



**КОМРАТСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
УНИВЕРСИТЕТ ПОЛИТИЧЕСКИХ И ЭКОНОМИЧЕСКИХ
ЕВРОПЕЙСКИХ ЗНАНИЙ «КОНСТАНТИН СТЕРЕ»
МОЛДАВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИНСТИТУТ ЮРИДИЧЕСКИХ, ПОЛИТИЧЕСКИХ И
СОЦИОЛОГИЧЕСКИХ ИССЛЕДОВАНИЙ**

Фрунзэ Юрие, Захария Сергей, Сосна Борис

**Гражданское право Республики
Молдова: общая теория гражданского
права**

Университетский курс

Комрат - 2024

Одобен и рекомендован к публикации постановлением Сената Комратского государственного университета от 2023 года и решением Учёного Совета Института юридических, политических и социологических исследований (протокол № 6 от 30 июня 2022).

Работа отражает часть результатов исследования проекта 20.80009.1606.05 «Качество правосудия и соблюдение прав человека в Республике Молдова: междисциплинарные исследования в контексте внедрения Соглашения об ассоциации Республика Молдова-Европейский Союз» в рамках государственной программы 2020-2023, а также часть результатов исследования научной подпрограммы «Securitatea națională a Republicii Moldova în contextul aderării la Uniunea Europeană: abordări juridice, politologice și sociologice» - «Национальная безопасность Республики Молдова в свете присоединения к Европейскому Союзу: юридические, политологические и социологические аспекты» - код: 01.05.01 при Институте юридических, политических и социологических исследований Государственного университета Молдовы, в рамках институционального проекта (2024-2027).

Авторы:

Фрунзэ Юрие, доктор права, конференциар университетар КГУ, ведущий научный исследователь, директор Центра юридических исследований Института юридических, политических и социологических исследований, МГУ.

Захария Сергей, доктор, конференциар, университетар, ведущий научный сотрудник НИЦ им. М.В. Маруневич.

Сосна Борис, доктор права, унив. профессор КГУ и Университета европейских, политических и экономических знаний «Константин Стере», ведущий научный исследователь Института юридических, политических и социологических исследований, МГУ.

Научные редакторы:

Аворник Георге, доктор хабилитат права, унив., профессор, ректор Университета европейских, политических и экономических знаний «Константин Стере».

Смокинэ Андрей, доктор хабилитат права, унив. профессор Международного независимого университета Молдовы и Комратского государственного университета, научный консультант Института юридических, политических и социологических исследований МГУ.

Рецензенты:

Сосна Александр, доктор права, унив. конф., Молдавского государственного университета, научный исследователь Института юридических, политических и социологических исследований, МГУ.

Арсени Игорь, доктор права, унив. конф., декан юридического факультета Комратского государственного университета, научный исследователь Института юридических, политических и социологических исследований, МГУ.

Настоящий университетский курс подготовлен авторским коллективом кафедры частного права юридического факультета КГУ в соответствии с разработанной им программой курса гражданского права, соответствующей государственному стандарту высшего юридического образования. Является изданием, которое содержит материал, необходимый для изучения гражданского права студентами юридических факультетов Республики Молдова, а также студентами других специальностей, работа которых связана с правоприменительной деятельностью.

В работе излагается общая часть курса гражданского права РМ, то есть общие положения гражданского права, а именно введение в гражданское право (предмет и метод отрасли, принципы гражданского права, источники, а также гражданское правоотношение, включающее: понятие, особенности и основания гражданских правоотношений, элементы гражданского правоотношения, вопросы осуществления и защиты гражданских прав и исполнение обязанностей).

В ее содержании учтены изменения действующего гражданского законодательства и практики его применения по состоянию на 1 декабря 2023 г., а также использован широкий круг отечественной и зарубежной научной и практической литературы по соответствующей отрасли. Помимо анализа действующего законодательства в работе представлены судебная практика и теоретические взгляды по основным проблемам гражданского права.

Университетский курс может быть полезен студентам лиценциатам, мастерантам и докторантам, преподавателям юридических и экономических факультетов, юристам - практикам и всем тем, кто интересуется гражданским правом.

Descrierea CIP a Camerei Naționale a Cărții din Republica Moldova

Фрунзэ, Юрие.

Гражданское право Республики Молдова: общая теория гражданского права : Университетский курс / Фрунзэ Юрие, Захария Сергей, Сосна Борис ; научные редакторы: Аворник Георге, Смокинэ Андрей ; Комратский государственный университет [и др.]. – Комрат : [Б. и.], 2024 (A&V Poligraf). – 243 p.

Referințe bibliogr.: p. 241-243. – 10 ex.

ISBN 978-9975-83-290-8.

347(478)(075.8)

Ф 934

*«Юристами можно назвать только знатоков гражданского права.
Они заведуют особой областью общежития,
для которого вековым опытом, - можно сказать,
почти наукою, - выработаны
условные нормы отношений по имуществу.
Эта чрезвычайная хитрая механика, в которой хороший техник,
с помощью одного едва приметного винтика,
может остановить или пустить в ход целую фабрику.
В этой области нужно превосходно знать
как общую систему, так и все ее подробности!»*
(С.А. Андриевский. Русские судебные
ораторы в известных уголовных процессах XIX в.
Тула: Автограф, 1997, стр. 5)

«НЕТ ЮРИСТА БЕЗ ЦИВИЛИСТА»

*Содержание глав написано так доходчиво, чтобы понял и не устал
читать даже активный, творческий человек.*

Посвящается нашим студентам, мастерандам и докторандам:
Прошлым,
для воспоминания первой встречи с совершенным правом (*ius perfectum*),
Сегодняшним,
за их усердие познавать истинные основы и особенности общего права (*ius commune*),
Будущим,
в надежде открыть для себя и изучать истинное право (*verum ius*).

СОДЕРЖАНИЕ

Принятые сокращения	7
ВВЕДЕНИЕ	8
Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ	
Глава 1. ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, МЕТОД, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА	11
§ 1.1. Понятие гражданского права как важнейшей отрасли частного права	11
§ 1.2. Предмет регулирования гражданского права как отрасли частного права	20
1.2.1. Общие положения о предмете регулирования гражданского права	20
1.2.2. Имущественные отношения	23
1.2.3. Личные неимущественные отношения, которые связаны с имущественными	25
1.2.4. Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными	28
1.2.5. Другие отношения, регулируемые гражданским правом	30
§ 1.3. Метод регулирования гражданского права как отрасли частного права	32
1.3.1. Специфические особенности метода гражданско-правового регулирования	33
§ 1.4. Принципы гражданского права	34
§ 1.5. Функции (задачи) гражданского права	50
§ 1.6. Гражданское право как наука и как учебная дисциплина	51
1.6.1. Понятие науки гражданского права	51
1.6.2. Понятие учебной дисциплины гражданского права	52
§ 1.7. Соотношение гражданского права с другими отраслями молдавского права	53
Глава 2. СИСТЕМА И ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА	61
§ 2.1. Система гражданского права Республики Молдова	61
§ 2.2. Источники гражданского права и гражданское законодательство: понятие, состав	70
2.2.1. Понятие источников гражданского права	70
2.2.2. Гражданское законодательство	71
2.2.3. Международные акты (договоры), содержащие нормы гражданского права	73
2.2.4. Обычай и обычай делового оборота	74
2.2.5. Роль судебной практики в гражданских правоотношениях	77
§ 2.3. Действие и применение гражданского законодательства	79
2.3.1. Действие гражданского законодательства	79
2.3.2. Применение гражданского законодательства и права по аналогии	81
Раздел II. ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ	
Глава 3. ПОНЯТИЕ, ОСОБЕННОСТИ, ВИДЫ И ОСНОВАНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ	85
§ 3.1. Понятие гражданского правоотношения.	85
§ 3.2. Особенности гражданского правоотношения	87
§ 3.3. Классификация и виды гражданских правоотношений	89
§ 3.4. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданского правоотношения. Юридические факты	93
3.4.1. Понятие основания гражданских правоотношений (гражданских прав и обязанностей)	93
3.4.2. Виды конкретных оснований гражданских правоотношений	94
3.4.3. Классификация юридических фактов в гражданском праве	95
3.4.3.1. Основная (традиционная) классификация юридических фактов	96
3.4.3.2. Вспомогательная (факультативная) классификация юридических фактов	103
Глава 4. ЭЛЕМЕНТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВООТНОШЕНИЯ	106
§ 4.1. Общее понятие элементов гражданского правоотношения: субъекты,	

