

СОДЕРЖАНИЕ

Авторский коллектив.....	11
Принятые сокращения	12
Предисловие.....	17
<p>Двадцатилетие возрождения русской классической цивилистики. Сравнение целей и задач настоящей книги с целями и задачами классических работ И.А. Покровского и Я.А. Канторовича. Необходимость установления понятия о научной проблеме вообще и гражданско-правовой научной проблеме в особенности. Научная проблема как ситуация бессилия науки в объяснении фактов и построении непротиворечивой теории. Способы выявления проблем. Постановка научных проблем. Круг проблем, поставленных и исследованных в настоящей книге.</p>	
Очерк 1. Основное разделение права	35
<p>Проблема основного разделения права как проблема разделения сфер общественного и личного. Толкование и действительное значение высказывания Угсьпиана о разделении права на публичное и частное. Соотношение <i>jus privatum</i> и <i>jus civile</i>. Юридическая постановка вопроса о критерии основного разделения права. Материальные и процессуальные теории. Методологические замечания о предмете разделения и о его направлениях. Четыре вида возможных теорий основного разделения права. Краткая характеристика отдельных теорий и их классификация по четырем предложенным видам. Причины смешения различных точек зрения во взглядах одних и тех же ученых и различных оценок этих взглядов. Методы построения регулируемых отношений и их регулирования как критерий основного разделения права. Критерии проверки правильности основного разделения права, проведенного в конкретно-исторических условиях.</p>	
Очерк 2. Дуализм частного права	64
<p>Качественное усложнение общественных отношений как причина возникновения проблемы дуализма частного права. Предметное разнообразие (количественное усложнение) общественных отношений как причина возникновения отраслевой теории структуры права; соотношение «проблем» торгового (коммерческого) и хозяй-</p>	

ственного (предпринимательского) права. Объяснение проблем дуализма частного права и хозяйственного (частно-публичного) права через связь категорий средства и цели; заслуга В.А. Удинцева в ее выявлении. Два взгляда на проблему дуализма в дореволюционной России. Методологические положения по вопросу об основательности дуализма современного российского частного права; три предела (институтов, понятий и принципов) сближения торгового права с гражданским. Оценка норм действующего законодательства о предпринимательских отношениях с точки зрения представления о трех пределах сближения: полное преодоление пределов институтов и понятий и почти полное — предела принципов. Практика и отраслевое законодательство как причины для возврата к дуализму частного права.

Очерк 3. Гражданско-правовые нормы как предмет научного изучения и практического применения 94

Многозначность термина «правовая норма». Правовая норма как общеобязательное правило поведения и как имплицитивное суждение. Логическая структура правовой нормы (двух-, трех- и многозвенная концепции). Понятие гражданско-правовой нормы. Проблема предмета и содержания правоприменительной деятельности. Проблема предмета толкования — законодательная или правовая норма? — и его задач. Словесное и логическое толкование законодательных норм. Иные методы толкования (систематическое, историческое, телеологическое, специально-юридическое и функциональное). Соотношение методов толкования закона и договора.

Очерк 4. Предметно-методологические проблемы цивилистической науки..... 124

Задачи юридической науки (в том числе цивилистики); методология как наука о методике научного познания. Место методологии в системе научного знания (является ли методология права юридической наукой?). Методология права как вспомогательная дисциплина, изучающая нормы закона: обзор литературы в связи с современным состоянием юридической науки. Критика традиционного взгляда о правовых нормах как предмете правоправедения. Проблема разграничения норм права с нормами закона и вызываемая ею проблема подмены норм права нормами закона. Максимумы человеческого поведения, предопределенные свойствами общественных отношений, как предмет правоправедения: обоснование взгляда и разбор традиционных возражений. «Новейшие» учения о толковании и применении законов; взгляд С.В. Третьякова; модернизация классических воззрений на примере взглядов С.С. Алексеева. Структура общей части методологии правоправедения в связи с его целями и задачами;

соотнесение нашего воззрения с классическими взглядами на методологию права и основные направления его изучения. Проблема современного предметного и методологического значения римского права: традиционный взгляд и воззрения С.А. Муромцева.

