**Понятие гражданского права как отрасли права.**

Курсовая работа по гражданскому праву

Выполнил Баринов А. А. студент 3-го курса юридического факультета, вечернего отделения .

Московская академия экономики и права.

МОСКВА 1998 год.

**Вступление.**

Настоящия курсовая работа представляет собой маленькое издание по гражданскому праву. Конечно в ней не будет возможности расмотреть все вопросы гражданского права, но, на одну тему бросим свой взгляд. Российское гражданске законодательство, связанное с началом социально-экономических реформ и переходом от государствленногй, планово-централизованного хозяйства к регулируемой рыночной экономике. Сопутствовавшие этому периоду законодательные акты в основном предназначались для замены или изменения ранее существовавшего правопорядка и во многих случаях не неслив в себе глубоких позитийных начал. Как правило, они не отличались и высоким уровнем подготовки, имели весьма слабо проработанное юридическое содержание, нередко взаимно и внутренне противоречивое, и не могли составить основу гражданского права. Новое гражданское право России, основывающееся на частноправовых принципах и традициях, становится основным регулятором товарно-денежных и иных отношений, складывающихся в рыночном хозяйстве. Присущие гражданско-правовому регулированию начала инициативы и диспозитивности.

И, так, перейду к расмотрению одной из выброных тем гражданского права (понятие гражданского права как отросли права).

Особенности системы отечественного права.

До недавнего времени отечественная правовая система, развивавшаяся как система советского права, представляла собой комплекс весьма многочисленных самостоятельных правовых отраслей, количество которых насчитывало несколько десятков. Ее главной особенностью были многообразие составляющих элементов при принципиальном отказе от их общего, традиционного деления на сферы частного и публичного права.

К числу известных преимуществ такого подхода можно было отнести возможность максимального учета специфики разнообразных видов общественных отношений, регулируемых правом, тщательность и разветвленность их регламентации. Однако при этом неизбежными стали сложности и громоздкость сложившейся системы, необходимость последовательного размежевания правовых комплексов, затрудняющие их взаимную согласованность. Это было особенно заметно в «пограничных», переходных ситуациях, складывавшихся «на стыке» отдельных правовых отраслей. Решение проблемы нередко искали в создании новых, «комплексных», или «вторичных» правовых отраслей наряду с прежними, общепризнанными, что еще более усложняло всю систему. Однако главной задачей правовой системы является не разграничение правовых отраслей и их сфер (хотя очевидно, что без это просто нельзя говорить об их системе), а обеспечение их единого, комплексного воздействия на регулируемые общественные сношения. Поэтому система права должна характеризоваться вутренней согласованностью всех входящих в нее подсистем (элементов), опирающейся на социально-экономические и организационно-правовые факторы.

Прежний правопорядок в той или иной мере достигал этих целей с помощью построения системы правовых отраслей по иерархическому принципу. Она представляла собой некую «пирамиду», главе которой находилось конституционное (государственное) право. Затем следовали подчиненные ему «основные» отрасли — гражданское, уголовное, административное, процессуальное право, -- в свою очередь возглавлявшие группы правовых отраслей, большей частью выделившихся из базовых, «материнских» (например, из гражданского права выводилось семейное и трудовое право, из административного — финансовое и т. д. ). Таким образом, всю эту систему пронизывали публичные начала, оформлявшие безграничное, по сути, вмешательство государства в любые сферы жизни общества и его членов и обеспечивавшие преимущественную защиту государственных и общественных (публичных) интересов. Данный подход вполне соответствовал и административно-плановому характеру государствлённой экономики, и реальной роли тогдашнего государства в общественной жизни.

Кардинальное реформирование экономического и общественного строя в качестве одного из неизбежных следствий имело изменение данной системы. Восстановление частноправовых начал и переход к принципиальному делению всей правовой сферы на частноправовую и публично-правовую привели к тому, что место «пирамиды» соподчиненных отраслей заняла новая их система, оснобанная на равенстве частно-правового и публично-правового подходов. В этой системе две взаимодействующие, но не соподчиненные сферы частного и публичного права поглощают множество отдельных правовых отраслей и их групп.

Система частного права уже была охарактеризована ранее. Более сложную структуру должна, очевидно, приобрести сфера публичного права, в основном сохраняющая многообразие правовых отраслей (хотя, возможно, и требующая их известного «укрупления», например, за счет расширения сферы действия классического конституционного и административного права). Очевидно также, что в этой системе не остается места для «комплексных правовых образований», представлявшихся иногда в виде новых правовых отраслей. Однако обе составляющие ее сферы пока еще находятся в состоянии формирования и окончательные ответы возникающие при этом на вопросы должна дать наука теории государства и права, учитывая также состояние и выводы отраслевые правовых наук.

Ясно также, что новая система права в большей мере cooтветстйует задачам формирования правового государства и гражданского общества, которое не должно более находиться под постоянным и всеобъемлющим государственным воздействием: Единство и согласованность этой системы обеспечиваются не иерархической соподчиненностью ее элементов, а единством лежащих в ее основе. общих правовых принципов, а также критериев выделения (обособления) правовых отраслей, определяющих функциональные особенности каждой из этих подсистем. Социально-экономическую базу такого положения составляют признание ключевой роли неотъемлемых прав и свобод личности, федеративная система государственного устройства, основанная на возрастающей роли регионов и местного самоуправления, а также рыночная организация хозяйства.

Основными общепризнанными критериями самостоятельности отраслей права являются наличие самостоятельного предмета правового регулирования, т. е. особой области общественных отношений, и метода правового регулирования, т. е. известной совокупности приемов, способов воздействия на данную группу общес-твенных отношений, соответствующих их особому характеристику. В качестве дополнительных критериев указывается также наличие особых, самостоятельных функций отрасли права, что связано с ee положением элемента общей системы права, и общих положений (Общей части), свидетельствующих о юридической однородности составляющих отрасль правовых институтов и норм. Гражданское право как самостоятельная правовая отрасль в полной мере отвечает всем перечисленным критериям.

**Место гражданского права в правовой системе.**

Гражданское право составляет основу частноправового регулирования. Тем самым определяется его место в правовой системе к основной, базовой отрасли, предназначенной для регулирования частных, прежде всего имущественных отношений. Из этого следует, что общие нормы и принципы гражданского права могут применяться для регулирования любых отношений, входящих в частноправовую сферу, если на этот счет отсутствуют прямые предписания специального законодательства (т. е. в субсидарном, восполнительном порядке). Это касается прежде всего сферы семейного права, где такое положение получило прямое законодательное закрепление (ст. 4 Семейного кодекса РФ), но также и частноправовых отнойений, затрагиваемых институтами трудового, природоресурсового, экологического права. Именно на этом, в частности, базируются небезосновательные попытки судебной практики использовать в отношениях, возникающих при необоснованном расторжении или изменении трудового договора, гранско-правовые нормы о возмещении морального вреда.

