**НАПИСАТ КОНСПЕКТ СОГЛАСНО ПЛАНА**

**Тема 1.2. Гражданское правоотношение. Осуществление и защита гражданских прав. Исполнение гражданских обязанностей.**

План.  
1. Понятие, содержание и форма гражданского правоотношения.  
2. Субъекты и объекты гражданского правоотношения.  
3. Виды гражданских правоотношений.  
4. Основания гражданских правоотношений.

5. Понятие, способы и принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.

6. Пределы осуществления гражданских прав.

7. Понятие защиты гражданских прав.

8. Способы защиты гражданских прав.

1. **Понятие, содержание и форма гражданского правоотношения.**

Гражданское правоотношение это один из видов правоотношения, которому присущ ряд общих и специфических черт и признаков. Общие черты правоотношения известны из курса основ теории государства и права. К числу специфических моментов могут быть отнесены:

- субъектный состав гражданского правоотношения (физические лица, юридические лица, государство);

- организационно-правовая и имущественно-правовая обособленность участников гражданских правоотношений;

- юридическое равенство указанных лиц по отношению друг к другу;

- объекты гражданских правоотношений (материальные и нематериальные блага);

- юридическое содержание и структура гражданского правоотношения. В большинстве случаев гражданское правоотношение имеет сложную структуру и состоит из двух и более субъективных прав и обязанностей;

- особенности мер защиты и характер гражданско-правовой ответственности (рассмотрены при характеристике метода).

Гражданское правоотношение - основанное на нормах гражданского закона правоотношение, складывающееся по поводу материальных и нематериальных благ, участники которого, обладая правовой автономией и имущественной обособленностью, выступают в качестве юридически равных носителей прав и обязанностей.  
Содержание гражданских правоотношений образует взаимодействие их участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями.  
Под субъективным правом понимается определенная законом мера возможного поведения управомоченного лица, которая может выражать правовую возможность:  
а) совершения определенного действия самим управомоченным лицом;

б) требование управомоченным лицом от другого лица (или лиц) совершения известных действий или воздержания от иных.

Под субъективной гражданской обязанностью понимается установленная или санкционированная законом мера должного поведения обязанного лица, которая состоит в необходимости: а) совершения определенного положительного действия; б) воздержания от совершения определенных действий, которыми может быть нарушены права, принадлежащие управомоченному лицу.

Субъективные права и субъективные обязанности образуют правовую форму гражданского правоотношения.

**2. Субъекты и объекты гражданского правоотношения**.

Субъектами, т.е. участниками гражданских правоотношений, могут быть:

- граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства;

- российские и иностранные юридические лица;

- Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

Все возможные субъекты гражданских правоотношений охватываются понятием "лица". Лица характеризуются тем, что они являются носителями субъективных гражданских прав и обязанностей.

Под объектом правоотношения обычно понимают то, на что данное правоотношение направлено и оказывает определенное воздействие, т.е. поведение его субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага.

По вопросу об объекте гражданского правоотношения в литературе высказываются самые различные мнения. Одни авторы считают, что в качестве объекта всегда выступают вещи, другие полагают, что объект образует поведение человека.

Сторонники признания свойств объекта правоотношения за материальными предметами окружающего мира трансформируют философское понимание "объекта" следующим образом: "Объект правоотношения - это предмет, на который направлена деятельность субъектов правоотношения, осуществляемая в процессе реализации ими своих юридических прав и обязанностей. Эту точку зрения можно назвать "вещной теорией объекта правоотношения". М.М. Агарков полагал, что объектом права следует считать прежде всего вещь. Р.О. Халфина помечает, что "под объектом понимаются реальные предметы материального мира, продукты духовного творчества в объективированной форме".