объекты и содержание	106
§ 4.2. Субъекты гражданского правоотношения (краткие общие понятия)	107
4.2.1. Правоспособность субъектов гражданского правоотношения - общие понятия	109
§ 4.3. Объект гражданского правоотношения	112
4.3.1. Общие понятия	112
4.3.2. Объект гражданского правоотношения и объекты гражданских прав: отличие	113
§ 4.4. Содержание гражданского правоотношения (права и обязанности субъекта)	116
4.4.1. Классификация субъективных прав	118
Глава 5. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ	122
§ 5.1. Общие положения об объектах гражданских прав	122
<i>МАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА</i>	
§ 5.2. Вещи как основные объекты гражданских прав	124
5.1.1. Понятие вещи и её специфические черты-признаки	124
§ 5.3. Классификация вещей	127
5.3.1. Общие теоретические положения	127
5.3.2. Классификация и виды вещей как предметы материального мира	128
5.3.3. Классификация вещей в виде имущественных прав	150
§ 5.4. Понятие и соотношение «вещь» vis-a-vis «товар»	152
§ 5.5. Работы и услуги и их результат как объект гражданских прав	153
<i>НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ (ИДЕАЛЬНЫЕ) БЛАГА</i>	
§ 5.6. Общая характеристика и источники регулирования нематериальных благ	154
5.6.1. Общая характеристика нематериальных благ	154
5.6.2. Источники регулирования нематериальных благ	156
<i>НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА, СВЯЗАННЫЕ С ИМУЩЕСТВЕННЫМИ</i>	
§ 5.7. Интеллектуальная собственность как объект гражданских прав	158
§ 5.8. Информация как объект гражданских прав	161
§ 5.9. Цифровой контент и цифровая вещь как объекты гражданских прав	162
<i>ИДЕАЛЬНЫЕ НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА (НЕ СВЯЗАННЫЕ С ИМУЩЕСТВЕННЫМИ)</i>	
§ 5.10. Личные идеальные нематериальные блага (права), не связанные с имущественными как объект гражданских прав	176
5.10.1. Общие положения	176
5.10.2. Систематизация видов личных неимущественных прав (идеальных нематериальных благ)	177
5.10.3. Защита личных неимущественных прав.	179
Глава 6. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ	181
§ 6.1. Понятие осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей	181
6.1.1. Понятие осуществления субъективных гражданских прав	181
6.1.2. Понятие исполнения обязанностей	183
§ 6.2. Пределы и способы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей	184
6.2.1. Понятие и пределы осуществления гражданских прав. Злоупотребления правом.	184
6.2.2. Способы осуществления гражданских прав и исполнение обязанностей	191
Глава 7. ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ	194
§ 7.1. Понятие защиты гражданских прав, его объект (предмет), содержание и признаки	194
7.1.1. Соотношение субъективного гражданского права и охраняемого законогом интереса	197

§ 7.2. Формы и порядок защиты	200
§ 7.3. Способы защиты гражданских прав: понятие и виды	206
7.3.1. Понятие способа защиты	206
7.3.2. Классификация и виды способов защиты	207
7.3.3. Выбор способа защиты	209
7.3.4. Меры защиты и меры ответственности	210
§ 7.4. Комментированное разъяснение конкретных способов защиты гражданских прав	210
7.4.1. Возмещения имущественного ущерба	218
7.4.2. Возмещение ущерба в случае утрата возможности (шанса)	221
7.4.3. Возмещения неимущественного ущерба (компенсация морального вреда; возмещение за биологический ущерб)	229
БИБЛИОГРАФИЯ	241-243

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

1. РМ – Республика Молдова
2. Конституция РМ – Конституция Республики Молдова
3. ВСМ РМ – Высший совет магистратуры Республики Молдова
4. ВСП РМ – Высшая судебная палата Республики Молдова
5. ВУЗ – высшее учебное заведение
6. CtEDO – Curtea Europeana Dreptului Omului
7. ЕСПЧ – Европейский суд по правам человека; Страсбургский Суд
8. ЕКПЧ - Конвенция о защите прав человека и основных свобод, Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод, Европейская Конвенция, Конвенция.
9. CEDO – Convenția Europeană pentru apărarea dreptului omului
10. АГУ – Агентство государственных (публичных) услуг
11. ООН – Организация Объединенных Наций
12. SC – societate comercială // коммерческая организация
13. ООО – общество с ограниченной ответственностью
14. АО – акционерное общество
15. КООП – кооператив
16. КФХ – крестьянско-фермерское хозяйство
17. ИП – индивидуальное предприятие
18. ДТП – дорожно-транспортное происшествие
19. ЗАГС – запись актов гражданского состояния (орган при АГУ)
20. AGEPI - Agenția de Stat pentru Proprietatea Intelectuală (Государственное Агентство по интеллектуальной собственности Республики Молдова)
21. АИТА - Asociația Internațională a Transportatorilor Auto din Moldova,
22. AmCham Moldova - Международный арбитраж при Американской торговой палате в Молдове
23. АСИ УИМ – Arbitrajul Comercial Internațional de pe lângă Uniunea Juriștilor din Republica Moldova
24. АТО – административно-территориальное образование
25. АК РМ – Административный кодекс Республики Молдова
26. ГК РМ - Гражданский кодекс Республики Молдова
27. ГК РФ - Гражданский кодекс Российской Федерации
28. ГПК РМ - Гражданский процессуальный кодекс Республики Молдова
29. ЗК РМ - Земельный кодекс Республики Молдова
30. ИК РМ – Исполнительный кодекс Республики Молдова
31. КоП РМ - Кодекс о правонарушениях Республики Молдова
32. НК РМ - Налоговый кодекс Республики Молдова
33. СК РМ - Семейный кодекс Республики Молдова,
34. ТК РМ - Трудовой кодекс Республики Молдова,
35. УК РМ - Уголовный кодекс Республики Молдова
36. ПИСС – принципы международных коммерческих договоров
37. PECL – принципы европейского договорного права
38. пкт. – пункт статьи,
39. ст. – статья,
40. стр. – страница
41. (ч) - часть статьи; в редакции Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод под «частью» следует понимать «параграф»
42. в т.ч. – в том числе
43. и т.д. – и так далее
44. и т.п. – и тому подобное
45. т.н. – так называемое
46. т.е. – то есть
47. и др. – и другие,
48. DCFR - Draft Common Frame of Reference - «Модельные правила европейского частного права»

Motto

*«Гражданское право это право гражданского общества»
(Dreptul civil este dreptul societății civile¹)*

Мариан Николае, профессор факультета права Бухарестского университета, Румыния
*«Гражданское право это право повседневной жизни»
(Dreptul civil este dreptul vieții cotidiene)*

Фрунзе Юрие, университетский конференциар (доцент) юридического факультета,
Комратского государственного университета Республики Молдова

ВВЕДЕНИЕ

Что такое гражданское право (*quid ius civile*)? Каков его предмет и содержание (*quid iuris civilis*)? Каковы методы и принципы гражданского права? В каких отношениях оно находится с так называемым публичным правом? А также с другими отраслями права, как частного, так публичного? Что является его источником (формальными и неформальными)? Какова роль гражданского права в общественной жизни? Что такое гражданское правоотношение, ее основания и элементы? Каковы объекты гражданских прав? Что такое субъективное гражданское право и как оно осуществляется-реализуется? Как оно защищается, в случае его нарушения, оспаривания или игнорирования? Каковы способы защиты гражданских прав? Что такое гражданско-правовая обязанность? Каковы пределы и способы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей? Каковы меры защиты и меры ответственности, в том числе санкции в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения гражданско-правовой обязанности и т.д., и т.п.?