Напротив, нормыа трудового или например, семейного права не могут использоваться для восполнения пробелов в сфере гражданско-правового регулирования ни при какинх условиях.

В настоящее время происходит известное расширение сферы действия гражданского права. Так, к нему теперь относится ряд отношений землепользования и природопользования, изменивших свою экономическую и юридическую природу в связи с признанием права частной собственности на некоторые земельные участки и другие природные объекты. Гражданско-правовые начала все больше проникают в сферу семейных отношений. Взаимоотношения индивидуального управляющего с нанявшей его компанией (например, акционерным обществом) строятся по нормам акционерного (гражданского), а не трудового законодательства. Все это свидетельствует о возрастании социальной ценности гражданского права как наиболее эффективного регулятора формирующихся рыночных отношений.

Таким образом, гражданское право занимает центральное, ключевое место в частноправовой сфере и в целом в регламентации большинства имущественных и многих неимущественных отношений. Косвенным показателем этого являются даже распространенные, хотя и необоснованные попытки применения гражданско-правовых норм к имущественным отношениям, входящим в предмет публичного, а не частного права.

Так, при возврате налогоплательщикам неправильно удержанных сумм налогов на них иногда начисляются проценты, предусмотренные за нарушение денежного (гражданско-правового) обязательства ст. 395 ГК. Между тем никаких гражданско-правовых, в том числе обязательственных, отношений между налогоплательщиком и налоговым органом не возникает, а потому нет и оснований для применения частноправовых правил. (Иное дело, что эту ситуацию можно рассматривать как деликт, т. е. причинение налогоплательщику имущественного вреда государственным надлоговым органом, в силу которого последний обязан возместить потерпевшему все причиненные убытки. ) В действительности же изложенная ситуация свидетельствует о необходимости учета в нормах публичного (налогового) права содержания соответствующих частноправовых отношений, а не только фискальных (публичных) интересов.

**Отношения, регулируемые гражданским правом.**

Общественные отношения, которые регулируются гражданским правом, составляют его предмет. К ним относятся две группы отношений.

Во-первых, это имущественные отношения, которые представляют собой отношения, возникающие по поводу имущества — материальных благ, имеющих экономическую форму товара. Во-вторых, личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, а в некоторых случаях и не связанные с ними.

Обе эти группы отношений объединяет то обстоятельство, что основаны на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, т. е. возникают между юридически равными и независимыми друг от друга субъектами, имеющими собственное имущество. Иначе говоря, это частные отношения, вникающие между субъектами частного права. Имущественные, а также и неимущественные отношения, не относящего указанным признакам, не относятся к предмету гражданского права и не могут регулироваться его нормами. Прежде это касается имущественных отношений, основанных на администратйвном или ином властном подчинении одной стороны другой, в частности налоговых и финансовых отношений, участки которых не являются юридически равными субъектами. По этой причине из сферы действия гражданского права исклются отношения по управлению государственным и иным публичным имуществом, возникающие междугосударственными органами.

Имущественные отношения, входящие в предмет гражданского права, в свою очередь разделяются на отношения, связанные с принадлежностью имущества определенным лицам и (или) с управлением им либо с переходом имущества от одних лиц к другим. Юридически это различие оформляется с помощью категорий вещных, корпоративных и обязательственных прав (отношений).

Личные неимущественные отношения как предмет гражданско-правового регулирования также подразделяются на отношения, связаямые с имущественными, и отношения, не связанные с таковыми. Первая из указанных групп отношений обычно полу чает гражданско-правовое оформление с помощью категории исключитсльных прав. Вторая группа отношений касается неотчуж даемых нематериальных благ личности, в определенных случая подлежащих гражданско-правовой защите.

**Имущественные отношения, регулируемые гражданским правом**

Имущественные отношения составляют основную, преобладающую часть предмета гражданского права. Они складываются по поводу конкретного имущества — материальных благ товарного характера.

К таким благам относятся не только физически осязаемые вещи, но и некоторые права, еще в римском праве называвшиеся «res incorporales» — «нетелесные вещи» (например, банковский вклад, представляющий собой не деньги, а право требования вкладчика к банку). Имущественные отношения возникают и по поводу результатов работ и оказания услуг, в том числе не обязательно воплощающихся в вещественном результате (например, перевозка, хранение, услуги культурно-зрелищного характера), поскольку такие результаты также имеют товарную форму.

Имущественные отношения не являются юридической категорией. Это — фактические, экономические по своей социальной природе отношения, подвергаемые правовому регулированию т. е. оформлению, упорядочению. В них воплощается товарное хозыйство, рыночная организация экономики. При этом они отражают как статику этого хозяйства — отношения принадлежности, присвоенности материальных благ, составляющие предпосылку и результат товарообмена, так и его динамику — отношения перехода материальных благ, т. е. собственно процесс обмена товарами (вещами, работами, услугами). Понятно, что обе эти стороны тесно связаны и взаимообусловлены: товарообмен невозможен без присвоения участниками его объектов, а присвоение в большинстве случаев является результатом товарообмена. Имущественные отношения, составляющие предмет гражданско-правового регулирования, отличаются некоторыми общими признаками.

Во-первых, они характеризуются имуществеивой обособлеииостью участников, позволяющей им самостоятельно распоряжаться имуществом и вместе с тем нести самостоятельную имущественную ответственность за результаты своих действий. Во-вторых, по общему правилу они носят эквивалентно-возмездный характер, свойственный нормальному товарообмену, стоимостным экономическим отношениям. Возможны, конечно, и безвозмездные имущественные отношения (например, дарение, безвозмездный заем, безвозмездное пользование чужим имуществом и т. д. ). Они, однако, вторичны, производны от возмездных имущественных отношений и не являются обычной формой товарообмена. В-третьих, участники рассматриваемых отношений равноправны и независимы друг от друга и не находятся в состоянии административной или иной властной подчиненности, поскольку являются самостоятельными товаровладельцами.

Нетрудно видеть, что все перечисленные признаки обусловлены товарно-денежным характером имущественных отношений, входящих в предмет гражданского права. Имущественные отношения, имеющие иную (нетоварную) природу и, следовательно, отвечающие указанным признакам (например, налоговые, бюджетиные и иные финансовые отношения; отношения по использованию других природных ресурсов, находящихся в государственной собственности, и т. п. ), не входят в предмет гражданского права и не могут регулироваться им.