Очерк 5. Наука гражданского права как система 161

Понятие и необходимость в использовании категорий «система» и «системный подход». Системный подход в изучении права: понятие, сущность и значение. Соотношение системы права и системы законодательства, в том числе — системы Гражданского кодекса. Проблема предмета системного исследования (нормы, субъективные права, научные знания). Необходимость и критерии выделения общей и особенной частей в праве. Общая часть гражданского права: постановка проблемы содержательного наполнения. Структурирование общей части гражданского права дореволюционными цивилистами. Вклад советских ученых в разработку вопроса о структуре общей части гражданского права. Система общей части в современных учебниках. Необходимые изменения в составе и структуре материала общей части: методологический подход и эффект от его применения. Проблемы систематизации материала особенной части гражданского права. Место наследственных правоотношений в системе гражданского права.

Очерк 6. Проблемы общего учения о гражданском правоотношении 197

Подходы к пониманию правоотношения: 1) материальный (урегулированное правом жизненное отношение), 2) формальный (юридическая форма общественного отношения) и 3) комплексный (единство юридической формы и экономического содержания). Смысл и назначение категории правоотношения в юридической науке. Элементы правоотношения: обзор различных подходов. Содержание правоотношения: 1) субъективное право; 2) юридическая обязанность. Взгляд на содержание правоотношений, высказанный М.М. Агарковым (теория «содержания-действия»). Структура субъективного права и юридической обязанности. Существование правоотношений особого содержания: 1) с дополнительными элементами; 2) с одними обязанностями без субъективных прав и 3) с содержанием иным, чем субъективные права и юридические обязанности. Основные классификации гражданских правоотношений: 1) вещные — обязательственные и абсолютные — относительные; 2) регулятивные — охранительные.

Очерк 7. Юридическое лицо: Проблема производной личности 264

Сущность и назначение конструкции юридического лица. Проблема имущественного обособления юридического лица. Пробле-

мы места хозяйственных обществ и товариществ в системе юридических лиц. Правовая природа решения учредителя о создании юридического лица. Правовая природа действия по внесению имущества в уставный капитал юридического лица. Правовая природа устава юридического лица. Правовая природа решения органа юридического лица. Ответственность юридического лица (проблема вины).

Очерк 8. Объекты гражданских правоотношений 299

Учение об объектах прав и правоотношений: зарождение, эволюция и современное состояние. Различные концепции объекта правоотношений: 1) общефилософская; 2) специально-юридическая; 3) психологическая. Монистические и плюралистические теории объекта. Соотношение с понятием объекта прав и предмета договора. Виды объектов гражданских правоотношений. «Проблемные» объекты: 1) субъективные права, 2) безличные деньги, 3) бездокументарные ценные бумаги, 4) доли участия, 5) энергия, 6) информация.

Очерк 9. Теория юридических фактов 346

Понятие юридического факта; история выделения данной категории, ее смысл и назначение. Классификации юридических фактов. Фактический или юридический состав? Действия и события как юридические факты. Акты как волевые действия: понятие, виды, соотношение со смежными категориями. Решения органов юридических лиц (корпоративные акты) как особый вид юридических актов. Юридические поступки (понятие и виды).

Очерк 10. Сделки и их юридические последствия 374

Нормативное определение сделки: сделка — действие правомерное и юридически направленное (волевое). Волеизъявление и выражение воли — соотношение данных понятий. Понятия о недействительной сделке и недействительности сделок; соотношение с понятием сделки и понятием о последствиях недействительности сделок. О мнимости сделки. Исполнение как сделка. Проблема абстрактных и каузальных сделок: соотношение с обязательствами.

Очерк 11. Проблемные аспекты общего учения о договоре 411

Различные аспекты понятия «договор», в том числе «договор-сделка» и «договор-правоотношение». Проблема «существенных» условий договора вообще и отдельно взятого конкретного договора. Изменение расчетного счета с точки зрения условий договора. Проблема соотношения свободы договора и изменения договорных моделей. Проблема конклюдентных действий. Договор в пользу третьего лица и проблема многостороннего договора. О недействительных и незаключенных договорах. Индивидуализирующие качества участ-

ников договора как его условия. Проблема взаимосвязи правового статуса и пророгационного соглашения.

