Белов, В. А.

Гражданское право в 2 т. Том 1. Общая часть : учебник для вузов / В. А. Белов. — Москва : Издательство Юрайт, 2020. — 451 с. — (Высшее образование). — ISBN 978-5-534-00327-7. — Текст : электронный // ЭБС Юрайт [сайт]. с. 26 — URL: http://biblio-online.ru/bcode/451628/p.26 (дата обращения: 19.09.2020).

§ 5. Гражданское право в системе российского права

21. Современное разделение российского частного права. Гражданское право регулирует частные отношения. Но отсюда вовсе не следует вывод о том, что оно регулирует все частные отношения, что частные отношения регулируются одним только гражданским правом. По ряду причин, многие из которых уходят корнями в уже основательно подзабытое советское прошлое, современное российское гражданское право далеко не тождественно праву частному, а последнее не может быть сведено к одному только праву гражданскому. В настоящее время можно указать на такие традиционно выделяемые сферы частных отношений, в которых монополия диспозитивно-правового регулирования существенно «разбавляется» более или менее существенным вмешательством специальных норм, применяющих императивный метод регулирования, как отношения (1) семейные ; (2) трудовые ; (3) природно-ресурсные ; (4) жилищные ; (5) предпринимательские (в том числе коммерческие ) как таковые и в отдельных отраслях экономики, а также отношения (6) процессуальные. Особую группу образуют (7) отношения в сфере определения права, подлежащего применению к частным отношениям с так называемым иностранным элементом — предмет международного частного права (МЧП).

22. Гражданское и семейное право. Одной из сфер общественных отношений, хотя и складывающихся между частными лицами, но не всегда регламентируемых нормами права гражданского, являются отношения семейные. Римская и русская семьи с их ничем не ограниченной мужской (дедовской, отцовской, мужней) властью являют нам наглядные исторические примеры последствий всепроникающей «приватизации» отношений, по существу своему субординационных, т.е. … публичных. Преобладание в семейной сфере отношений, которые являются личными и неотчуждаемыми для их субъектовграждан, основаны на чувстве родства и личной привязанности, а потому по преимуществу безвозмездных, но притом непосредственно касающихся сферы личной свободы, и стало в свое время (в 1918 г.) главным аргументом в пользу самостоятельной кодификации российского «брачного, семейного и опекунского права». Силу этого соображения многократно увеличили отличительные качества социалистического общественного уклада, при котором семья перестала быть первичной клеточкой экономики, превратившись в пресловутую «ячейку общества». Закономерным итогом стало теоретическое обособление семейного права от гражданского, удержавшееся у нас до сих пор.

23. Гражданское и трудовое право. Трудовые отношения — это отношения по поводу выполнения лицом, называемым работником, так называемой трудовой функции — производства работ или оказания услуг по заданию, за счет, страх и риск другого лица ( работодателя ), за вознаграждение ( заработную плату ). В настоящее время они представляют собою имущественные отношения частных лиц. Соображения, которые служили основаниями для выделения трудового права в отрасль права советского социалистического, имели характер более идеологический, чем реальный, но и в таком — идеологическом — виде отпали уже в конце 1980-х — начале 1990-х гг. Современное российское общество пребывает в состоянии поиска тех оптимальных юридических форм, в которые следует облекать трудовые отношения. Вероятно, таковой являются все же частные права, вследствие чего представлялось бы целесообразным допустить субсидиарное применение к трудовым отношениям норм гражданского права, в частности — о договорах, обязательствах и ответственности. В то же время бесспорно и то, что свое место в регулировании трудовых отношений должны сохранить нормы, направленные на создание и поддержание социальных гарантий для работников, а это — многочисленные нарушения, как минимум, принципов свободы (автономии воли) и юридического равенства. Известным лицом (служащим) так называемой служебной функции. Служебная функция подобно трудовой отправляется в интересе, за счет, страх и риск нанимателя, но отличается от нее тем, что предполагает получение служащим вознаграждения за самый процесс ее выполнения, безотносительно к результату. Гарантией добросовестности ее выполнения является предоставление нанимателем служащему такого материального обеспечения, которое позволило бы последнему целиком посвятить себя службе, не отвлекаясь на решение каких бы то ни было личных проблем. Такое вознаграждение уже не называется заработной платой — она ведь не заработана каким-либо результатом труда; в зависимости от сферы отношений вознаграждение служащего называют содержанием, довольствием или жалованьем. К сожалению, у нас так и не сложилось традиции четкого различения трудовых и служебных отношений: нередко там, где необходимы отношения трудовые, устанавливаются отношения служебные, и наоборот; в результате работник не зарабатывает деньги, а получает их за труд служащего, в то время как со служащих пытаются спрашивать конкретный результат как с работников. Ничего, кроме вреда, это, конечно, не приносит.