Другая точка зрения на "объект" включает в это понятие не только предметы материального мира и продукты духовного творчества человека, но и сами действия людей, человеческое поведение. По мнению сторонников такой трактовки, правоотношение как общественная связь, устанавливающаяся между людьми в результате их взаимодействия, "может воздействовать только на поведение человека". Поэтому в качестве объекта гражданского правоотношения вступает поведение его субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага.  
Развернутое теоретическое обоснование точки зрения, в соответствии с которой единым и единственным объектом правоотношения является "человеческое поведение, деятельность или действия людей" дает О.С. Иоффе. Он указывает, что ни вещи, ни так называемые личные нематериальные блага не способны к реагированию на воздействие, оказываемое субъективным правом и правовой обязанностью и одна лишь деятельность человека, человеческое поведение, выраженное в действиях или в воздержании от действий, способны к реагированию на правовое воздействие, поскольку существует единый и единственный объект правомочия и обязанности, а стало быть, и объект правоотношения - человеческое поведение, деятельность или действия людей.

**3. Виды гражданских правоотношений.**

В зависимости от того, какое общественное отношение урегулировано различают имущественные и личные неимущественные отношения. Имущественные отношения устанавливаются в результате урегулирования нормами гражданского права имущественно-стоимостных отношений, а личные неимущественные - в результате урегулирования законодательством личных неимущественных отношений.

Механизм воздействия гражданского имущественного правоотношения своим содержанием на объект следующий: управомоченная сторона своим поведением воздействует на обязанную сторону, которая под влиянием этого и совершает действия, направленные на соответствующие материальные блага. Например, заказчик требует от подрядчика выполнения работ в соответствии с заключенным договором, предопределяя поведение подрядчика, которое всегда связано с воздействием на предметы материального мира.

В личном неимущественном правоотношении в качестве объекта выступает поведение сторон, направленное на различного рода нематериальные блага, такие как честь, достоинство, имя человека и т.д.

Имущественные права защищаются посредством возмещения причиненных убытков. Защита личных неимущественных прав осуществляется другими способами, например, опровержением порочащих сведений.

В зависимости от структуры межсубъектной связи все гражданские правоотношения делятся на относительные и абсолютные. В относительных правоотношениях управомоченному лицу противостоят строго определенные обязанные лица (например, договор купли-продажи). В абсолютных правоотношениях управомоченному лицу противостоит неопределенное число обязанных лиц (право собственности).

В зависимости от способа удовлетворения интересов управомоченного лица различают вещные и обязательственные правоотношения. В вещном правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет полезных свойств вещей путем непосредственного взаимодействия с вещью. В обязательственном правоотношении интерес уполномоченного лица может быть удовлетворен только за счет определенных действий обязанного лица по предоставлению управомоченному лицу соответствующих материальных благ.

Организационные отношения направлены на упорядочение, т.е. нормализацию иных отношений, способствуют процессу реализации правоотношений. Выделяют организационно-предпосылочные (связи в процессе заключения договора), делегирующие (выдача доверенности), информационные (обязать продавца сообщить о правах 3-х лиц на имущество).

**4. Основания возникновения правоотношений**

Юридический факт - это такой факт реальной действительности, с которым нормы действующего права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений.

В движении гражданского правоотношения существуют 2 этапа: возникновение и прекращение, промежуточным и не всегда существующим моментом может быть названо изменение. Соответственно этому в науке гражданского права различают факты: правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие.

По своему содержанию факты подразделяются на юридические события и юридические действия (данное деление вам известно из курса основ теории права).  
Совокупность юридических фактов, необходимых и достаточных для наступления предусмотренных законом юридических последствий называется юридическим составом.  
Фактическим способом могут формироваться квазисобытия и квазидействия, которые являются искусственно создаваемыми юридическими фактами (например, фикция объявления гражданина умершим).