На все эти и другие вопросы специальные дисциплины и курсы гражданского права не могут ответить адекватно и полностью, ибо эти дисциплины в принципе занимаются изучением отдельных институтов и под-институтов гражданского права в их изолированном и специализированном видении. Соответственно, ответы на все вышеперечисленные вопросы находим именно в рамках этого курса, который другими авторами именуется еще – «Теория гражданского права», «Введение в гражданское право» или «Общая часть гражданского права».

В настоящем университетском курсе представлен учебный материал по общим положениям гражданского права, усвоение которых имеет основополагающее значение для изучения полного курса этой фундаментальной учебной дисциплины. Работа предназначена для обеспечения учебного процесса по дисциплине «Гражданское право» в программах лиценциат, магистратура и докторантура, а именно в программе подготовки, основанной на продвинутом обучении. Университетский курс призван дать представление

¹ Marian, Nicolae. Drept civil: teoria generală. Vol. I Teoria dreptului civil. - București: Editura Solomon, 2017, pag. 19.

о новейшем частноправовом регулировании сложных имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений.

В работе излагается общая часть курса гражданского права РМ, то есть общие положения гражданского права, а именно введение в гражданское право (предмет и метод отрасли, принципы гражданского права, источники гражданского права, а также гражданское правоотношение, включающее: понятие, особенности и основания гражданских правоотношений, элементы гражданского правоотношения, а также вопросы осуществления и защиты гражданских прав и исполнение обязанностей. В его содержании учтены изменения действующего гражданского законодательства и практика его применения по состоянию на 1 декабря 2023 г., а также использован широкий круг отечественной и зарубежной научной и практической литературы по соответствующей отрасли. Помимо анализа действующего законодательства в работе представлены судебная практика и теоретические взгляды по основным проблемам гражданского права.

Те, кто впервые обратится к этому предмету, найдут в доступной форме основные понятийные характеристики гражданского права как отрасли права, как науки и как учебной дисциплины, а те, кто уже овладел базовыми гражданско-правовыми знаниями, смогут получить углубленную информацию по некоторым сложным проблемам современного гражданского права, в частности о предмете (объекте) регулирования гражданского права как отрасли частного, о принципах гражданского права, в том числе о принципе добросовестности в гражданском праве, о функциях и методе регулирования гражданского права, о системе и источниках гражданского права, о действии и применении гражданского законодательства по аналогии, о соотношении гражданского права с другими отраслями молдавского права, о понятии, особенностях, видов и оснований гражданских правоотношений, об элементах гражданского правоотношения как субъекта, объекта и содержании, об объектах гражданского права. В университетском курсе обстоятельно рассматриваются такие институты гражданского права как институт объектов гражданских прав, институт осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей, в том числе детально анализированы пределы и способы осуществления гражданских прав и, исполнение обязанностей, и институт защиты гражданских прав, в котором подробно излагаются формы, порядок и способы защиты гражданских прав. В частности, дается комментированное разъяснение всех конкретных способов защиты гражданских прав, предусмотренных модернизированным Гражданским кодексом РМ. Особенное внимание уделено такому способу как возмещение имущественного и неимущественного ущерба, в рамках которого в теоретическом и практическом аспектах детально и конкретно исследуются такие новые субинституты для молдавского

правопорядка как возмещение ущерба в случае утраты возможности (шанса) и возмещение за биологический ущерб.

Университетский курс «Гражданское право Республики Молдова: общая теория гражданского права», предназначен для студентов, магистрантов, докторантов, преподавателей юридических и экономических факультетов, а также предпринимателей, аудиторов, служащих банков и страховых организаций, специалистов по антикризисному управлению и других лиц, кому знание гражданского права необходимо в их профессиональной деятельности, а также рассчитан на широкий круг читателей.

Представленный научно-дидактический материал курса станет хорошим подспорьем для студентов, обязанных согласно учебным планам выполнять разного рода письменные работы, а также для тех, чья деятельность связана с необходимостью подготовки гражданско-правовых документов.

Остается отметить, что подготовлен данный университетский курс на кафедре частного права юридического факультета Комратского государственного Университета Республики Молдова и он также отражает результаты исследования проекта 20.80009.1606.05 «Качество правосудия и соблюдение прав человека в Республике Молдова: междисциплинарные исследования в контексте внедрения Соглашения об ассоциации Республика Молдова-Европейский Союз» в рамках государственной программы 2020-2023, реализованного в Институте юридических, политических и социологических исследований при Государственном университете Молдовы, а также часть результатов исследования научной подпрограммы «Securitatea națională a Republicii Moldova în contextul aderării la Uniunea Europeană: abordări juridice, politologice și sociologice» - «Национальная безопасность Республики Молдова в свете присоединения к Европейскому Союзу: юридические, политологические и социологические аспекты» - код: 01.05.01 при Институте юридических, политических и социологических исследований Государственного университета Молдовы, в рамках институционального проекта (2024-2027). Его авторы - университетский конференциар (доцент) кафедры, доктор права, ведущий научный исследователь Юрий Иванович Фрунзэ, университетский конференциар (доцент) кафедры, ректор КГУ Сергей Константинович Захария и, университетский профессор КГУ и Университета европейских, политических и экономических знаний «Константин Стере», ведущий научный исследователь Института юридических, политических и социологических исследований, МГУ Борис Ильич Сосна.

Университетский конференциар (доцент), доктор права, ведущий научный
исследователь Фрунзэ Ю.И.

Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Глава 1. ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, МЕТОД, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1.1. Понятие гражданского права как важнейшей отрасли частного права

Еще юристы древнего Рима делили право на две сферы: *право частное и право публичное*. Такое деление с данной формулировкой приписывают Ульпиану, включившему в Дигесты: «Изучение права распадается на две части: публичное и частное право. Публичное право, которое относится к положению Римского государства, частное, которое относится к пользе остальных лиц. Существует полезное в общественном отношении и полезное в частном отношении».²

Эта идея Ульпиана многие века не подвергалась сомнению. Дуализм права был воспринят Францией, а затем Германией и другими странами континентальной Европы (в том числе и Молдовой) и некоторыми странами Латинской Америки.³

В той или иной форме оно существует и в настоящее время. В любой правовой системе есть комплекс правовых норм, которые обеспечивают либо публичный интерес (конституционное, уголовное, контравенциональное, налоговое, административное, финансовое, таможенное право и др.), либо интересы частных лиц (гражданское, семейное, торгово-коммерческое, предпринимательское, трудовое право и право социального обеспечения и др.).

Частное право связано с возникновением и развитием частной собственности.

Частное право - это совокупность правовых норм, охраняющих и регулирующих отношения частных собственников в процессе производства и обмена, их интересы как свободных субъектов рынка. Другими словами, частное право регулирует и защищает интересы отдельных (частных) лиц, будь то это отдельный гражданин, организация или государство в целом.

Публичное право - это совокупность правовых норм, закрепляющих и регулирующих порядок деятельности государственных органов.