Отношения статики товарного хозяйства, т. е. принадлежности присвоенности материальных благ, оформляют обладание вещами (конкретным имуществом) тем или иным участником имущественных отношений. Они имеют двойствеиный характер, представляя собой, во-первых, отношение владельца к принадлежащей ему вещи и, во-вторых, отношения между ним и всеми другим лицами по поводу данной вещи.

**Отношение лица к вещи.**

Отношение лица к вещи — определяющее условие нормальной хозяйственной деятельности,-которая становится эффективной, как правило, лишь тогда, когда субъект относится к вещи как к своей. Очевидно, что к своим вещам люди обычно относятс инаяе, чем к чужим, проявляя необходимую, разумную инициативу в их использовании и заботясь об их сохранности. Другими словами, именно в этих случаях вещи используются действительно по хозяйски, экономически эффективно. Отношение же к чужому имуществу, особенно у наемного работника, обычно не имеет такого экономического результата (что убедительно доказано опытом функционирования государствленной экономики, фактически превратившей трудящихся в наемных работников).

Нормальное хозяйствование невозможно и без устранения не оправданного постороннего вмешательства в использование своего имущества. Здесь на передний план выступает вторая сторона вещных отношений — отношение между обладателем вещи и всеми иными (посторонними) лицами, или, иначе говоря, отношения между лицами по поводу вещи. Оно состоит в возможности владельца самостоятельно использовать принадлежащее ему имущество в своих интересах при одновременном исключении для всех иных лиц возможности создания ему препятствий и помех, т. е. необоснованного вмешательства в его деятельность. Поскольку в данном отношении владельцу противостоит неопределенный круг необязанных лиц («абсолютно все лица»), принято говорить об абсалюдном характере таких отношений.

Юридически имущественные отношения по принадлежности материальных благ оформляются как вещные правоотношения. Эти последние разделяются на отношения собствеяности и отношения иных (ограниченных) вещных прав. Отношения собственноти закрепляют принадлежность вещи собственнику, имеющиму максимальные законные возможности по ее использование. Иные вещные права регламентируют правовой режим имущества собственника, которое наряду с ним вправе одновременно использовать и другие лица. Например, в жилом доме гражданина-собственника вправе вместе с ним проживать члены его семьи. Ясно, что их возможности всегда являются более узкими по сравнениению с возможностями собственника. Поэтому они носят ограниченый и производный от прав собственника характер.

Отношения динамики товарного хозяйства, т. е. перехода материальных благ от одних владельцев к другим, обычно связаны с отчуждением и приобретением участниками определенного имущества. Юридически они оформляются с помощью категории обязательств (обязательственных отношений). Такие отношения веегда возникают между конкретными участниками товарно-денежных связей — обособленными товаровладельцами, а потому имеют относительны характер.

Чаще всего обязательственные отношения возникают в силу оглашении товаровладельцев об отчуждении и (или) приобретении товаров (вещей, результатов работ или услуг, реализации или передачи прав), т. е. на основании договоров. Обязательства могут возникать и при отсутствии соглашения участников, например Следствие причинения одним лицом другому имущественного вреда (деликта) или в результате неосновательного обогащения (приобретения чужого имущества или сбережения собственного имущества без достаточных законных оснований). Таким образом, обязательства как юридическая форма экономических отношений товарообмена подразделяются на договорные и внедоговорные (правоохранительные).

Переход материальных благ от одних лиц к другим возможен не только в форме обязательств, но и при наследовании имущест умерших граждан, а также при реорганизации и ликвидации юридических лиц. В этом случае переход материальных благ к новым владельцам обусловлен смертью или прекращением деятельности их прежнего владельца (владельцев), т. е. выбытием, исчезновением участника имущественных отношений. Усложнение имущественных отношений в результате развития товарообмена вызвало к жизни появление еще одной их разновидности -- отношений по управлению частными имуществами корпараций (компаний). Они складываются при управлении хозяйствеными обществами и товариществами, а также производными кооперативами. Указанные Организации специально создаються субъектами имущественных отношений для постояннбго, професиольного участия в имущественном обороте. Они строяться на началах самоуправления и строго фиксированного членства участников. Последние, управляя деятельностью и имуществом созданной ими организации, по существу, определяют ее выступление в роли особого, самостоятельного субъекта имущественных отношений.

Отношения участников корпорации носят имущественный характер и основаны на внесении ими определенного имущественного взноса в ее капитал. Содержание таких отношений сводится к предоставлению членам (участникам) организации, которую они создали путем передачи ей частй своего имущества, возможности в той или иной форме управлять ее делами (голосовать на общем собрании при принятии соответствующих решений, участвовать в органах ее управления, получать информацию о состоянии ее дел и т. д. ) и участвовать в имущественных результатах ее деятельности (в распределении прибылей и убытков, остатка имущества при ликвидации организации и т. п. ).

Юридической формой рассматриваемой разновидности имущественных отношений являются корпоративные (членские) правоотношения. Корпоративные отношения близки к обязательственным, поскольку тоже имеют относительный характер (оформляя взаимосвязи каждого члена корпорации со всей корпорацией в целом). Но они возникают только между участниками конкретной организации, т. е. закрыты для иных субъектов имущественного оборота. В ряде случаев они на первый взгляд касаются не непосредственного использования корпоративного имущества, а только организации взаимоотношений участников, членов корпораций (что в наибольшей мере проявляется в некоммерческих организацыях). В действительности все они имеют четкую имущественную направленность, обусловленную самим характером деятельности созданной организации как юридического лица. Всем этим корпоративные отношения отличаются от обязательственных. Вместе с тем очевидная близость данных отношений дала возможность законодателю квалифицировать корпоративные отношения как разновидность обязательственных ( абз. 2 п. 2 ст. 48 ГК).

**Гражданское право как правовая отрасль.**

Лнчиые неимуществениые отношения, регулируемые гражданским правом.

В предмет гражданского права входят личные неимущественные отношения, связащпае с имущественными. Это отношения по созданиюи главным образом использованию результатов интелектуального творчества (произведений науки, литературы и искуства, изобретений, промышленных образцов, программ для ЭВМ т. д. ), а также средств индивидуализации товаров и их производителей (товарных знаков, фирменных наименований и т. п. ). Особенности данной группы общественных отношений определяются нематериальной (невещественной) природой их объектов, представляющих собой идеи, образы, символы, хотя и выраженные в какой-либо материальной форме. Они, как правило, тесно, неразрывно связаны со своими создателями или носителями (ибо идея, например, изобретения, алгоритма или романа навсегда остается в голове у их создателя и не может быть безвозвратно отчуждена иным лицам даже при его жейании). Тем не мение данные объекты могут использоваться как товары, а складывающиеся по поводу такого их использования отношения приобретают товарную форму, становятся имущественными. Некоторые из них, например промышленные образцы или средства оформления индивидуализации товаров или их производителей, вообще не могут существовать в не товарного оборота. В этом и заключается взаимосвязь рассматриваемых неимущественных отношений с имущественными.