К фикциям близки презумпции - закрепленные в нормах права предположение о наличии или отсутствии юридических фактов, основанных на связи между ними и фактами наличными и подтверждающими предшествующим опытом.  
Отличие презумпций от фикций в том, что фикции не основаны на предшествующем опыте или известных фактах, возникают по воле законодателя. Если фикция заведомо неистинное положение, принимаемое за истинное, то презумпция исходит из высокой степени вероятности и истинности. Примером гражданско-правовой презумпции может служить норма ст. 523 ГК РФ. Кроме того, ГК РФ закрепляет презумпцию разумности действий и добросовестности участников гражданских правоотношений; презумируется согласие участников общей совместной собственности и т.д.

**5**. **Понятие, способы и принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.**

Наиболее часто граждане и юридические лица распоряжаются принадлежащими им правами путем их осуществления.

Осуществление права - есть реализация возможностей, то есть совершение реальных, конкретных действий, связанных с превращением этой возможности в действительность.

Граждане и юридические лица могут осуществлять принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению (п. 1 ст. 9). Это означает, что лицо при этом действует "своей властью и в своем интересе" и никто не вправе понудить лицо, которому принадлежит право осуществлять его. Указанное обстоятельство не исключает заинтересованности государства в том, чтобы лицо, чьи права нарушены, не задерживало обращения за их защитой в суд. В этой связи законом установлены сроки исковой давности, пропуск которых может повлечь за собой утрату возможности принудительного осуществления права.

При этом необходимо учитывать два обстоятельства: 1) некоторые субъекты права одновременно выступают в качестве обязанных, поэтому реализация таких субъективных прав зависит не только от усмотрения лиц управомоченных, но и от предписаний закона (например, опекунства); 2) закон имеет в виду, конкретные субъективные права, то есть в конкретных правоотношениях, а не вообще.

П. 2. Ст. 9 ГК - устанавливает запрет на соглашения об ограничении осуществления гражданских прав. Однако законом могут быть предусмотрены случаи, когда последствием отказа от осуществления права служит его прекращение (см. например, ст. 550 ГК 1964 г.; п. 1 ст. 231 ГК; ст. 236 ГК; ст. 415 ГК и др.).

Способы осуществления гражданских прав:

- активные действия самих лиц;

- право требовать соответствующего поведения обязанных лиц.

Выбор способа осуществления права зависит не только от конкретного содержания субъекта, но и от конкретного содержания субъективного права. Содержание же определяется его назначением, теми целями, для достижения которых оно и предоставляется управомоченному лицу.

Можно выделить два вида способов: юридические - действия, обладающие признаками сделок (договор купли-продажи, отказ от наследства); фактические - действия, не обладающие признаками сделок (использование дома для проживания).  
Осуществление прав находится в неразрывной связи с исполнением обязанностей. Реализуя право требования можно добиться от других лиц исполнения обязанностей: в абсолютных отношениях - от любого из третьих лиц, в относительных - от конкретного лица.

Принципы осуществления прав и исполнения обязанностей: законность; подчиненность правилам деловой (профессиональной) этики и моральным принципам общества; недопустимости недобросовестной конкуренции; солидарность интересов и делового сотрудничества; осуществление прав и исполнение обязанностей в соответствии с их социальным назначением.

6. **Пределы осуществления гражданских прав.**

Закрепляя принцип свободной реализации субъективных прав, действующее законодательство одновременно предъявляет определенные требования, которые должны соблюдаться при их осуществлении. В ст. 10 ГК обозначены общие пределы осуществления гражданских прав.

Осуществление прав:

- не должно нарушать прав и охраняемых законом интересов других лиц, так как другие лица являются обладателями аналогичных прав;

- граждане и юридические лица должны действовать разумно и добросовестно;

- осуществляться права должны в соответствии с их назначением, то есть с целью; для достижения которой данное право предоставлено субъекту. Оно определяется либо гражданским законодательством, либо устанавливается самими участниками гражданских правоотношений;

- в необходимых случаях устанавливаются временные границы - то есть определенные сроки, в течение которых должно осуществляться право (например, для принятия наследства установлен 6-месячный срок);

- всякое гражданское право может быть реализовано лишь тем субъектом, который обладает нужным объемом гражданской дееспособности - то есть устанавливаются субъективные границы;

- предоставляются строго определенные формы и средства защиты.