Одной из сторон данных отношений является государство, которое с помощью властных велений обеспечивает подчинение других субъектов. Поэтому нормы публичного права не могут быть изменены соглашением частных лиц.

² Кулагин М.И. Избранные труды по акционерному и торговому праву. М.: Статут, 2004, стр.209.

³ В англо-американской системе права (в отличие от романо-германской) отсутствует деление права на публичное и частное, что обусловлено прецедентным характером разрешения всех споров и формированием единой системы общего права (*Common Law*).

Следовательно, публичное право - это область государственных дел, область власти и подчинения. А частное право - эта область частных дел, область свободы и частной инициативы. Вопрос об особенностях, характерных чертах частного и публичного права занимают умы и современных ученых-юристов. Так, авторы учебника по гражданскому праву Украины, Е.О. Харитонов и Н.А Саниахметова, делают вывод, что *характерными чертами частного права* являются:

- 1) Признание приоритета интересов частного права (суверенитета индивида) относительно интересов государства и других публичных образований;
- 2) Отсутствие между субъектами властных отношений (ориентация на удовлетворение частных интересов);
- 3) Юридическое равенство участников правоотношений (равенство сторон- *ratione personae*);
- 4) Инициатива сторон при установлении правоотношений (двустороннее волеизъявление);
- 5) Свободное усмотрение сторон правоотношений при выборе ими правил поведения, прямо не запрещенным законом (преобладание диспозитивных норм);
- 6) Исковой порядок защиты интересов частных лиц в судебных инстанциях⁴.

Все эти характерные черты (признаки или, по-иному - элементы) являются *общими* для всех отраслей частного права, включая и гражданское право. Однако для полной характеристики гражданского права, по нашему мнению, необходимо дополнить их еще одним характеризующим признаком. А именно таким, который определяет его предмет исследования (*ratione materiae*). И этот седьмой признак (черта, элемент) является следующим:

- 7) Гражданское право состоит из регулируемых и защищаемых общественных отношений, а именно из *имущественных* отношений (подлежащие оценке в денежном выражении) и *неимущественных* отношений (не подлежащие оценке в денежном выражении).

И данный характерный признак должен быть в списке вторым или, максимум третьим.

Что касается *публичного права*, то ему присущи следующие черты:

- 1) Превалирование публичных (общественных) интересов над интересами отдельных лиц (ориентация на удовлетворение общественного интереса);
- 2) Наличие между субъектами отношений власти и подчинения (субординация субъектов и правовых актов);

⁴ Харитонов Е.О.; Саниахметова Н.А. Гражданское право Украины. Харьков: Одиссей, 2004, стр. 6-7.

3) Жёсткая очерченность границ возможного поведения субъектов публичного права законодательными актами (преобладание императивных норм);

4) Использование такого приема поведения, когда участникам правоотношения прямо предписывается действовать определенным образом (одностороннее волеизъявление);

5) Использование запретов на совершение определенных действий как средства формирования поведения физических лиц, организаций;

6) Использования для обеспечения надлежащего поведения субъектов публичных правоотношений такого стимула, как государственное принуждение;

7) Использование норм публичного права как предпосылок публичного правопорядка.⁵

Но усложнение хозяйственной жизни показало, что сегодня, в XXI веке, разделение права на публичное и частное не отражает в полной мере реалий правового развития человеческого общества и его экономических отношений. Элементы публичного права начинают проникать в сферу отношений собственности, наследования, семейных отношений и наоборот.

Развитие права и правовой науки привели к выводу, что право распадается на отдельные отрасли в зависимости от круга общественных отношений, которые регулируются данной отраслью права, то есть по предмету и методу правового регулирования.⁶ Из курса общей теории права известно, что право сегодня образует определенную систему, наиболее крупные звенья которой называются *отраслями права*. В качестве критериев разграничения отраслей права обычно используют предмет и метод правового регулирования.⁷

Гражданское право понятие многогранное. Его традиционно относят к частному праву. Прежде всего под гражданским правом понимают *отрасль частного права*, т.е. совокупность или систему правовых норм (право в объективном смысле).

Но для определения более полного и весомого понятия гражданского права следует исходить из приведенных выше семи характерных черт (признаков) частного права вообще и, соответственно, гражданского права.

Так, в этом смысле оно выступает *совокупностью правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, а в*

⁵ Харитонов Е.О.; Саниахметова Н.А.: там -же.

⁶ Овчинникова О.В. Гражданское право: краткий курс лекций. Кишинэу, изд-во «Valinex» SRL, 2011, стр.6.

⁷ Frunză, Iurie et al. Teoria generală a statului și dreptului, Chișinău, 2013, p.36.

случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством, и на властном подчинении одной стороны другой, а также защищающих неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага.

Иначе говоря - гражданское право состоит из правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между участниками гражданского оборота: физическими и юридическими лицами.⁸

Согласно позиции румынского автора Gh. Beleiu, которая почти стало классической, гражданское право – эта отрасль права, регулирующая имущественные и неимущественные отношения между юридически равными физическими и юридическими лицами - („Dreptul civil - acea ramură care reglementează raporturi stabilite între persoane fizice și persoane juridice aflate pe poziții de egalitate juridică”).⁹

Зачастую гражданским правом принято называть, по меньшей мере, четыре феномена:

- 1) отрасль права;
- 2) совокупность источников, содержащих гражданско-правовые нормы;
- 3) отрасль юридической науки;
- 4) учебную дисциплину.

Термин «гражданское право» также используется для обозначения одного из элементов правоотношения - конкретного субъективного гражданского права определенного лица (права собственности, права имущественного найма, права аренды, права на получение денег за проданную вещь и т.п.)¹⁰.

В данной главе речь пойдет больше всего о гражданском праве в первом из указанных значений. По мнению Е.О.Харитоновой и Н.А.Саниахметовой термин «гражданское право» употребляется в научной и учебной литературе, а также в юридической практике в пяти значениях:

- 1) субъективное право особого рода,
- 2) отрасль национального права,
- 3) система законодательства,
- 4) часть науки о праве,
- 5) учебная дисциплина.

Определяющими между ними являются понимание гражданского права, как субъективного права, принадлежащего определенному частному лицу, и как отрасли права,

⁸ Овчинникова О.В. Указ. соч., стр.7.

⁹ Gh. Beleiu, Drept civil român. Introducere în dreptul civil. Subiectele dreptului civil, ed. a XI-a revăzută și adăugită de Marian Nicolae și Petrică Trușcă, Ed. Universul Juridic, București, 2007, nr. 1, p. 12.

¹⁰ Микрюков В.А., Микрюкова Г.А. Введение в гражданское право: Учебное пособие для бакалавров. – М.: Статут, 2016, стр.6

являющейся проявлением частного права на уровне национальной правовой системы. Гражданское право, как право, принадлежащее субъекту гражданских отношений (или как право в субъективном смысле – прим.авт.), *это основанная на нормах естественного и позитивного права возможность его определенного поведения, защита которого гарантирована государством.*

Е.О.Харитонов и Н.А.Санияхметова делают вывод, что характерными чертами гражданского права в таком понимании (как право в субъективном смысле – наше прим.) является то, что оно:

- 1) принадлежит лицу, являющемуся участником гражданских отношений;
- 2) может быть основано как на положениях законодательства, так и на договоре сторон, на обычаях, на нормах морали и т.п.;
- 3) независимо от оснований возникновения, обеспечивается юридической защитой при помощи публично-правовых средств (судом, нотариусом, органами государственной власти и т.п.).

В значении отрасли национального права, гражданское право может быть определено как совокупность концепций, идей и правовых норм, которые на принципах диспозитивности, юридического равенства и инициативы сторон устанавливают статус частного лица и обеспечивают защиту его интересов.