24. Гражданское и природно-ресурсное право. Следующей сферой частных отношений, вынесенных в советскую эпоху за рамки предмета гражданского права, являются общественные отношения по поводу природных ресурсов — земель, вод, лесов, недр, атмосферного воздуха, растительного и животного мира. Социалистическая революция, как известно, отменила частную собственность на землю «немедленно и без всякого выкупа». Земля, недра и другие природные ресурсы, объявленные народным или общественным достоянием, перестали быть объектами не только частной собственности, но и объектами гражданских правоотношений вообще. С отменой в 1990-х гг. государственной монополии земельной собственности, с возрождением представления о недвижимом имуществе и частной собственности на средства производства условия самостоятельного существования земельного, водного, лесного и иных подобных правовых подразделений природно-ресурсной направленности отпали. Современные отношения принадлежности и перехода прав на перечисленные объекты — это частные имущественные отношения, а значит, предмет гражданско-правового регулирования. Тот факт, что они обычно обставляются административными предпосылками возникновения и развития (например, требованиями соблюдения целевого назначения земельного участка, получения согласований и разрешений (на строительство, на размещение отходов и т.д.), внесения экологических платежей, реализации природоохранных мероприятий и т.п.), не отменяет частноправовой сущности самих этих отношений.

25. Гражданское и жилищное право. Жилищное право — подразделение, также обязанное своим появлением советской правовой системе. Его предметом стали отношения по обеспечению граждан государственным и кооперативным жильем. Главной причиной, побудившей обособить данные отношения в предмет самостоятельного правового регулирования, стала искусственно созданная в Советской России ситуация дефицита городского жилья (ограниченность жилищного ресурса) — так называемый квартирный вопрос. Однако, в отличие от семейного, трудового и земельного (природно-ресурсного) права, выделенных в СССР в ранг правовых отраслей, право жилищное всегда рассматривалось как часть права гражданского, хотя и с существенной административной спецификой. Главное отличие современной ситуации от советской заключается в отсутствии прежней государственной монополии в решении жилищного вопроса и признании жилых помещений разнообразных гражданских правоотношений, в том числе объектами права частной собственности. Наем государственного и муниципального жилья как самостоятельный правовой институт продолжает существовать, но он больше не является не только единственной, но даже и господствующей правовой формой реализации гражданами своего конституционного права на жилище; не представляет он собой и единого правового понятия, распадаясь на институты коммерческого, служебного и социального найма. В таких условиях жилищные отношения должны рассматриваться как органическая составная часть предмета гражданско-правового регулирования.

26. Гражданское и предпринимательское право. Отношения в сфере хозяйственной (предпринимательской, коммерческой, а еще шире — экономической) деятельности имеют свою специфику, в том числе и заслуживающую специальной правовой регламентации. Ее наличие, однако, никак не отменяет того обстоятельства, что складывающиеся в данных сферах имущественные отношения продолжают оставаться отношениями частными. Обрамляющие их субъективные права приобретаются, осуществляются и защищаются свободным усмотрением их обладателей — частных лиц, действующих во имя удовлетворения собственных потребностей и интересов. Их специальное регулирование вводится в тех случаях, когда в подобные отношения вовлекаются хозяйствующие субъекты, обладающие специфическим правовым или экономическим положением (таковы, например, отношения между коммерсантами, с участием государственных юридических лиц, организаций-монополистов, «стратегических» хозяйственных обществ и т.п.), а также так называемая публика, т.е. заранее не определенный широкий круг лиц — потребителей (абонентов, пассажиров, вкладчиков и т.п.). Оно может быть названо лишь дополняющим частноправовую основу, но не изменяющим ее и уж тем более — не отменяющим.