Пределы осуществления зависят от способов осуществления права.  
Действие субъектов в рамках предоставленных прав, но с нарушением их пределов, характеризуются в литературе, как злоупотребление правом. Это особый тип гражданского правонарушения, совершаемого управомоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему законом общего типа поведения.

Первым по времени нормативным актом периода монополистического капитализма, закрепившим принцип недопустимости злоупотребления правом, было Германское Гражданское уложение 1896 г., впоследствии сходные правила были закреплены в гражданском кодексе Швейцарии, Греции, Японии и др. капиталистических стран. Во Франции и в дореволюционной России, аналогичных правил в законодательстве не было предусмотрено, однако судебная практика все же шла по пути освоения этого принципа при рассмотрении конкретных дел.

Сам же принцип ограничения пределов осуществления гражданских прав впервые получил четкое выражение лишь в одном из решений Сената 1902 г., в котором было записано: "Никто не свободен пользоваться своим правом так, чтобы лишать другого возможности пользоваться его правом. Положить точно, определенную грань между свободой пользоваться своим правом и обязанностью уважать право соседа - теоретически нельзя; грань эта в каждом спорном случае должна быть определена судом.  
В советской правовой литературе можно отметить различное отношение к понятию "злоупотребление правом". Одни авторы полностью отвергают это понятие, считают его противоречивым, лишенным всякого смысла. Так, например, М.М. Агарков писал: "Те действия, которые называют злоупотреблением правом, на самом деле совершены за пределами права".

Злоупотреблением правом должны быть признаны действия обладателя субъективного права: 1) если они совершаются с единственной целью причинить вред другому лицу; 2) при реализации прав недозволенными средствами; 3) использование прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке. Указанные 3 случая злоупотребления правом закреплены в ст. 10 ГК.

Злоупотребление правом с прямым умыслом арбитражные суды РФ обнаруживают, в частности, при применении норм о банковской гарантии. Так, в обзоре практики разрешение споров, связанных с банковской гарантией (Информационное письмо от 15.01.98 г.) приводится дело, в котором бенефициар обратился с иском к организации-гаранту, который обязывался выплатить 20 млн. руб. Гарант отказался, то есть по его данным оплату товаров бенефициару произвела другая организация и обязательство было исполнено. Арбитражный суд, установив, что действительно оплата была произведена, расценил действия бенефициара как злоупотребление правом и на основании ст. 10 ГК РФ в иске отказал.

В литературе высказано мнение о применении ст. 10 ГК также в случаях, когда юридические фирмы, защищая своих клиентов от взыскания платежей по заключенным договорам, прибегают к таким способам, как признание сделок недействительными, доказывают незаключенность договора.

Пункт 3 ст. 10 ГК закрепляет презумпцию добросовестности и разумности действий участников гражданских правоотношений, то есть доказывать обратное должен тот, кто с таким поведением связывает правовые последствия (см. например, п. 3 ст. 53).

**7. Понятие защиты гражданских прав.**

Право на защиту можно рассматривать и в узком, и в широком смысле слова. Право на защиту – субъективное гражданское право, представляющее собой юридически закрепленную возможность управомоченного лица использовать специальные меры правоохранительного характера. Это понятие в узком смысле, так как в широком этому понятию соответствует вся совокупность мер не только правового, но и экономического, политического, организационного и иного характера, направленных на создание необходимых условий для осуществления субъективных прав.

По вопросу «право на защиту» как правовой категории высказано много точек зрения:

1. Право на защиту – составная часть самого субъективного права наряду с правом на собственные действия, а также правом требовать определенного поведения от обязанных лиц.

2. Неотъемлемым качеством данного права по сравнению с другими правами являются его обеспеченность возможностью государственного принуждения, причем такая возможность существует не параллельно с другими, закрепленными в субъективном праве возможностями, а свойственна им самим.