Но такие отношения обычно не утрачивают и своей основной, неимущественной природы, ибо большинство из них может существовать и вне рамок товарообмена, без прямой связи с имущественной формой. Так, отношения авторства на произведения науки литературы и искусства или на изобретение возникают вне зависимости от возможности использования соответствующих объектов в качестве товаров в имущественном обороте. Все они, однако основываются на публичном, государственном признании создателеи или носителей соответствующих нематериальных объектов их авторами или обладателями и охраны их интересов от всяких посягательств, т. е. носят абсолютный характер. Более того, имущественная сторона этих отношений всегда выступает как зависимая, производная от их неимущественной природы ибо всегда предопределяется наличием этой последней. Вместе с тем именно их связь с имущественными отношениями предопределяет возможность их гражданско-правового регулирования.

Данные отношения нуждаются, следовательно, в особом правовом оформлении. Оно достигается с помощью признания за создателями или носителями соответствующих нематериальных объектов особых, исключительных прав, по своей правовой природе в известной мере близких к вещным правам. Оформление и реализация этих прав регулируется авторским и патентным правом (иногда охватываемым условным понятием «интеллектуальной собственности»), а также институтом так называемой промышленной собственности (определяющим правовой режим средств индивидуализации товаров и их производителей).

К предмету гражданско-правового регулирования относится также защита неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ. Речь идет о таких благах, как жизнь и здоровье человека, достоинство личности, ее честь и доброе имя, деловая репутация (последняя может касаться и юридических лиц, в ряде случаев имея также имущественный аспект), личная и семейная тайна, право на имя, неприкосновенность частной жизни и т. д. По поводу названных объектов могут складываться лишь чисто личные, неимущественные отношения, ибо они не могу стать предметом товарообмена. Данные блага неотделимы (неотчуждаемы) от человеческой личности и не могут ни передаваться другим лицам, ни прекращаться по каким-либо основаниям.

Гражданское право защищает такого рода нематериальные блага присущими ему средствами, например предоставляя их об ладателям возможности предъявления судебных исков о пресечений действий, нарушающих их права и интересы, в том числе об опровержении порочащих сведений, об имущественной компенсации морального вреда и др. Однако применение гражданско-правовых средств защиты еще не свидетельствует о том, что такие отношения могут в полной мере регулироваться гражданским право»

В теоретической литературе было высказано обоснование мнение о том, что личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, лишь охраняются и защищаются, но не регулируются гражданским правом. Правда, это мнение подверглось не менее убедительной критике. В частности, отмечалос что защита прав есть одна из форм правового регулирования, а также что обладатель такого неотчуждаемого блага имеет и некоторые возможности распоряжения им, например вправе разрешить использовать данные о своей личности в средствах массовой информации. Само же право на защиту является обычным гражданским правом — элементом механизма гражданско-правового регулирования.

По этому поводу менялась и позиция отечественного законодателя. Если в п. 2 ст. 1

Основ гражданского законодательства Coюзa ССР и республик 1991 г. личные неимущественные отношения предполагались составной частью предмета гражданского права, то п. 2 ст. 2 и п. 2 ст. 150 ГК 1994 г. исходят лишь из возможности их защиты, но не «позитивного» регулирования (несмотря на существенное расширение круга таких отношений п. 1 ст. 150 ГК). Данный подход объясняется реальным отсутствием в гражданском законодательстве системы содержательных, «позитивных» правил, устанавливающих самостоятельный гражданско-правовой режим этих объектов, и неудачей попыток их создания. Практически гражданское право пока действительно используется лишь для защиты такого рода отношений, но не для их прямой регламентации.

**Метод гражданского права.**

Метод правового регулирования представляет собой комплекс правовых средств и способов воздействия соответствующей отрасли права на общественные отношения, составляющие ее предмет. Для того чтобы такое воздействие было эффективным, т. е. достигало результата, на который оно рассчитано, должны быть использованы средства, соответствующие природе регулируемых отношений. Иначе говоря, содержание метода правового регулирования сущетвенной мере предопределяется характером регулируемых отношений (предметом правового регулирования). Поэму очевидно, что в сфере частного права подлежат использованию способы, принципиально отличные от применяемых в сфере публичного права. Ведь речь здесь идет о частных (имущественных и неимущественных) отношениях экономически независимых, самостоятельных товаровладельцев. Если в публичном праве в силу его природы господствуют методы власти и подчинения, властных предписаний (обязываний) и запретов, то для частного права, напротив, характерны дозволение и правонаделение, т. е. поставление субъектам возможностей совершения инициотивных юридических действий -- самостоятельного использования правовых средств ддя удовлетворения своих потребностей и интересов.

Отраслевой метод правового регулирования общественных отношений раскрывается в четырех основных признаках:

· • характере правового положения участников регулируемых отношений;

· • особенностях возникновения правовых связей между йими;

· • специфике разрешения возникающих конфликтов;

· • особенностахмер принудительного воздействия на правонарушителей.

С учетом особенностей частноправового регулирования эти признаки в гражданском праве выглядят следующим образом.

Экономическая независимость и самостоятельность участников регулируемая гражданским правом отношений закрепляются путем признания их юридического равенства, составляющего основную характеристику метода гражданского права. Речь идет именно о юридическом, а не об экономическом (фактическом), равенстве, которое практически всегда отсутствует. Да и само юридическое равенство означает лишь отсутствие принудительной власти одного участника частноправовых отношений над другим, но вовсе не равенство в содержании конкретных прав сторон (например, в отношениях займа должник, как правило, вообще не обладает никакими правами, поскольку на нем лежит лишь обязанность вернуть долг).

Самостоятельность и независимость участников, по общему правилу исключает возникновение между ними каких-либо правоотношений помимо их согласованной, общей воли (по воле одного из них или по указанию какого-либо органа публичной власти). Поэтому наиболее часто встречающимся (хотя, конечно отнюдь не единственным) основанием возникновения прав и обязанностей участников гражданского оборота является их догово (соглашение).

Предоставление сторонам права самим определять свои взаимоотношения и их содержание отражается в преобладании диспозитивных гражданско-правовых предписаний, обычно содержащих возможность участникам самостоятельно избирать наиболее целесообразный для них вариант поведения. Более того, они вольны по своему усмотрению использовать или не использовать предостовляемые им гражданским правом средства защиты их интересов. Вместе с тем это предопределяет иницыативвый характер подавляющего большинства их взаимосвязей. Получение необходимого участникам результата в виде удовлетворения тех или иных потребностей зависит, таким образом, прежде всего от их инициативы и умения организовывать свои отношения и не исключает, а предполагает известный имущественный (коммерческий) риск.