26.1. Гражданское и коммерческое (торговое) право. О догматическом разграничении гражданского права с одной из областей предпринимательского права — правом коммерческим, или торговым (правом, регулирующим отношения коммерсантов — профессиональных посредников в обращении товаров). Здесь необходимо указать лишь на то, что современное решение вопроса о соотношении гражданского права с правом коммерческим многократно усложнено таким явлением, как коммерциализация гражданского права. Существо его заключается в постоянном обогащении состава гражданского права материалом (нормами, институтами и конструкциями) права коммерческого. Этот процесс происходит непрерывно в продолжение вот уже почти тысячелетия — и нет никаких признаков, которые указывали бы не только на его приближающийся конец, но и даже на хоть малейшее оскудение. Это свидетельствует не только о неисчерпаемых «творческих возможностях» коммерческого (торгового) права, но и о том, что современное гражданское право имеет мало общего со своим далеким предком — jus civile Romani : более 3/5 его материала когда-то было исключительным достоянием права торгового ( jus gentium, jus mercatoria ), а еще 1/5 возникла в эпоху Средневековья и Новой истории; иными словами, 80% нынешнего гражданского права к «праву римских граждан» никогда никакого отношения не имело

27. Гражданское право и процесс. Частные имущественные отношения порой обнаруживаются в областях, которые традиционно считаются предметом монопольного внимания публичного права. Таковы, к примеру, многочисленные процессуальные возможности, т.е. субъективные имущественные права, возникающие у частных лиц в связи с их участием в конституционном, гражданском, арбитражном, третейском, уголовном либо административном судопроизводстве. Такие права возникают и прекращаются, как правило, безотносительно к волеизъявлению их обладателей, но реализуются и защищаются исключительно их действиями, по собственному их усмотрению, сообразно своим частным представлениям о собственных потребностях и интересах. Вопрос о том, исходя из каких именно представлений, оставлен единоличному усмотрению частного лица — обладателя таких возможностей. Словом, процесс их реализации также должен считаться сферой диспозитивного гражданско-правового (частного) регулирования. Таковы право на судебную защиту нарушенного или оспариваемого права, на изменение основания или предмета исковых требований, на предъявление встречного иска, на отказ от иска, на заключение мирового соглашения, на заявление о применении исковой давности, на обжалование судебного решения и др.

28. Международное частное право. Правовые нормы, регламентирующие вопрос о том, право какого государства подлежит применению к общественным отношениям с иностранным элементом, принято считать относительно обособленным подразделением цивилистики. Обыкновенно его называют международным частным или коллизионным правом. Чаще всего «иностранный элемент» выражается в том, что лица, участвующие в известных общественных отношениях, являются гражданами (подданными) или находятся на территориях различных стран и, следовательно, подчиняются различным законодательствам. Вопрос о том, какое из них подлежит применению к таким отношениям, в большинстве случаев может быть решен соглашением участников таких отношений. Но для ситуаций этот феномен оценивают по-разному: кто-то пишет о поглощении коммерческого права гражданским, а кто-то наоборот, о том, что права гражданского уже давно больше нет, а под его наименованием на самом деле живет и функционирует право коммерческое. Так или иначе, но феноменальная живучесть и неисчерпаемые творческие возможности коммерческого (торгового) права еще ждут своих исследователей. Когда такого соглашения не имеется или оно запрещено, законодатели всех без исключения государств создают так называемые коллизионные нормы — правила, руководствуясь которыми действующие на их территориях государственные и третейские суды и смогут разрешить вопрос о том, материальное право какого именно государства применимо к спорным имущественным отношениям частных лиц. Основным источником коллизионного права России является разд. VI (ст. 1186—1224) ГК. Известны также и коллизионные нормы, унифицированные с помощью международных договоров и актов наднационального законодательства.