Принципиальной разницы между этими двумя точками зрения нет, так как право на защиту рассматривается в качестве обязательного элемента самого субъективного права.

3. Более убедительной представляется принцип, что право на защиту – самостоятельное субъективное право, которое является в момент нарушения или оспаривания права и реализуется в рамках возникающего при этом охранительного гражданского правоотношения.

Предметом защиты являются субъективные гражданские права и охраняемые законом интересы (интересы, например, потребителя).

Формы защиты – комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Существуют две основные формы:

1. Юрисдикционная – деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав, которая осуществляется в общем (судебном) и специальном (административном) порядке. В первом случае средством защиты является иск, во втором – жалоба.

Судебной защите прав посвящена ст. 11 ГК, которой определены также и судебные органы, осуществляющие защиту.

Возможен и смешанный – административно-судебный порядок (например, по патентным делам: сначала жалоба, потом иск).

2. Неюрисдикционная форма защиты – действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно. Эти действия называются «самозащитой гражданских прав».

Защита гражданских прав может быть достигнута и с помощью ответственности, так как ответственность, способствующая охране общественных отношений, направлена тем самым и на защиту соответствующих прав лиц и является охранительным правоотношением.

Отличие защиты от ответственности в следующем:

- средства защиты нацелены непосредственно на охрану неприкосновенности прав лиц, а ответственность главной целью имеет воспитание лиц и предупреждение правонарушений, лицо осуждается обществом;

- для применения средств защиты достаточно наличия противоправного поведения нарушителя, а для применения мер ответственности необходимо наличие состава правонарушения;

- для ответственности необходимо наличие государства в лице государственного органа, а защита осуществляется и тем лицом, чьи права нарушены;

- принуждение, поддерживающее реализацию мер ответственности направлено на ликвидацию последствий состоявшегося нарушения, а принуждение, направленное на выполнение обязанностей, способствует сохранению порядка выполнения обязанностей, установленного нормой права.

**8. Способы защиты гражданских прав.**

Способы защиты гражданских прав – это закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.

Защита гражданских прав осуществляется способами, предусмотренными в ст. 12 ГК. Указанный перечень способов, по мнению ряда ученых (см. статью Б. Завидова, О. Гусева) и практиков, далек от совершенства, его нельзя признать научно-обоснованным ввиду того, что некоторые из способов взаимно перекрывают друг друга, а форма (самозащита) признана одним из ее способов.

Наличие определенного перечня позволяет обладателю выбрать конкретный способ защиты. Характерно, что этот способ может быть не указан именно в ст. 12 ГК, а записан прямо в тексте закона (см. например, п. 2 ст. 715 ГК). Следовательно, ГК исходит из принципа «иных способов защиты» на тот случай, когда в специальной правовой норме нет указаний на конкретный способ защиты. В этом смысле значение «иных способов защиты» носит универсальный характер.

В теории и практике гражданского права способы защиты гражданских прав, перечисленные в ст. 12 ГК, подразделяются как бы на 3 группы:

а) способы, осуществляемые только судом;

б) способы, которые могут быть использованы как без обращения в суд, так и с помощью суда;

в) способы защиты гражданских прав без участия суда, то есть самозащита.

Можно добавить и четвертую группу – г) способы защиты гражданских прав с помощью властного органа (например, специальный Закон «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22.03.91 г. предусматривает, что в случае, если лицо, занимающее доминирующее положение на рынке товаров, нарушает гражданские права юридических лиц (граждан), то антимонопольный орган вправе вынести предписание о прекращении нарушения, изменении договора и т.п.

Анализируя перечень способов защиты субъективных гражданских прав, изложенных в ст. 12 ГК, необходимо выделить следующие нюансы:

- В перечне защиты гражданских прав имеются и конкретные меры ответственности (возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда).

- Способы защиты в зависимости от содержания подразделяются на материально-правовые и процессуальные способы защиты.