Наконец, независимость и равенство участников предполагает, что споры между ними могут разрешать лишь независимые от них органы, не связанные с кем-либо из них организационно-властными, имущественными, личными или иными отношениями. Отсюда — судебный порядок защиты гражданских прав и разбиральства возникающих конфликтов, осуществляемый судами общей юрисдикции, арбитражными или третейскими судами.

Поскольку преобладающую массу отношений, регулируемых гражданским правом, составляют имущественные (или связанные с ними неимущественные) отношения, гражданско-правовая ответственость, как и большинство других гражданско-правовых мер защиты, тоже носит имущественный характер. Она состоит в возмещении убытков потерпевшей стороне либо также во взыскании в её пользу иных сумм или имущества, как правило не превышающих размер убытков. Иначе говоря, она имеет компенсационный характер, соответствующий принципу эквивалентности, действующему в сфере стоимостных (товарно-денежных) отношений. Даже возмещение морального вреда по гражданскому праву производится в денежной (имущественной) форме. Имущественные убытки могут возмещаться и при нарушении личных неимущественных прав (п. 5 ст. 152 ГК).

Из этой статьи следует, что во всех случаях посягательств на честь, достоинство и деловую репутацию граждан доставляется судебная защита. Поэтому установленное Законом о средствах массовой информации правило, согласно которому потерпевший должен предварительно обратиться с требованием об опровержении к СМИ, не может рассматриваться как обязательное.

Специальное разрешение по этому вопросу содержится в постановлении Пленума ВС РФ от 18 августа 1992 г. № 11В нем отмечено, что "Пунктами 1 и 7 ст. 152 первой части Гражданского Российской Федерации установлено, что гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или днловую репутацию сведений, а юридическое лицо— сведений, порочащих его деловую репутацию. При этом законом не предусмотрено обязательного предварительного обращения с таким требованием к ответчику, в том числе и в случае, когда иск предъявлен к средству массовой формации, распространившему указанные выше свединия",

**Функции гражданского права.**

Гражданское право как составная часть (элемент) единой правовой системы обладает присущими ему особыми функциями (задачими). Функции правовой отрасли также характеризуют ее место в сестеме права, поскольку отдельные отрасли различаются по содержанию и характеру выполняемых ими функций. Основными функциями гражданского права являются регуятивная и охраиительная. Особенностью гражданско-правового регулирования является преобладание регулятивных задач (в сравнении, например, с функциями, выполняемыми уголовным правом).

Роль гражданского права состоит прежде всего в регулировании нормальных экономических отношений в обществе. Иначе говоря, оно имеет дело не столько с правонарушениями, сколько с организацией обычных имущественных взаимосвязей. Именно поэтому оно содержит минимальное количество Необходимых запретов и максимум возможных дозволений. С помощью гражданско-правового инструментария участники имущественных отношений самостоятельно организуют свою деятельность с целью достижения необходимых им результатов. Таким образом, регулятивная функций гражданского права заключается в предоставлении участникам регламентируемых отношений возможностей их самоорганизаций, саморегулирования.

Очевидно, что такое содержание и направленность этой функции обуслойлены частным характером отношений, входящих в предмет гражданского права. Это отличает ее от регулятивнйх задач, стоящих перед публичным правом. Здесь регламентация соответствующих отношений носит жестко определенный характер, почти не оставляющий места свободному усмотрению участников.

Охранительная функция гражданского права имеет первоочередной целью защиту имущественных интересов участиико гражданского оборота. Она направлена на поддержание имущеественного состояния добросовестных субъектов в положении, существвовавшем до нарушения их прав и интересов. Поэтому по общему правилу она реализуется путем восстановления нарушенных npав либо компенсации причиненных потерпевшим убытков. Ясно, что ее компенсаторно-восстановительная направленность обусловлена эквивалентно-возмездной, стоимостной природой имущественных товарно-денежных отношений.

Важный аспект охранительной функции составляет также предупредительно-воспитательная (превентивная) задача, состоящая в стимулировании и организации такого поведения участников в регулируемых отношений, которое исключало бы необоснованно ущемление или нарушение чужих интересов. Наиболее отчетливо эта функция выражена в деликтных и иных правоохранительный обязательствах, а также в регламентации личных неимущественных отношений. Здесь охранительная функция гражданского права тесно взаимодействует с его основной, регулятивной функцией В оформлении же личных неимущественных отношений, не свя занных с имущественными, гражданское право вообще ограничивается исключительно защитными (охранительными) задачами.

**Принципы гражданского права.**

Под правовыми принципами понимаются основные начала, наиболее общие руководящие положения права, имеющие в силу законодательного закрепления общеобязательный характер. Такие основные начала присущи как праву в целом (правовой системе), так и отдельным правовым отраслям, а также подотраслям и даже институтам и субинститутам.

Значение правовых, в том числе отраслевых, принципов двояко. С одной стороны, они отражают существо содержания, социальную направленность и главные отраслевые особенности правового регулирования. Это позволяет лучше понимать его смысл, правильно толковать и применять конкретные правовые нормы.

С другой стороны, принципы права должны учитываться при обнаружении пробелов в законодательстве и применении правох норм по аналогий. Для гражданского права это обстоятельство особенно имеет особенно важное значение, ибо оно чаще других отраслей сталкивается с такими ситуациями. Дело не только в том, что содержит общие правила, в которых невозможно предусмотреть все детали чрезвычайно многообразных и сложных имущественных и неимущественных отношений. Дозволительный характер гражданско-правового регулирования, рассчитанный на инициативу участников, заранее предполагает возможность появления таких правоотношений, которые вообще не предусмотрены не в одной правовой норме, но соответствуют «общим началам гражданского законодательства» (ср. п. 1 ст. 8 и п. 2 ст. 6 ГК). Оформление таких отношений, включая оценку их правомерности разрешение возможных между участниками конфликтов, не может осуществляться без опоры на общие принципы гражданского права.

Следует подчеркнуть ту особенность правовых принципов, что они носят общеобязательный характер, будучи, как правило, прямо закрепленными в соответстбующих правовых нормах. Поэтому их соблюдение и учёт при рассмотрении конкретных правовых ситуаций является обязательным требованием закона. К числу таких основных начал (принципов) гражданско-правового регулирования относятся:

· принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела.

· принцип юридического равенства участников гражданско-правовых отношений.

· принцип неприкосиовениости собственности.

· принцип свободы договора.