Очерк 12. Злоупотребление правом..... 449

Социальное назначение субъективных гражданских прав — смысл установления и историческая эволюция данной категории. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. Суть проблемы «злоупотребления правом» и различные взгляды на нее. Правовая природа злоупотребления и его последствий. Конкретные ситуации злоупотребления материальными и процессуальными правами. Случаи злоупотребления правами советника по правовым вопросам. Пределы судейского усмотрения в свете проблемы злоупотребления правом.

Очерк 13. Общее учение о вещных правах, собственности и праве собственности481

Право собственности в русском законодательстве. Содержание права собственности — «триада» Сперанского или полтора десятка правомочий в любом сочетании? Проблема единства права собственности. Проблема конкуренции вещных и обязательственных способов защиты гражданских прав. Приобретение права собственности по давности владения: проблема соотношения с добросовестным приобретением.

Очерк 14. Проблема владения и держания525

Учение о владении, понятие и признаки владения; отличие владения от собственности. Фактическая и юридическая интерпретации владения. Право и правомочие (возможности) владения. Теория двойного (посредственного и непосредственного) владения; соотношение владения и держания. Владение для себя и владение для другого. Вопрос о владении недвижимостью. Судьба владения и судьба права собственности: юридические последствия распоряжения владением (традиции), выбытия имущества из владения и поступления его во владение. Юридическое значение добросовестного приобретения. Юридическое значение владения и распоряжения товарораспорядительным документом. Петиторная и посессорная защита. Правовое положение давностного владельца.

Очерк 15. Понятие и содержание исключительных прав 562

Информационная природа объектов исключительных прав. Типология отношений, возникающих по поводу объектов исключительных прав. Цели правовой охраны интеллектуальной собственности: историко-экономический аспект проблемы. Право интеллектуальной собственности как средство преобразования экономических отношений. Срочность исключительных прав как выражение компромисса личного и общественного интереса, связанного с исполь-

зованием результатов творческой деятельности. Личные неимущественные права авторов. Права на средства индивидуализации (на примере товарных знаков) и их место в системе исключительных прав. Фактическая монополия на результаты творческой деятельности. Содержание исключительных прав: общие замечания. Категория «исключительное право» а) в законодательстве об авторском праве; б) в патентном законодательстве; в) в законодательстве о товарных знаках. Специальные условия реализации исключительных прав на товарный знак: их содержание и юридическая природа. Новейшие трансформации исключительного права на общеизвестный товарный знак. Правомочия воспроизведения и использования результата интеллектуальной деятельности и их место в конструкции а) авторского права; б) права на товарный знак; в) патентного права; г) исключительного права вообще. Правомочие распоряжения результатом интеллектуальной деятельности. Проблема модели (право на действия или право на запрещения?) и определение исключительного права. Место исключительных прав в системе субъективных гражданских прав. Проблема «проприетарной концепции» исключительных прав. Проблема «ослабленных» абсолютных прав (на примере права на использование наименования места происхождения товара).

Очерк 16. Проблемы теории личных прав 613

Идея и понятие личных прав: естественно-правовая или формально-логическая доктрина? Понятие личных прав в дореволюционной России и становление понятия личных неимущественных прав в советской цивилистике. Современная судьба данной категории; соотношение понятий «личные», «неимущественные» и «личные неимущественные» права. Личные права как вид абсолютных прав: объекты, содержание, определение (анализ концепций М.М. Агаркова и Е.А. Флейшиц). Феномен «переживания» личными правами своих обладателей. Проблема отчуждаемости личных прав. Классификация личных прав.

Очерк 17. Проблемы общего учения об обязательствах..... 647

Проблема происхождения понятия об обязательстве: а) «деликтная теория», б) ее критика. Проблема определения понятия обязательства. Соотношение обязательства с договором. Проблема допустимости обязательств с неимущественным содержанием. Проблемы обязательств с отрицательным содержанием (обязательств *pop facere*). Оборотоспособность обязательства. Классификация обязательств. Динамика обязательств: а) проблема оснований возникновения обязательств; б) место исполнения обязательства и смежных категорий в системе юридических фактов. Дифференциация обязательств и иных относительных правоотношений.