Различие состоит в том, что их совершают различные субъекты: процессуальные - властные юрисдикционные органы; материально-правовые – субъекты материально-правовых отношений либо органы исполнения юрисдикционных актов. Только процессуальным способом осуществляется: признание права, признание недействительными сделки или акта государственного органа или органа местного самоуправления; присуждение к исполнению обязанности в натуре; неприменение акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Материально-правовые способы защиты обеспечиваются следующими охранительными мерами: возмещением убытков; восстановлением положения, существовавшего до нарушения права; расторжением (изменением) договора, взысканием неустойки и рядом других мер.

*1 способ*: признание субъективного права. Применяется, когда наличие права подтверждается сомнению, право оспаривается, например, признание права собственности на квартиру, чтобы реализовать право собственности. Иногда признание субъективного права необходимо для других способов защиты, например, чтобы понудить должника к исполнению обязанности, нужно признать его право).

*2 способ*: восстановление положения существовавшего до нарушения права, и перечень действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (например, ст. 301 ГК РФ, ст. 99 ЖК РФ, ст. 304 ГК, ст.ст. 274, 277 ГК).

*3 способ*: признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки (рассмотрено ранее в теме «Сделки»).

*4 способ:* признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления. Этот способ как бы «индивидуальный» ибо реализуется отдельной статьей ГК (ст. 13).

Наличие указанного способа означает, что гражданин или юридическое лицо имеют право обжаловать такие акты в суд. Установив, что соответствующий акт, с одной стороны, является противоправным ввиду его расхождения с законом или иным правовыми актами (например, принят не уполномоченным на то органом), и, с другой стороны, нарушает субъективные гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, суд принимает решение о признании его недействительным полностью или частично, какой-либо дополнительной отмены акта со стороны издавшего его органа при этом не требуется. Требование о признании акта недействительным может сочетаться с другими мерами защиты, например, требованием о возмещении убытков. Под законными интересами обычно понимают юридические интересы.

Основанием для обжалования акта может быть также принятие акта с нарушением компетенции и установленного порядка, несоответствие его закону, иным правовым актам по существу. Суд, выяснив при рассмотрении заявления указанные нарушения, признает акт недействительным, что равносильно утрате актом юридической силы, независимо от того, будет ли он отменен. При установлении неправомерности уклонения от принятия акта суд может вынести решение, имеющее силу юридического факта (ст. 8 ГК).

*5 способ* – неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Так, при неприменении незаконного правового акта суд имеет возможность опереться на конкретную норму закона. Суд во всех случаях не должен применять незаконные акты любых государственных органов и органов местного самоуправления, в том числе и такие, признание которых недействительными не относится к компетенции суда (акт министерства, например, не может быть отменен районным судом, но последний не вправе применять акт, противоречащий закону).

*6 способ* – присуждение к исполнению обязанности в натуре, именуемое в гражданско-правовой литературе реальным исполнением. Нарушитель должен по требованию потерпевшего реально исполнить действия, зафиксированные в тексте договора как обязательства. Лишь когда реальное исполнение утратило интерес для кредитора либо его исполнение стало объективно невозможным для того же потерпевшего, этот способ может (должен) быть заменен другим способом защиты по выбору потерпевшего кредитора.

Наиболее важными способами защиты являются возмещение убытков и взыскание неустойки. В данных способах доминирует имущественный интерес потерпевшего (истца) в виде денежной компенсации, связанной с имущественными потерями.

Гражданский кодекс презюмирует общий принцип: полное возмещение причиненных убытков потерпевшему контрагенту (ст. 15 ГК РФ). Об убытках более подробно записано в ст. 393 и 524 ГК.

Существует общее правило об упущенной выгоде (п. 2 ст. 15 ГК). Если полностью проанализировать п. 2 ст. 15 ГК, то мы увидим следующие моменты: 1) в понятии упущенной выгоды введен критерий для определения самого размера упущенной выгоды, так как при подсчете размера убытков определяется, каковы были бы доходы, которые лицо получило бы при надлежащем исполнении обязанностей с учетом обычных условий гражданского оборота; 2) при получении нарушившим право лицом доходов потерпевшая сторона вправе требовать возмещения упущенной выгоды в размере, не меньшем, чем доходы, которые получил правонарушитель. Эта норма детализирована в ст. 393 ГК.