· принцип самостоятельности и инициативы (диспозитивности) в приобретении, осуществлении и защите гражданских прав.

· принцип бесрйпятственного осуществления гражданских прав, в том . числе свободы имущественного оборота (перемещения товаров, услуг и финайсовых средств).

· принцип запрета злоупотребления правом и иного ненадлежащего осуществдения гражданских прав.

· принцип всемерной охраны гражданских прав, включая возможность восстановления нарушенных прав и обеспечение их независимой от влияния сторон судебной защиты.

Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела. Принцип недопустимости характеризует гражданское право как частное право. Он обращен прежде всего к публичной власти и ее органам, прямое; непосредстбенное вмешательство которых в частные дела, в том числе в хозяйственную деятельность, участников имущественных отношений — товаровладельцев-собственников допустимо теперь только в случаях; прямо предусмотренйых законом. В сфере личных неимущесййенных отношений даный принцип конкретизируется также в положениях о неприкоснойенности частной жизни, личной и семейной тайны граждан (ст. 23 и 24 Конституции РФ)

Реализации-требований этого принципа содействуют новые правила законодательства об имущественной ответственности органов публичной власти за незаконное вмешательства в в гражданские правоотношения (ст. 16 ГК), а также о возможности признания судом недействительными актов публичной власти или их неприменения при разрешении спора (ст. 12 и 13 ГК).

**Принцип юридического равенства.**

Принцип юридического равенства характеризует правовое положение (статус) участников гражданских правоотношений. Они не имеют никакой принудительной власти по отношению дру к другу, даже если в этом качестве выступает публично-правововое образование. Напротив, все они обладают одинаковыми юридическими возможностями и на их действия по общему правилу распрастроняются одни и теже гражданско правовые нормы. Данное положение тоже имеет в своей основе необходимость обеспечния равенства субъектов товарообмена (товаровладельцев). В гражданском праве имеются и необходимые изъятия из названого принципа. Так, в гражданский закон в некоторых случаях устанавливает специальные правила для предпринимателей, предъявляя к ним как к профессиональным участникам оборота более жёсткие, повышенные требования. Дяя граждан-потребителей в их отношениях с предпринимателями, наоборот, предусматриваються дополнительные правовые гарантии соблюдения их интересов как это, например, происходит при заключении так называемых публичных договоров в соответствии с правилами (ст. 426 ГК).

**Принцип неприкосновенности собственности.**

Принцип неприкосновенности собственности, как частной, так публичной, означает обеспечение собственникам возможности использовать принадлежащее им имущество в своих интересах, не опасаясь его произвольного изъятия или запрета либо ограничений в использовании. Очевидно его фундаментальное значение для организации имущественного оборота, участники которого выступают как независимые товаровладельцы. Никто не может быть лешен своего имущества иначе как по решению суда (ч. ст. 35 Констинуция РФ), принятому на законных основаниях. Изъятие имущества в публичных интересах также допускается лишь в прямо установленных законом случаях и с обязательной предварительной равноценной компенсацией. Таким образом, этот принцип не исключает вовсе случаев изъятия имущества у собственника, но делает их необходимым и строго ограниченным исключением из общего правила.

Действие указанного принципа исключает возможности как необасннвонного присвоения чужого имущества, так и новых переделов собственности, будь то возврат имущества «прежним владельцам» («реституция») или его принудительное изъятие и перераспределение в пользу новых владельцев. Он призван гарантировать стабильность отношений собственности; составляющих базу имущественного оборота. Что касается перераспределения бывшего публичным имущества путём его приватизации, то оно само отражает волю публичного собственника и потому не может считаться нарушением или исключением из действия рассматриваемого принципа.

**Гражданское и административное право.**

Представление о гражданском праве будет более полным и ясным в случае его четкого и последовательного размежевания с примыкающими к нему иными отраслями права. Любая деятельность человека требует определенной организации. Поэтому в любой сфере деятельности человека неизбежно складываются организационные отношения. Те организационные отношения, которые возникают в сфере производства, распределения, обмена или потребления, самым тесным образом связаны с возникающими там же имущественно-стоимостными отношениями. Так, для занятия строительной деятельностью необходимо получить лицензию от компетентного органа государственного управления. Поэтому между строительной организацией и органом государственного управления возникает организационное отношение по получению лицензии, тесно связанное с имущественно-стоимостными отношениями, в которые вступает строительная организация в процессе выполнения строительных работ. Однако природа организационных отношений предопределяет их правовое регулирование посредством обязывающих предписаний, опирающихся на властные полномочия органа государственного управления. Поэтому складывающиеся в различных сферах деятельности человека организационные отношения, как бы тесно они ни были связаны с имущественно-стоимостными отношениями, регулируются нормами административного права, в котором применяется метод власти-подчинения. Так, нормами административного права регулируются отношения между соответствующими комитетами по управлению государственным имуществом и находящимися в их ведении государственными учреждениями по наделению последних необходимым имуществом.

**Гражданское и трудовое право.**

Для разграничения гражданского и трудового права принципиальное значение имеет то обстоятельство, что в соответствии со сложившейся в нашей стране традицией рабочая сила не признавалась, а зачастую и сейчас не признается товаром. В силу этого полагают, что имущественные отношения, возникающие в результате найма рабочей силы, не носят стоимостного характера. Поэтому их правовое регулирование должно осуществляться особой самостоятельной отраслью трудового права.

Однако по мере перехода к рыночной экономике и формирования рынка труда все более явственно просматривается товарный характер отношений, возникающих по поводу трудовой деятельности человека. Поэтому указанные отношения, в принципе, должны входить в предмет гражданского права и регулироваться соответствующим структурным подразделением гражданского законодательства.

В настоящее же время в сфере правового регулирования трудовых отношений используются лишь некоторые гражданско-правовые элементы и сохраняется исторически сложившаяся практика правового регулирования трудовых отношений без учета их стоимостного характера. Последнее является одной из причин неэффективности нашего производства. Несмотря на это, практика правового регулирования трудовых отношений без учета их стоимостного характера находит свое теоретическое обоснование в подавляющем большинстве работ представителей науки трудового права.

**Гражданское и природоресурсовое право.**

Поскольку земля, ее недра, леса, воды и другие природные объекты не созданы трудом человека, а даны ему самой природой, долгое время считалось, что возникающие по поводу природных объектов отношения также лишены стоимостного признака и поэтому должны регулироваться нормами особой отрасли, именуемой природоресурсовым правом. В настоящее время земля и другие природные объекты втягиваются в товарный оборот, и складывающиеся по поводу их имущественные отношения приобретают стоимостный характер, включаясь тем самым в предмет гражданского права. Подтверждением тому служит глава 17 ГК «Право собственности и другие вещные права на землю».