Характерными чертами гражданского права, *как отрасли* национального права, является то, что оно:

- 1) есть проявление частного права на национальном уровне;
- 2) представляет собой совокупность концепций, правовых идей, принципов, отраженных в актах законодательства и других нормах;
- 3) служит целям обеспечения реализации субъективных гражданских прав их обладателями.

Кроме этого, критерием обособления гражданского права, как отрасли национального права, является -

- 4) его предмет, метод, принципы правового регулирования, а также функции, которые оно выполняет¹¹.

Также, более обобщенно под *гражданским правом* зачастую понимают в трех значениях:

- 1) *отрасль права (или систему нормативных правовых актов, содержащих гражданско-правовые нормы);*

¹¹ Харитонов Е.О.; Санияхметова Н.А. – Указ. соч.: стр. 11.

- 2) науку как систему знаний о гражданско-правовых явлениях и деятельность по производству новых знаний;
- 3) учебную дисциплину¹², включающую общую и особенную части.

При этом общая часть охватывает вопросы, относящиеся ко всем (или большинству) регулируемых гражданским правом отношений, а особенная часть – вопросы, касающиеся конкретных имущественных правоотношений, прежде всего отдельных видов обязательств (как - то договора и внедоговорные обязательства, например, договор купли-продажи и обязательства, возникающие из причинения вреда, т.е. из деликтов).

Таким образом, *гражданское право* - основная, профилирующая (фундаментальная) отрасль в молдавской правовой системе. Термин «гражданское право» берет свое начало от римского «цивильного права – *ius civile*», под которым понималось право исконных римских граждан-квиритов, право государства-города. Поэтому и гражданское право нередко называют цивилистикой, а специалистов в этой области - цивилистами.

Гражданское право регулирует подавляющее большинство повседневных взаимоотношений граждан (физических лиц) и юридических лиц (организаций) как имущественного, так и неимущественного характера. Такие взаимоотношения возникают, как правило, по воле их участников, которые сами определяют и содержание своих взаимосвязей, и даже последствия их прекращения или изменения. Поэтому гражданское право занимает центральное, ключевое место в частноправовой сфере и в целом в регламентации большинства имущественных и многих неимущественных отношений.

Гражданское (частное) право составляет основу правопорядка, основанного на свободном рыночном хозяйствовании. Гражданское (частное) право регулирует, *прежде всего*, различные *отношения по принадлежности или использованию имущества*, отличающиеся тем, что они основаны на юридическом равенстве участников, автономии их воли и их имущественной самостоятельности (обособленности). Но, имущественные отношения могут и не основываться на указанных признаках, например, отношения по формированию государственного бюджета путем взимания налогов. В этих случаях между участниками существуют отношения не равенства, а власти и подчинения. Такого рода отношения составляют предмет регулирования административного и финансового (т.е. публичного) права. В сферу гражданского (частного) права входят и некоторые *неимущественные отношения*, участники которых также обладают автономией воли и самостоятельностью в их правовом оформлении (например, право назвать фирму или

¹² Marian, Nicolae. Drept civil: teoria generală. Vol. I Teoria dreptului civil. - București: Editura Solomon, 2017, pag. 16-17.

авторское произведение, или дать конкретное имя ребенку, или право на честь, достоинство или профессиональную репутацию, право на сохранение доброго имени покойного и др.).

Так что же следует понимать под гражданским правом в более широком и понятном смысле?

Как явствует из общей теории права, изучаемой студентами на первом курсе, основой характеристики гражданского права как отрасли права служат его *предмет* и *метод*. С помощью предмета и метода можно не только выделить гражданское право из единой системы молдавского права, но и выявить также его особенности, которых вполне достаточно для того, чтобы у читателя сложилось ясное представление о гражданском праве. Как и любая отрасль, гражданское право состоит из правовых норм, регулирующих соответствующие общественные отношения. Объект (предмет) *гражданского права* также составляют общественные отношения. Поэтому понятие объекта-предмета тесно связано с вопросом о том, какие общественные отношения регулируются нормами гражданского права? Без ответа на данный вопрос трудно понять, что же представляет собой гражданское право. Однако ответ на данный вопрос не так прост, как это может показаться на первый взгляд. Дело в том, что круг общественных отношений, регулируемых гражданским правом, необычайно обширен. Граждане (физические лица) и организации (юридические лица), осуществляя предпринимательскую деятельность, постоянно вступают между собой в общественные отношения, регулируемые нормами гражданского права.

Ежедневно заключаются тысячи сделок-договоров по передаче вещи-имущества в собственность (*договор купли-продажи, мены и др.*), в пользование (*договор безвозмездного пользования, имущественного найма, аренды*), по оказании разнообразных услуг (*как-то перевозка вещей-грузов и пассажиров; туристические, медицинские, юридические, теле и интернет-услуги и т.д.*) и выполнении работ (*договор подряда на строительство или ремонт дома, квартиры и др.*).

Граждане в своей повседневной жизни, пользуясь услугами различных организаций, также вступают в общественные отношения (*как правило имущественного характера*), регулируемые гражданским правом. Так, отправляясь на работу на общественном транспорте, гражданин вступает с соответствующей транспортной организацией в отношение, которое регулируется нормами гражданского права (договор перевозки пассажиров). Сдавая по приезду в соответствующую организацию (в университет, например) на хранение верхнюю одежду в гардероб, гражданин становится участником общественного отношения, которое также регулируется нормами гражданского права (договор хранения). Приобретая необходимые ему продукты питания или промышленные

товары в магазине, даже жвачку или пачку сигарет в ларьке, гражданин участвует в общественных отношениях, на которые также распространяются нормы гражданского права (договор купли-продажи). Поступая на учебу в вуз, он вступает с университетом в общественные отношения, на которые также распространяются нормы гражданского права (договор об оказании образовательных услуг). Нормы гражданского права распространяют свое действие и на отношения, которые периодически возникают между самими гражданами. *Например*, при заключении ими договора займа суммы денег, договора имущественного найма квартиры, дома или офиса и даже торгового места на рынке, договора аренды участка земли, договора дарения и других не запрещенных законом договоров.

Граждане вступают в гражданские общественные отношения не только на основе каких-либо сделок, т.е. договоров, но и без них – на основе гражданско-правовых норм, т.е. фактов и событий, прямо установленных Гражданским кодексом. *Например*, согласно институту права соседства (ст.586-603 Гражданского кодекса Республики Молдова), собственники соседних земельных участков и иного соседствующего недвижимого имущества (домов, сараев, офисов) несут обязанность взаимного уважения. Они не должны допускать недопустимое воздействие друг против друга. К примеру, сосед должен отказаться от строительства или эксплуатации зданий и сооружений (построек) на расстоянии менее чем предусмотрено градостроительным регламентом в том населенном пункте. Он также должен соблюдать расстояние для построек, работ и посадок. Так, любые постройки, работы или посадки могут производиться собственником земельного участка только с соблюдением минимального расстояния в шестьдесят сантиметров от линии границы, если иное не предусмотрено законом или градостроительным регламентом, таким образом, чтобы не были ущемлены права собственника соседнего участка. Деревья, за исключением деревьев высотой ниже двух метров, насаждений и живых изгородей, должны быть посажены на расстоянии, предусмотренным законом, градостроительным регламентом либо местными обычаями, составляющим при этом не менее двух метров от линии границы. А в случае несоблюдения расстояния, собственник соседнего земельного участка вправе требовать сноса постройки или выкорчевки либо обрезки на надлежащей высоте деревьев, насаждений или изгородей за счет собственника участка, на котором они расположены. Если недобросовестный сосед отказывается, то пострадавший сосед имеет право обратиться в судебную инстанцию с негативным иском и через судебную инстанцию обязать его выполнить необходимые требования.