Игнорирование или незнание данной нормы права, как правило на практике ведет к отказу кредитора в удовлетворении исковых требований о взыскании упущенной выгоды. Происходит это потому, что кредитор не может обосновать понесенные убытки предоставлением надлежащих доказательств.

Законодатель предусмотрел различные ограничения и изъятия из принципа полного возмещения причиненных убытков (например, ст. 394 ГК), а по отдельным видам договорных обязательств законом может быть ограничено возмещение убытков в полном объеме (п. 1 ст. 400 ГК).

*Компенсация морального вреда*.

Понятие «моральный вред» было впервые легализовано в Законе СССР «О печати и других средствах массовой информации», но его определение все же законодателем не давалось.

Расширение сферы применения морального вреда в России сопровождается обилием и разбросанностью правовых актов (ГК, Закон РФ «О средствах массовой информации» от 27.12.91 г; Закон РФ «Об охране окружающей природной среды» от 19.12.91 г.; Закон РФ «О защите прав потребителей» от 07.02.92 г.; Закон РФ «О статусе военнослужащих» от 22.01.93 г. Определенную трактовку применению возмещения морального вреда дает и постановление Пленума ВС РФ «О некоторых вопросах применения законодательства о компенсации морального вреда» от 20.12.94 г. № 10.

1. Гражданский кодекс РФ (ст. 151 ГК) в совокупности со ст. 1100 ГК сужают сферу случаев, при которых допускается компенсация морального вреда. Этот вывод вытекает из формулировки: «… а также в других случаях, предусмотренных законом». Таким образом, если возмещение морального вреда не предусмотрено законом, то такой моральный вред, не может быть возмещен.

2. Судебная практика расширяет круг случаев, при которых, все таки допускается возмещение морального вреда, что представляется более справедливым и гуманным.

3. Закон впервые допускает возможность взыскания морального вреда с правоохранительных органов, причем независимо от их вины.

4. Законодатель не дает каких-либо критериев, по которым определяются размеры денежных сумм, подлежащих взысканию в возмещение морального вреда.

Суд не может не руководствоваться определенными критериями: искренность страданий, соображения нравов, серьезность вреда, имущественное положение ответчика, тяжесть самого вреда. Наконец, суд должен также учитывать наличие или отсутствие вины ответчика.

Следующий способ – прекращение или изменение правоотношений. Указанный способ может быть реализован как в судебном, так и во внесудебном порядке.

Законодатель в ч. 2 ГК предусматривал множество случаев, когда заключенный договор может быть изменен или расторгнут без обращения в суд (см. ст.ст. 475, 480, 720, п. 6 ст. 753, ст. 719, ст. 782, 979 и др.).

Данный способ может применяться как в связи с виновными, так и невиновными действиями контрагента (см. например, ст. 252 ГК, ст. 98 ЖК).

Иные способы, предусматриваются законом (см. например, ст. 397, 349, п. 5 ст. 480, ч. 2 ст. 491, ст. 717 ГК и др.). Законодатель не раскрывает понятие «иные способы», что наводит на мысль о широком значении этих способов и их расширительном толковании.

По непосредственным целям сходны с некоторыми способами защиты гражданских прав меры оперативного воздействия. Это юридические средства правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно самим управомоченным лицом, как стороной в гражданском правоотношении, без обращения за защитой права к компетентным государственным или общественным органам.

Они призваны: 1) предупредить и пресечь действия, нарушающие право или создающие угрозу такого нарушения (перевод на аккредитивную форму расчетов);

2) удостоверить, подтвердить право (право на получение продукции без недостатков);

3) компенсировать расходы (возложение расходов по исправлению недостатков на должника).