В ст. 17 ГК говориться, что способность иметь права и нести обязанности является необходимым условием возникновения конкретных субъективных прав. Круг прав и обязанностей, которые могут иметь граждане Российской Федерации, весьма широк. Права и свободы граждан составляют основу конституционного строя Российской Федерации, делают человека самостоятельным субъектом, обладающим способностью требовать от органов государственной власти и управления реализацию и защиту своих прав (ст. 2 Конституции). Правоспособность — это общая, абстрактная возможность быть субъектом права или обязанности, а конкретные права и обязанности возникают, как правило, на основе юридических фактов (ст. 8 ГК). Для приобретения прав, входящих в круг правоспособности, нужны определенные условия и действия. Поэтому при равной правоспособности всех граждан их конкретные субъективные права существенно различаются в зависимости от возраста, имущественного положения, состояния здоровья, желаний и других условий.

**Гражданское и финансовое право.**

Имущественные отношения, которые возникают в процессе деятельности органов государственного управления в связи с накоплением денежных средств и распределением их на общегосударственные нужды, лишены стоимостного признака. В рамках указанных отношений деньги не выступают как мера стоимости, а выполняют функцию средства накопления. Их движение осуществляется по прямым безэквивалентным связям, не носящим взаимооценочного, а стало быть и стоимостного характера. Поэтому указанные имущественные отношения регулируются нормами финансового права. Это нашло отражение в п. 3 ст. 2 ГК, в катором предусмотрено, что 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.

Вместе с тем между властным органом государственного управления и участником гражданского оборота могут складываться правоотношения, основанные не только на властном подчинении одной стороны другой, но и на юридическом равенстве сторон. В последнем случае к указанным правоотношениям применяются нормы гражданского, а не налогового, финансового или иного административного законодательства. Так, в случае причинения вреда имуществу юридического лица работником налоговой полиции при исполнении им своих служебных обязанностей между соответствующим органом налоговой полиции и указанным юридическим лицом складывается имущественное правоотношение, в рамках которого орган налоговой полиции не обладает властными полномочиями и находится в юридически равном положении с организацией, которой был причинен имущественный вред работником налоговой полиции.

**Дискуссия о семейном праве.**

Семья представляет собой экономическую ячейку общества. Поэтому между членами семьи не могут не устанавливаться имущественные отношения. Однако характер этих отношений получил различную оценку в литературе. В условиях социалистического общества большинство авторов пришло к выводу о том, что складывающиеся между членами семьи имущественные отношения в силу их сугубо личного характера утрачивают стоимостный признак и поэтому должны регулироваться не гражданским правом, а особой самостоятельной отраслью — семейным правом .

Во многом данный вывод был предопределен стремлением подчеркнуть качественное различие между семейными отношениями в социалистическом и буржуазном обществе.

По мере перехода к рыночной экономике характер имущественных отношений, возникающих между членами семьи, меняется. В условиях рыночной экономики имущественно-стоимостные отношения устанавливаются между всеми участниками гражданского оборота. Не составляют исключения и имущественные отношения между членами семьи. Личный характер взаимоотношений между членами семьи действительно накладывает особый отпечаток на возникающие между ними имущественные отношения, но не меняет их природы, предопределенной товарным характером производства. В противном случае семья неможет выполнять функцию экономической ячейки общества, основанного на товарном производстве. Имущественные отношения, складывающиеся внутри экономической ячейки общества, не могут качественно отличаться от имущественных отношений, господствующих в данном обществе. Поэтому имущественные отношения между членами семьи в условиях рыночной экономики неизбежно приобретают стоимостный характер. Подтверждением тому служат последние изменения в семейном законодательстве, связанные с расширением сферы гражданско-правового инструментария в регулировании семейных отношений. Так, в соответствии с новым СК РФ допускается заключение брачного контракта, возможность перехода от общей совместной к общей долевой или раздельной собственности супругов и т. д. Стоимостный характер имущественных отношений между членами семьи обусловил также перевод целого ряда правовых норм, которые традиционно «прописывались» в актах брачно-семейного законодательства, в ГК (ст. 31—41, 47, 256 и др. ). Взаимооценочный характер носят и личные неимущественные отношения с участием членов семьи. Наличие в отношениях между членами семьи и с их участием предметного признака гражданского права (взаимооценочный характер отношений) неизбежно предопределяет необходимость применения к ним общих норм гражданского права. Поэтому ст. 4 СК РФ устанавливает, что к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

С учетом изложенного предпочтительнее в настоящее время позиция тех авторов, которые рассматривают семейное право как внутреннее структурное подразделение гражданского права. При этом по своему логическому объему и специфике семейное право образует наиболее крупное структурное подразделение гражданского права, именуемое подотраслью гражданского права.

**Принцип свободы договора.**

Этот принцип предусматривает свободу усмотрения субъектов гражданского права как в выборе партнеров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен. Закрепление этого принципа в гражданском праве означает отказ законодателя (от понуждения к заключению договора на основе обязательных для сторон планово-административных актов. Это является чрезвычайно важным в условиях рыночной экономики, не допускающей административного вмешательства в гражданский оборот.

Вместе с тем в отдельных случаях в общественных интересах в гражданском законодательстве имеются и отступления от указанного принципа. Так, не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы (п. 3 ст. 426 ГК).

Заключение публичного договора подчиняется специальные: правилам, установленным коммент. статьей. Во-первых, коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю товары, услуги, выполнить работу. Пленумы ВСРФи ВАС РФ, ориентируя суды, указали, что в случае предъявления иска понуждении заключить публичный договор бремя доказывания отсутствия возможности передать потребителю товары, выполнить cоответствующие работы, предоставить услуги возложено на коммерческую организацию (п. 55 Постаяомеше Пленумов ВС РФ я ВАС) РФ№6/8).

Во-вторых, цена товаров, а также иные условия публичного договора должны быть одинаковы для всех потребителей. В исключение из этого правила законом, иными правовыми актами для отдельных потребителей могут устанавливаться льготы. Например, Указом Президента РФ от 5 мая 1992 г. № 431 "О мерах по социальной поддержке многодетных семей" многодетным семьям предоставляются скидки в оплате коммунальных услуг не ниже 30% (Ведомости РФ, 1992,' № 19,ст. 1044).

В силу п. 5 коммент. статьи условия публичного договора, не соответствующие этим требованиям, ничтожны.

В-третьих, коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в заключении публичного договора. Изъятия могут быть предусмотрены законом, иным правовы актом для отдельных категорий потребителей. Например, Законом о ветеранах" инвалидам Отечественной войны предоставлено преимущественное право на установку телефонного аппарата (СЗ РФ, 199S, № 3, ст. 168).