Гражданским правом также регулируются и *отношения (неимущественного характера), возникающие в результате авторства на какое-то произведение или*

изобретение, распространения о гражданине не соответствующих действительности сведений, которые порочат его честь, достоинство или деловую репутацию. Вместе с тем далеко не все отношения, участниками которых становятся граждане, регулируются гражданским правом. Так, избирая депутатов в Парламент или Народное собрание, примаров и местных советников в городах и селах, граждане становятся участниками общественных отношений, которые регулируются избирательным, а не гражданским правом.

С другой стороны, действие гражданского права распространяется и на такие общественные отношения, в которых граждане вообще не принимают участия. Так, нормами гражданского права регулируются отношения между организациями (юридическими лицами), возникающие в процессе реализации произведенной продукции, перевозки ее на автомобильном, железнодорожном, морском, речном или воздушном транспорте, страхования этого груза, осуществления расчетов за поставленную продукцию и т.д. Гражданским правом регулируются отношения с участием Республики Молдова и ее субъектов (АТО Гагаузия, муниципии, города, районы/уезды и села), например в случае завещания гражданином своего имущества государству.

Еще раз отметим, что круг общественных отношений, регулируемых гражданским правом, настолько обширен и разнообразен, что, в принципе, невозможно привести их исчерпывающий перечень. Этого и не следует делать, так как в задачу гражданско-правовой науки входит не перечисление с возможно большей точностью и тщательностью всех общественных отношений, регулируемых гражданским правом, а выявление тех общих свойств, которые и позволили объединить их в предмет одной и той же отрасли, именуемой гражданским правом.

Таким образом, в целом, ***гражданское право** - это важнейшая фундаментальная отрасль частного права и наиболее крупная отрасль права вообще, система норм которой регулируют область имущественных и связанных, а также не связанных с ними личных неимущественных отношений (имя, честь, достоинство, авторство и др.) юридически самостоятельных, равноправных субъектов - физических и юридических лиц, преследующие цели удовлетворения их собственных интересов, посредством определенного поведения, защита которого гарантирована государством.*

Особенность гражданского права состоит в том, что данную отрасль образует совокупность норм, охватывающих основные, качественно особые виды общественных отношений: имущественные и личные неимущественные. Однако, не все имущественные отношения регулируются гражданским правом, а только такие, в которых стороны юридически равны (продавец и покупатель, должник и кредитор и т.д.). Гражданское право

включает в себя подотрасли. *Например*: вещное, обязательственное, наследственное, авторское и т.д. право. Главный нормативный акт - Гражданский кодекс РМ (состоит из 5 книг).

В конце этого вопроса отметим, что важность гражданского права доказывается тем простым примером, что в случае если, после окончания вуза молодой юрист откроет себе юридическую консультацию, то из всех вопросов поступающих от клиентов (граждане или организации) основная, большая часть будут из отрасли гражданского права и частного права вообще, и только 10-20% вопросов будут из других отраслей права (как-то: уголовное, административное, контравенциональное (о правонарушениях), банковское и др.). Поэтому гражданское право называют «*правом повседневной жизни*».

§ 1.2. Предмет (объект) регулирования гражданского права как отрасли частного права

1.2.1. Общие положения о предмете регулирования гражданского права.

Как известно из Общей теории права, право представляет собой систему общеобязательных формально-определенных правил поведения (норм), установленных или санкционированных государством и обеспеченных мерами государственного принуждения. Основными элементами системы права являются отрасли права. Отрасли права отличаются друг от друга двумя критериями: предметом и методом правового регулирования¹³.

При этом под предметом¹⁴ правового регулирования понимаются однородные общественные отношения, регулируемые данной отраслью права. А метод правового регулирования - это система приемов и способов, с помощью которых данная отрасль права регулирует отношения.

Итак, предмет¹⁵ правового регулирования – это круг общественных отношений, урегулированных нормами отрасли права. Понятие предмета гражданского права связано с вопросом о том, какие общественные отношения регулируются гражданским правом.

Согласно общей формулировке ст. 2 Гражданского кодекса РМ (далее, по тексту ГК РМ) гражданское право регулирует:

- имущественные и,

¹³ Frunză, Iu. et al. Указ. соч., - стр.32.

¹⁴ В румынском варианте вместо «предмета правового регулирования» употребляется синтагма «объект правового регулирования». И это более правильно и логично с точки зрения правовой теории, ибо общественные отношения как таковые, не могут быть предметом (т.е. предметы вещественного мира - вещи), а только объектами права.

¹⁵ В румынском варианте вместо «предмета правового регулирования» употребляется синтагма «объект правового регулирования». И это более правильно и логично с точки зрения правовой теории, ибо общественные отношения как таковые, не могут быть предметом (т.е. предметы вещественного мира - вещи), а только объектами права. Смотри более подробно главу 4, § 4.3.1.

- *личные неимущественные отношения.*

При этом, как это следует из нормы ч. (1) ст. 1 данные отношения основаны на равенстве, автономии воли, добросовестности и имущественной самостоятельности участников отношений.

Конкретно, предметом правового регулирования гражданского права, как это следует из нормы части (1) ст. 2 Гражданского кодекса Республики Молдова - выступает:

1. правовое положение участников гражданского оборота;
2. основания возникновения и порядок осуществления права собственности (*и других вещных прав – прим. авт.*);
3. договорные и иные обязательства;
4. другие имущественные и личные неимущественные отношения между субъектами (участниками) гражданских правоотношений.

Эта правовая норма прямо указывает на то, что гражданское законодательство определяет: - правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности, регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и личные неимущественные отношения между субъектами гражданских правоотношений. Как видим, среди общественных отношений, регулируемых гражданским правом, центральное место занимают имущественные отношения. Исключение составляет первая позиция - *правовое положение участников гражданского оборота* (т.е. лиц в гражданском праве), которая, в свою очередь, также тесно связана с имущественными отношениями.

Что такое правовое положение участников гражданского оборота?

Правовое положение (статус) участников гражданского оборота (читай, лица в гражданском праве) это установленное нормами гражданского права положение его субъектов, совокупность их прав и обязанностей. В правовой статус (положение) входят: *правосубъектность* (в свою очередь включающая *правоспособность, дееспособность и деликтоспособность* субъекта). Участниками гражданского оборота (правоотношения) выступают субъекты гражданского права, на которые распространяют своё действие нормы гражданского права. Это физические и юридические лица (в том числе государство Республика Молдова с ее административно-территориальными единицами).

Правовое положение (статус) всех субъектов гражданских правоотношений прежде всего определяется (закрепляется) нормами ГК РМ, включенными в книгу первой, раздел II «Лица» (ст.ст.23-307). Где, Глава I включающая ст. 23-170, посвящена правовому положению физических лиц (граждан), глава II, содержащая ст. 171- 303, посвящена в основном юридическим лицам частного права (это, в частности Общества с ограниченной

ответственностью, Акционерные общества, Кооперативы и Некоммерческие организации) и, глава III этого раздела, содержащая ст. 304-307, - посвящена юридическим лицам публичного права (это Республика Молдова и ее административно-территориальные единицы как – АТО Гагаузия, муниципии, районы, города и села, а также публичные учреждения как – государственные учреждения (образовательные, медицинские, культурные, спортивные и др.)). Смотри более подробно по этому вопросу главу 4, § 4.2.1 и § 4.4.

