формулирования норм

1.1

Целью нормы может быть:

- 1) закрепление правовой логики (возникновение право собственности при добросовестном приобретении вещи от неуправомоченного отчуждателя)
- 2) решение политико-правовой задачи (отнесение помещения к объектам прав)
- 3) достижение утилитарной цели (фактическое принятие наследства).

«...деловой жизнью управляют не логика, не отвлеченные комбинации, а насущные потребности и сознание целесообразности» (Л. Кассо. Запродажа и задаток. М., 1904. С.4.)

1.2 «Практика от большого числа тонкостей лишается твердости» (Г. Дербург).

Излишняя детализация закона вредна. Закон не должен подменять толкование, в первую очередь - судебное. Закон – не инструкция по его применению.

1.3 *Omnis definitio periculosa est* – всякое определение опасно (его всегда легко опровергнуть).

В условиях действия писаного права любая дефиниция ограничивает судебное толкование, а потому и возможности вынесения справедливых решений. Закон – не учебник.

Почему вредно включение в ГК определения вещи?

1.4 Включение новых институтов в ГК РФ целесообразно лишь после того, как они будут приняты практикой. Проторегулирование вредит обороту. Закон – не плановый акт.

1.5 Копирование зарубежных правовых конструкций неизбежно ведет к рассогласованию системы права, превращению ее в набор разрозненных правил. Закон подобно вину – дитя «почвы и климата».

1.6 Основные цели законодателя при формулировании норм гражданского права: поддержание стабильности оборота и защиты его добросовестных участников.

1.7 Один из главных методов достижения целей регулирования - установление баланса интересов участников оборота (т.н. определение слабой стороны в правоотношении).

В отношении каждой нормы следует устанавливать, чей интерес должен быть защищен (ради кого устанавливается норма - должник, кредитор, третьи лица со своим интересом, публика, на которой может отразиться отсутствие регулирования, государство, если его можно поставить в этот ряд).

«Это проявление в области частного права общеправового принципа соблюдения баланса интересов всех лиц, участвующих в правоотношениях, закрепленного в Конституции РФ (п. 4 Постановления Конституционного Суда РФ от 28 января 2010 г. N 2-П)».

1) должник – кредитор

(.) Основание для привилегии должника (право выбора в альтернативном обязательстве) в том, что «истинное существо обязательства состоит в деятельности должника» (Савиньи Ф. К. Обязательственное право. СПб, 2004. С. 290).

(.) Слабая сторона – кредитор (credo), который поверил должнику. Поддержка кредитора – поддержка доверия в обороте вообще.

2) гражданин потребитель – иное лицо (не потребитель)

2. Принцип добросовестности

Ст. 1 ГК РФ Основные начала гражданского законодательства:

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.

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 также 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.

2.1 Добросовестность объективная

Требование вести себя bona fide – «ut inter bonos agier oportet».

Объективная, т. к. связана с внешней оценкой поведения. Главная составляющая – верность слову.

Против каких начал гражданского права направлено требование bona fide?

Зачем нужно требование добросовестности?

См.: Новицкий И.Б. Принцип доброй совести в проекте обязательственного права // Вестник гражданского права. 2006. № 1. С. 140-141. Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2010. М., 2013. С. XIV. Автор вступительной статьи А.С. Комаров.

Допустимо ли соглашение о том, что уклонение кредитора от принятия платежа от должника в отношениях между ними рассматривается как добросовестное поведение:

1. Да, поскольку принципом гражданского права является диспозитивность
2. Да, но соглашение не будет действовать в отношении третьих лиц
3. Да, но соглашение должно быть достигнуто после совершения таких действий
4. Нет.

2. 2 Добросовестность субъективная

Это – ведение или неведение об определенных обстоятельствах («знал или должно был знать»).

Какое значение для применения норм о виндикации имеют этическая составляющая поведения добросовестного приобретателя вещи?

1. Влияет на оценку добросовестности приобретателя
2. Влияет на оценку правильности формирования воли приобретателя
3. Влияет на оценку факта осведомленности приобретателя об обстоятельствах сделки
4. Не влияет.

Субъективная добросовестность устанавливается на момент нарушения чужого права.

2. 3 Презумпция добросовестности

Какая добросовестность – объективная или субъективная имеется в виду в п. 5 ст. 10 ГК РФ?

См. для ответа:

«Приобретатель признается добросовестным, если докажет, что при совершении сделки он не знал и не должен был знать о неправомерности отчуждения имущества продавцом, в частности принял все разумные меры для выяснения правомочий продавца на отчуждение имущества» (п. 38 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума ВАС РФ N 22 от 29.04.2010 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав").

2. 4 Действия в обход закона

(.) это положение блокирует любое несоответствие закону, в т. ч. непоименованные договоры

(.) любое ограничение имеет цель. Если действия сторон игнорируют эту цель – нужны средства для пресечения такого нарушения закона.

Соответствует ли закону дарение 1 акции ЗАО, и скорая продажа тому же лицу пакета акций (это лицо уже акционер, поэтому преимущественное право других акционеров на покупку акций не действует)?

3. Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела

Может ли быть удовлетворен иск акционера о понуждении АО к уменьшению уставного капитала?

См.: решение ФАС МО от 15.04. 2003 № КГ-А40/2028-03.

Вправе ли третье лицо уплатить долг без согласия должника?

4. Принцип автономии воли (или свободы договора)

Ст. 1 ГК РФ

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.

4.1 Сфера действия и содержание принципа

Допустимо ли соглашение между двумя залогодержателями об обмене старшинством залога?

4.2 Когда возможно ограничение автономии воли?

- 1) в публичных интересах
- 2) с согласия самого лица

Определение N 58-В10-7 ("Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за первый квартал 2011 года", утв. Президиумом Верховного Суда РФ 01.06.2011):

«Нельзя согласиться с выводом суда кассационной инстанции о том, что на основании принципа свободы договора, закрепленного ст. 1 ГК РФ, Р. не может быть принужден к совершению сделки, связанной с отчуждением принадлежащего ему на праве собственности имущества, поскольку у него отсутствует добровольное волеизъявление на заключение основного договора на условиях, определенных в предварительном договоре.

Из материалов дела видно, что, возражая против заявленных требований, Р. ссылаясь на то, что, подписывая предварительное соглашение, он не был согласен с условиями договора.

Между тем требование о признании недействительным предварительного договора купли-продажи жилого помещения от 12 марта 2009 г. в установленном законом порядке Р. не заявлялись. Обстоятельства, связанные с порочностью волеизъявления Р. при заключении предварительного договора, не были установлены ни судом первой инстанции, ни судом кассационной инстанции».

4.3 Массовые юридические продукты и свобода воли

4.4. Диспозитивность как условие реализации автономии воли

Статья 421. Свобода договора

4. ...В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Статья 422. Договор и закон

1. Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

- 1) Принцип диспозитивности не сформулирован в ГК РФ.
- 2) В нашей практике господствует презумпция императивности норм. Диспозитивные нормы определяются по формальному признаку.
- 3) De facto в частном праве любой страны существует трехчленное деление: диспозитивные, императивные, нормы – запреты (сверхимперативные нормы).

«Principles, Definitions and Model Rules of European Private Law. Draft Common Frame of reference (DCFR)» Edited by Christian von Bar and Eric Clive. Munich, 2009:

II. - 1:102: Автономия воли сторон

(1) С учетом применимых императивных норм стороны свободны в заключении договора или совершении другого юридического акта, и в определении его содержания.

(2) Стороны вправе исключить полностью или частично применение любого из последующих правил, касающихся договоров или иных юридических актов, либо возникающих из них прав и обязанностей, а также, если иное не предусмотрено, исключить или изменить их действие.

(3) Положение о том, что стороны не могут исключить или изменять действие правил, не лишает стороны возможности отказаться от права, которое уже возникло и о котором стороне известно.

5. Принцип разумности

Разумность – свойство поведения человека с точки зрения:

- 1) оценки нормальности ситуации
- 2) поведения, основанного на экономии ресурсов.

Постановление Президиума ВАС РФ от 27.11.2012 N 9538/12:

Разумный покупатель, зная о нарушении продавцом достигнутых ранее договоренностей, располагая информацией о явном отсутствии у продавца намерения предоставлять встречное исполнение ввиду отчуждения обещанных акций иному лицу, не осуществлял бы частичные платежи по договору и не подписывал бы с продавцом акты сверки расчетов.

Постановление Президиума ВАС РФ от 28.02.2012 N 11248/11 (об установлении сервитута в судебном порядке):

«Проезд и проход к недвижимому имуществу прямо отнесены к потребностям, при наличии которых возможно предоставление названного ограниченного вещного права, поэтому судам при рассмотрении настоящего иска в этой части следует определить, имеется ли у истца возможность доступа к своему имуществу, не прибегая к правовым средствам, предусмотренным указанными нормами права.

В отношении иных требований истца, касающихся объема и содержания права ограниченного пользования чужим участком, судам необходимо выяснить, связаны ли они с теми потребностями, в обеспечение которых, исходя из конкретных обстоятельств спора и принципа разумности, допустимо установление частного сервитута».

Постановление Президиума ВАС РФ от 06.03.2012 N 13567/11:

«Право банка на одностороннее изменение процентной ставки по кредиту, закрепленное в договоре, не означает, что заемщик, не согласный с такими изменениями, не может доказать, что одностороннее изменение договорных условий нарушает разумный баланс прав и обязанностей сторон, противоречит устоявшимся деловым обычаям либо иным образом нарушает основополагающие частноправовые принципы разумности и добросовестности».

6. Принцип равенства

6.1 Юридическое равенство.

- отсутствие властных полномочий у одной из сторон (см. ст. 2 ГК РФ)
- равенство при достижении интересов – т.е. интересы каждого лица равно уважаемы.

6.2 Фактическое равенство.

- равное признание прав не есть равные возможности по осуществлению прав. Поэтому законодатель вводит нормы, направленные на создание и фактического равенства (например, нормы, защищающие права потребителя).