В-четвертых, публичный договор заключается в порядке и в сроки, предусмотренные ст. 445 ГК, если законом или соглашением сто рон не определены иные порядок и сроки его заключения (см. комент. к ст. 445 ГК).

При необоснованном отказе или уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора потребитель вправо предъявить в суд иск о понуждении коммерческой организации заключить договор. Потребитель также вправе передать на рассмотрение суда разногласия по отдельным условиям публичного договора независимо от согласия на это коммерческой организации (см. ст. 445, 4461 ГК и п. 55 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 6/8).

Судебная практика исходит из того, что с иском о понуждении заключить публичный договор обратиться в суд вправе только контрагент коммерческой организации. Такое право этой организации по отношению к контрагенту не предоставлено (см. п. 2 Обзора практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров — Вестник ВАС РФ, 1997, № 7, с. 103).

**Принцип свободного перемещения товаров на территории РФ.**

Единый рынок не терпит каких-либо внутренних границ и барьеров. Поэтому ст. 8 Конституции РФ и п. 3 ст. 1 ГК устанавливают, что товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. В соответствии с указанным принципом субъекты Российской Федерации и другие лица не вправе устанавливать какие-либо местные правила, препятствующие свободному перемещению товаров, услуг и финансовых средств в едином экономическом пространстве Российской Федерации. На всей территории Российской Федерации должны быть одни и те же «правила игры» при осуществлении предпринимательской или иной деятельности, реализуемой в рамках гражданских правоотношений. На территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Так, в соответствии с п. 1 ст. 7 Закона «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» не допускается издание актов или совершение действий, устанандива-ющих запреты на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона Российской Федерации, республики, края, области, района, города, района в городе в другой.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом только в том случае, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (ст. 74 Конституции РФ).

**Принцип беспрепятствеиного осуществления гражданских прав.**

Принцип беспрепятствеиного осуществления гражданских прав предполагает устранение всяких необоснованных помех в развитии гражданского оборота. Он конкретизируется, в частности, в свободе предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34 Конституции РФ), а также в свободее перемещения по российской территории товаров, услуг и финансовых средств (п. 3 ст. 1 ГК), характеризующей свободу имущественного оборота. Законом при этом могут устанавливаться лишь некоторые необходимые в общественных (публичных) интересах ограничения, например лицензирование отдельных видов предпринимательства, запрет монополизации рынка или недобросовестной конкуренции и т. п.

Действие данного принципа важно и с позиций исключения искусственных, бюрократических препятствий в осуществлении . права на защиту своих интересов, например в исключении или ограничении обязательного досудебного (в частности, претензионного) порядка рассмотрения некоторых споров.

**Принцип запрета злоупотребления правом.**

Принцип запрета злоупотребления правом можно считать общим («генеральной клаузулой», или оговоркой) из общих частноправовых начал. В соответствии с ним исключается безграничная свобода в использовании участниками гражданских правоотношений имеющихся у них прав. Право всегда имеет онределенные границы как по содержанию, так и по способам осуществления предусмотренных им возможностей. Такие границы-неотемлемое свойство всякого права, ибо при их отсутствии право превращается в свою противоположность — произвол. Так, собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречешии закону и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц (п. 2 ст. 209 ГК). Собственник земли или иных пририродных ресурсов осуществляет свои права свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и интересов других лиц (ч. 2 ст. 36 Конституции РФ, п. 3 ст. 209 ГК). Такого рода запреты нельзя не признать известными ограничеями прав собственника, хотя и вызванными очевидной необнодимостью.

Аналогичные ограничения и запреты нетрудно обнаружить и в обязательственном праве, и в других подотраслях гражданского права. Например, упоминавшийся запрет предпринимателю как стороне публичного договора отказываться от его заключения по сути представляет собой ограничение его договорной свободы. Это же можно отнести к антимонопольным запретам, к запретам злоупотреблением доминирующим положением на рынке и т. д. Данный принцип лежит и в основе объявления недействительными кабальных и некоторых других сделок (ст. 169 и 179 ГК).

В общем виде запрет ненадлежащего осуществления прав, включая и злоупотребление правом, установлен ст. 10 ГК. Такого, рода общие правила в той или иной форме известны всем развивитым правопорядкам. Их необходимость не вызывает сомнений, однако проблема четкого ограничения их содержания и применения остается одной из наиболее острых и спорных в цивилистике.

**Принцип всемирной охраны и судебной защиты гражданских прав.**

Принцип всемирной охраны и судебной защиты гражданских прав в целом характеризует правоохранительную функцию (задачу) гражданско-правового регулирования. В соответствии с ним участникам гражданских правоотношений предоставляются щирокие возможности защиты своих прав и интересов: они могут прибегнуть как к их судебной защите, так и к самозащите, а также к применению некоторых других мер, оказывающих неблагоприятной: имущественное воздействие на неисправных контрагентов. Гражданское право содержит большой инструментарий правоохранительных средств, позволяющих его субъектам эффективно охранять любые свои права и законные интересы (ст. 11—15 ГК).

Большинство указанных средств имеет имущественную природу, соответствующую характерустику преобладающих в предмете регулирования отношений. Их применение обычно направлено на восстановление нарушенных прав и (или) имущественную компенсацию потерпевших. Независимая от влияния участников судебная защита гражданских прав и ограничение (исключительность) их административно-правовой защиты (ст. 11 ГК) обусловле спецификой частного права.

**Заключение.**

Наконец подытожев свою курсовую работу можно сделать из этого заключение рассмотрев и суммировав все основные характеристики гражданского права. И так, можно дать следующее его определение, и, на этом опредилении, закончу работу.

Гражданское право — система правовых норм, составляющих оснновное содержание частного права и регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости и имущественной самостоятельности их участников, методом юридического равенства сторон в целях наделения частных лиц возможностями самоорганизации их деятельности по удовлетворению своих потребностей и интересов.

**Список литературы**

1) Гражданское право том 1-й, 2-е издание, доктора юридических наук, професора Е. А. Суханова. Москва 1998год.

2) Гражданское право под редаккцией доктора юридических наук, професора А. П. Сергеева и Ю. К. Толстого Москва 1998 год. Часть 1-я издание 3-е.

3) Коментарий к Гражданскому Кодексу РФ доктора юридических наук, професора О. Н. Садакова. Москва 1997год.

4) Ответственность за нарушение общественного порядка. Бахрах Д. Н. Сергеин А. В.

5) Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. Свердловск, 1972 год.

6) Колмыков Ю. Х. О значении общих положений гражданского законодательства // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика. Москва 1998 год.

7) Егоров Н. Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. Л. 1988год.