Иными словами, конкретные виды отношений, входящих в предмет гражданского права, согласно ст. 2 ГК РМ являются следующими:

1) вещные отношения (книга 2 ГК РМ) - это отношения по поводу принадлежности имущества (т.е. вещи) какому-либо лицу, в которых данное лицо может осуществлять различные правомочия по отношению к этому имуществу и требовать отстранения от него всех других лиц; к вещным правоотношениям относят отношения собственности (как главное вещное право) и отношения по поводу других ограниченных вещных прав (как-то – отношения, касающиеся узупфрукта, владения, проживания, суперфиция, сервитута и залога/ипотеки);

2) обязательственные отношения (книга 3 ГК РМ) - это отношения между должником и кредитором, в которых должник совершает определенные действия в пользу кредитора, а кредитор может требовать их совершения; обязательственные отношения могут возникать из договора, причинения вреда и других оснований;

3) наследственные отношения (книга 4 ГК РМ), которые связаны с переходом имущества от одного лица к другим в случае смерти физического лица;

4) корпоративные отношения связаны с управлением и участием в корпоративных юридических лицах (это раздел 2 книги 1 ГК и другие специальные законы об конкретных юридических лицах);

5) отношения по поводу создания и использования результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации; эти отношения относят к неимущественным, но связанные с имущественными (это общие нормы ГК РМ и другие специальные законы, регламентирующие авторское право и изобретательное право);

6) сугубо личные отношения по защите нематериальных благ (жизнь, здоровье, честь, достоинство, деловая репутация и др.) также являются неимущественными, но априори не связанные с имущественными (это ст. 43-49 ГК РМ и многие другие специальные законы, регламентирующие права человека).

Три основные группы гражданско-правовых отношений и их характеристика.

Таким образом, в предмет гражданского права входят – общественные отношения (*имущественные и личные неимущественные*), которые регулируются гражданским правом. При этом главным предметом гражданского права являются - товарно-денежные и иные основанные на равенстве участников *имущественные отношения (блага)*, а также как связанные, так и не связанные с имущественными *личные неимущественные отношения*. И эти отношения конкретно делятся на *три основные группы отношений*:

- 1) имущественные отношения;
- 2) тесно связанные с имущественными личные неимущественные отношения;
- 3) личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, если иное не вытекает из сути этих отношений (ч. (1) ст.2 ГК РМ).

Однако ГК РМ не содержит оснований для такой строгой дифференциации, просто указывая, что неимущественные отношения относятся к сфере гражданско-правового регулирования. Для этих личных неимущественных отношений характерным является то, что они не имеют непосредственного экономического содержания, как имущественные отношения. Их предметом являются: имя, честь, достоинство, деловая репутация, личная жизнь, авторство на произведения литературы, науки и искусства, свобода передвижения и прочие блага, неотъемлемые от личности. Некоторые из личных неимущественных прав могут принадлежать также юридическим лицам: право на честь, достоинство, деловую репутацию, фирменное наименование, производственную марку, товарный знак и т.п.

Но, как указали выше, круг общественных отношений, регулируемых гражданским правом, настолько обширен и разнообразен, что, в принципе, невозможно остановиться только на эти три группы отношений. Рассмотрим их далее.

1.2.2. Имущественные отношения.

Имущественные отношения составляют основную группу отношений, регулируемых нормами гражданского права. Имущественными являются отношения собственности и другие вещные отношения, а также отношения, возникающие в рамках договорных и иных обязательств.

Другими словами, имущественные отношения это – отношения, которые возникают по поводу имущества – различного рода материальных благ, имеющих экономическую форму товара, т. е. вещей, работ, услуг и иного имущества в широком смысле этого слова и, поддающихся оценке в денежном выражении.

Чтобы лучше понять смысл словосочетания «имущественные отношения» необходимо уяснить понятие «имущество», которое дано в ст. 453 ГК РМ - имуществом признается *совокупность* принадлежащих определенным физическим и юридическим лицам *имущественных прав и обязанностей (поддающихся оценке в денежном*

выражении), рассматриваемых как сумма активных и пассивных ценностей, связанных между собой. Все вещи физического или юридического лица входят в состав его имущества. В свою очередь, *вещь* – это: 1) предметы¹⁶ (окружающие нас материальные объекты) и 2) имущественные права (то есть право того или иного лица на определенное имущество, т.е. вещь). *Например*, право собственности на земельный участок, на дом, квартиру, автомобиль, животных и т.д.

Однако гражданское право регулирует далеко не все имущественные отношения, возникающие в нашем обществе, а только определенную их часть, именуемую имущественно-стоимостными отношениями. К имущественно-стоимостным относятся в первую очередь товарно-денежные отношения.

Вместе с тем следует иметь в виду, что гражданским правом регулируются и такие имущественные отношения, которые непосредственно не связаны с денежным обращением и поэтому их нельзя назвать товарно-денежными. *Например*, отношения по обмену вещами, дарению и т. п., т.е. отношения, которые не имеют в своем начале деньги как таковые. Однако эти отношения, также как и товарно-денежные, носят стоимостный характер, поскольку все они связаны с действием закона стоимости. В силу этого имущественные отношения, входящие в предмет гражданского права, правильнее именовать как имущественно-стоимостные отношения¹⁷.

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. Законодательно это различие оформляется с помощью категорий *вещных, корпоративных и обязательственных* прав. Таким образом, имущественные отношения делятся на:

- 1) Вещные правоотношения (это книга 2 ГК РФ);
- 2) Обязательственные правоотношения (это книга 3 ГК РФ);
- 3) Корпоративные правоотношения (это книга 1, раздел II – лица, глава II – юридическое лицо и, соответствующие специальные законы о тех или иных

¹⁶ Следует знать, что не каждый предмет является вещью. Например, предмет (сломанная нерабочая стиральная машина), выброшенный на мусор, уже не является вещью, а просто бесценным и никому не нужным предметом. Или камень, валяющийся на обочине дороги, или трава – бурьян, растущий на ее обочине, также является предметом, а не вещью. И это, потому что они не представляют какой-либо ценности и, соответственно, никому не нужны. А, предметы материального мира, которые имеют какую-то цену являются вещами. Например, если ту же выброшенную на мусор сломанную нерабочую стиральную машину кто-то подберет для своего хозяйства, то для него она сразу превращается в вещь, ибо для ее нового собственника она представляет определенную ценность. Или, если никому не нужная трава с обочины дороги или с поля кто-то соберет, высушит и представит ее как лекарственную траву, то она из просто предмета превращается в вещь.

¹⁷ Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Том 1. Учебник. Издание пятое. М.: Проспект, 2006, стр.7.

юридических лицах – об обществах с ограниченной ответственностью; об акционерных обществах; о кооперативах и др.).

Эту группу отношений объединяет и характеризует то обстоятельство, что они основаны на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, т.е. возникают между юридически равными и независимыми друг от друга субъектами, имеющими собственное имущество. Имущественные отношения, составляющие предмет гражданско-правового регулирования, отличаются некоторыми общими признаками. *Во-первых*, они характеризуются имущественной обособленностью участников, позволяющей им самостоятельно распоряжаться имуществом и вместе с тем нести самостоятельную имущественную ответственность за результаты своих действий. *Во-вторых*, они, как правило, носят эквивалентно-возмездный характер, свойственный нормальному товарообмену. Возможны, конечно, как было указано выше, и безвозмездные имущественные отношения (например, дарение, безвозмездное пользование чужим имуществом и т.д.). *В-третьих*, участники рассматриваемых отношений равноправны и независимы друг от друга и не находятся в состоянии властной подчиненности.

Кроме этого, цивилистическая наука издавна различала *личные неимущественные отношения, связанные с имущественными отношениями*, и *личные неимущественные отношения, не связанные с ними (т.е. сугубо личные отношения)*.

1.2.3. Личные неимущественные отношения, которые связаны с имущественными.

Другой составляющей частью предмета гражданского права в соответствии с частью (1) ст. 2 ГК РФ являются *личные неимущественные отношения, которые связаны с имущественными*. Эта группа правоотношений включает в себя *право интеллектуальной собственности*.