Этот способ защиты некоторые правоведы именуют «судебные решения о преобразовании». Так, в своей работе А.П. Вершинин указывает: «Судебным решением о преобразовании является такое решение, которым изменяется или прекращается правоотношение, существующее между сторонами».

*Самозащита гражданских прав.*

Самой главной особенностью самозащиты является возможность защитить свои права без обращения в суд. Однако процесс самозащиты должен соответствовать трем условиям:

а) налицо должен быть сам факт нарушения прав и законных интересов потерпевшего;

б) способ самозащиты должен быть соразмерен нарушению;

в) способы, меры и средства защиты не должны выходить за пределы действий, необходимых для пресечения нарушения, то есть за пределы дозволенного.

Внешне действия по самозащите гражданских прав схожи с действиями в обычных условиях осуществления гражданского оборота. Разграничение указанных действий должно производиться по следующим основаниям: 1) действия по самозащите гражданских прав реализуюся в случае нарушения гражданских прав или реальной угрозы такого нарушения; в то время как данных обстоятельств не требуется для применения внешне аналогичных действий; 2) при реализации способов самозащиты не требуется согласия второй (неисправной) стороны. Когда же речь идет о реализации действий в нормальных условиях, согласие другой стороны обязательно.

Закон не содержит перечня лиц, имеющих право на самозащиту, следовательно, им может воспользоваться как физическое, так и юридическое лицо, за исключением таких субъектов, как РФ, ее субъекты, и муниципальные образования, так как их специфика в том, что они наиболее эффективно могут защищать свои права только через соответствующие компетентные органы.

Основанием для применения самозащиты гражданских прав является любое их нарушение (преступление, административное или гражданское правонарушение). От характера нарушения и степени его опасности зависит выбор способа самозащиты и определение пределов его реализации. Главное, чтобы нарушение норм гражданского права было реальным, а не предполагаемым, иначе мы будем иметь дело с самоуправством.

**Рекомендуемая литература:**

1. Федеральный Конституционный Закон от 12 декабря 1993 г. «Конституция Российской Федерации» // Российская газета от 25 декабря 1993 г. - N 237.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 18.12.2006 N 230-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.11.2006) (ред. от 24.02.2010) // Собрание законодательства РФ.- 2006.- N 52

3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (принят ГД ФС РФ 23.10.2002) (ред. от 23.07.2010) // Собрание законодательства РФ.-2002.- N 46.- ст. 4532.

4. Гражданское право: учеб. для средних специальных заведений/ ред. С.П. Гришаев – М. : Норма: ИНФРА-М, 2010

5. Мардалиев, Р.Т. Гражданское право: (Серия «Краткий курс»)/ Р.Т. Мардалиев. - СПб.: Питер, 2008 –256 с.

6. Рассолова, Т. М. Гражданское право./ Т.М. Рассолова. – М.: «Юнити» 2010 – 848 с.

7. Сенчищев В.И. Объект гражданского правоотношения. - Актуальные вопросы гражданского права. / Под ред. М.И. Брагинского. - М., Статут, 1998. С. 109-160.

8. Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. - М., 1958.

9. Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. – М.: Статут. 2000.

10. Головкова Н. Способы самозащиты гражданских прав и их классификация. // Хозяйство и право. 1999. № 1. С. 35-41.

11. Завидов Б., Гусев О. Гражданские права предпринимателей нуждаются в защите. // Законодательство и экономика. 2000. № 8. С. 8-20.

12. Кораблева М.С. Защита гражданских прав: новые аспекты. // Актуальные проблемы гражданского права. // Под ред. М.И. Брагинского. – М.: Статут. 1998. С. 76-108.

13. Свердлых Г.А., Страунинг Э.Л. Понятие и юридическая природа самозащиты гражданских прав. // Государство и право. 1998. № 5.

14. Селезнев М. Самозащита гражданских прав. // Российская юстиция. 1995. № 11.

15. Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. - М.: Статут. 2000.