Очерк 18. Проблемы исполнения обязательств и его обеспечения 711

Дискуссия о юридической природе действий по исполнению обязательств. Правовая сущность обеспечения исполнения. Правовые проблемы залога: вещное и обязательственное в залоге. Проблемы залога денежных средств. Отчуждение предмета залога без согласия залогодержателя. Проблема содержания обязательства поручителя. О возможности обеспечения поручительством просроченного обязательства. Проблема существования товарной неустойки.

Очерк 19. Секундарные права 759

Обзор литературы. Понятие секундарных прав. Отграничение секундарных прав от иных явлений. Место секундарных прав в системе цивилистических институтов и конструкций. Классификация секундарных прав. Особенности секундарных прав обязывающего действия (на примере прав поверенного). Права контроля. Права лишаящего действия.

Очерк 20. Проблема корпоративных правоотношений 807

Проблематика корпоративных правоотношений в современных научных исследованиях: общий обзор. Концепции корпоративных правоотношений: а) Д.В. Ломакина, б) В.А. Белова и Е.В. Пестеревой, в) Н.Н. Пахомовой, г) Н.В. Козловой. Виды отношений и правоотношений, возникающих вследствие участия в корпорациях. Разграничение внутренних корпоративных и внешних корпоративных правоотношений. Секундарные правоотношения с участием членов коллегиального органа управления. Секундарные правоотношения с участием единоличного исполнительного органа и их отграничение от иных правоотношений в юридическом лице.

Очерк 21. Правоотношения, возникающие вследствие неосновательного обогащения 838

Происхождение и значение понятия кондикции в римских источниках. Научное изучение кондикционных обязательств. Определение правоотношений вследствие неосновательного обогащения и их место в системе гражданских правоотношений. Проблема генеральной кондикции. Разграничение неосновательного обогащения и виндикации. Разграничение неосновательного обогащения и реституции. Разграничение неосновательного обогащения и договорного иска. Разграничение иска о неосновательном обогащении и деликтного иска. Соотношение правоотношений вследствие неосновательного обогащения с регрессными правоотношениями. Неосновательное обогащение и действия в чужом интересе без поручения.

Очерк 22. Проблемы гражданско-правовой ответственности 865

Институт ответственности в отечественной цивилистической литературе. Место охранительных правоотношений в системе гражданского права. Основания гражданско-правовой ответственности: противоправность, вред, причинно-следственная связь, вина. Влияние каждого из оснований на возникновение охранительного правоотношения.

Очерк 23. Проблемы компенсации морального вреда, причиненного субъектам предпринимательства 896

Становление и правовое регулирование компенсации морального вреда. Объект правовой защиты. Проблема оценки деловой репутации. Проблемы компенсации морального вреда при нарушении деловой репутации юридического лица и гражданина-предпринимателя. Определение размера компенсации морального вреда.

Очерк 24. Проблемы общего учения об иске и праве на иск 918

Определение понятия иска: иск как требование к суду, ответчику, либо суду, либо ответчику и как двуединое требование (и к суду, и к ответчику). Право на иск: понятие и содержание (теории права на предъявление иска, абстрактного права на иск и права на благоприятное судебное решение). Классификация исков по их содержанию (иски о присуждении и иски о признании); проблема существования так называемых установительных притязаний и преобразовательных исков. Элементы иска: общее понятие и назначение; предмет иска; основание иска (с проблемой разделения на правовое и фактическое); повод к иску. Проблемы тождества и изменения исков.

Очерк 25. Юрисдикция в частном праве 957

Понятие юрисдикции и ракурсы его изучения. Трехуровневая (американская) модель юрисдикции: универсализм и разнообразие в применении. Материальная юрисдикция и теории ее «расширения». Процессуальная и практическая юрисдикция. Отношения с иностранным элементом в частном праве: традиционный подход как суррогат понятия материальной юрисдикции. Международный коммерческий арбитраж и международный гражданский процесс как заменители понятия процессуальной юрисдикции. Практическая юрисдикция в частном праве. Круг проблем, вытекающих из неопределенности адресата коллизионных норм. Пробелы раздела VI ГК на примере: а) авторского и патентного права; б) трудового права. Выводы и предложения.