Соответственно, и в свою очередь, отношения, связанные с правом интеллектуальной собственности, составляют две подгруппы:

- 1) *личные неимущественные права* интеллектуальной собственности и (или)
- 2) *имущественные права* интеллектуальной собственности, содержание которых относительно определенных объектов права интеллектуальной собственности определяется Гражданским кодексом и другими специальными законами.

Право интеллектуальной собственности является незыблемым. Никто не может быть лишен права интеллектуальной собственности или ограничен в его осуществлении, кроме случаев, предусмотренных законом.

Подгруппа 1 - личные неимущественные права интеллектуальной собственности, включает в себя:

- (1) право на признание человека создателем (автором, исполнителем, изобретателем и т.п.) объекта права интеллектуальной собственности;
- (2) право препятствовать любому посягательству на право интеллектуальной собственности, способному нанести ущерб чести или репутации создателя объекта права интеллектуальной собственности;
- (3) другие личные неимущественные права интеллектуальной собственности, установленные законом.

Личные неимущественные права интеллектуальной собственности принадлежат создателю объекта права интеллектуальной собственности. В случаях, предусмотренных законом, личные неимущественные права интеллектуальной собственности могут принадлежать другим лицам. Личные неимущественные права интеллектуальной собственности не зависят от имущественных прав интеллектуальной собственности. Личные неимущественные права интеллектуальной собственности не могут отчуждаться (передаваться), за исключениями случаев установленными законом.

Подгруппа 2 - имущественные права интеллектуальной собственности, включающие в себя:

- (1) право на использование объекта права интеллектуальной собственности;
- (2) исключительное право разрешать использование объекта права интеллектуальной собственности;
- (3) исключительное право препятствовать неправомерному использованию объекта права интеллектуальной собственности, в том числе запрещать такое использование;
- (4) другие имущественные права интеллектуальной собственности, установленные законом.

Законом могут быть установлены исключения и ограничения в имущественных правах интеллектуальной собственности при условии, что такие ограничения и исключения не создают важных препятствий для нормальной реализации имущественных прав интеллектуальной собственности и осуществления законных интересов субъектов этих прав.

Имущественные права интеллектуальной собственности могут соответственно закону быть вкладом в уставной капитал юридического лица, предметом договора залога и других обязательств, а также использоваться в других гражданско-правовых отношениях.

Таким образом, из самого названия вытекает, что личные неимущественные отношения связанные с имущественными возникают по поводу неимущественных (духовных) благ, но эти интеллектуальные блага могут принести и материальные блага, то

есть определенную прибыль. Это отношения, связанные с исключительными правами по созданию и главным образом использованию результатов интеллектуальной деятельности (произведений науки, литературы и искусства, изобретений, промышленных образцов, программ для ИТ-технологий (ЭВМ), коммерческая тайна и т.д.), а также средств индивидуализации (товарных знаков, фирменных наименований и т.п.).

Особенности данной группы общественных отношений определяются нематериальной природой их объектов, представляющих собой идеи, образы, символы, хотя и выраженные в какой-либо материальной форме. Они, как правило, неразрывно связаны со своими создателями или носителями.

В качестве примера личных неимущественных отношений, тесно связанных с имущественными, можно привести:

1. отношения авторства на произведения науки (это право на авторство монографии, курса лекций, университетского курса (который сейчас читаете) курсовой или лицензионной (дипломной) работы, магистерской или докторской диссертации)), литературы (право на авторство книги, рассказов и стихов), искусства (право на авторство песни и др.);

2. изобретения (право на авторское свидетельство на какое-то изобретение);

3. промышленный образец (право на авторство-патент на представленный чертеж-дизайн, пока, что на бумаге, какой-то важной и новой для промышленности детали, которая вероятно может быть будет произведена массово) и

4. другие идеальные результаты интеллектуальной деятельности, **как-то:**

а) коммерческая тайна (ноу-хау);

б) коммерческое (фирменное) наименование, торговые марки (знаки для товаров и услуг)¹⁸, – например, «Coca cola», «Вино Томай», географические указания;

с) цифровой контент - компьютерные программы, сайты и даже e-mail в интернете, радио и телевизионные передачи, приложения, игры, музыка, видеозаписи или тексты).

Так, если гражданин написал роман, сборник рассказов и другую книгу, то между ним и всеми окружающими его лицами по поводу созданного им произведения возникает личное неимущественное отношение, в котором проявляются индивидуальные творческие, нравственные и иные социальные качества писателя, нашедшие отражение в его произведении, и эти свойства получают соответствующую оценку со стороны

¹⁸ Chiroșca, D.; Chiroșca, Ig. Dreptul Proprietății Intellectuale, Vol. 1. Editura USM, 2021, pag.28.

читателей (во первых, морально-духовную оценку (уважение и почет в обществе); во вторых – имущественную, так как читатели будут покупать его книги и, тем самым, писатель станет материально (т.е. имущественно) поощрен. Это личное неимущественное отношение регулируется нормами гражданского права, в соответствии с которыми, например, писатель наделяется правом авторства на созданное им произведение; правом использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом, либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя); правом обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование); правом на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора). То же самое происходит и с авторами изобретений, рациональных предложений и т.д.

Личные неимущественные отношения, *связанные с имущественными отношениями* неразрывно связаны с личностью участвующих в них лиц. В этих отношениях проявляется индивидуальность отдельных граждан или организаций и осуществляется оценка их нравственных и иных социальных качеств.

1.2.4. Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

Группу *личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными*, называемые еще *сугубо личными*, составляют такие отношения, которые, во-первых, лишены материального (имущественного) содержания, их невозможно оценить в денежном выражении; во-вторых, они, как и предыдущая группа отношений, неразрывно связаны с личностью их носителя, что означает невозможность их передачи другим лицам (т.е. неотчуждаемы); и в-третьих, они принадлежат гражданину от рождения. Поэтому, эта группа называется еще сугубо личные неимущественные отношения.

Например, гражданское право Республики Молдова регулирует и защищает такие неотчуждаемые права и свободы физического лица (человека), как, в частности, *право на жизнь и здоровье, достоинство личности и ее профессиональная (деловая) репутация, личная (т.е. физическая и психическая) неприкосновенность, право на честь и доброе имя, и просто право на имя, на уважение и неприкосновенность интимной, семейной и частной жизни (личная тайна), на свободное выражение мнения, на собственное изображение, на защиту персональных данных, на уважение своей памяти и тела после смерти, выбор места пребывания и жительства, а также на другие подобные права, признанные законом*. Все эти права неприкосновенны и неотъемлемы (смотри: ч. (3) ст. 2; 43-49; 36-42 ГК РМ). При этом уточняется, что отношения, связанные с осуществлением и защитой этих и других прав и основных свобод человека и других нематериальных благ,

регулируются как Гражданским кодексом, так и другими специальными законами в свете положений и принципов, установленных международными договорами в области прав и основных свобод человека (ч. (3) ст.2 ГК РМ).¹⁹

Эта группа сугубо личных правоотношений также включает в себя две подгруппы:

Подгруппа 1 - личные неимущественные права, обеспечивающие естественное существование физического лица (*Право на жизнь, Право на устранение опасности, которая угрожает жизни и здоровью, Право на здравоохранение, Право на медпомощь, Право на информацию о состоянии своего здоровья, Право на тайну о состоянии здоровья, Права физического лица, которое находится на стационарном лечении в учреждении здравоохранения, Право на свободу, Право на личную неприкосновенность, Право на донорство, Право на семью, Право на опеку или попечительство, Право на безопасную для жизни и здоровья окружающую среду*).

Подгруппа 2 - личные неимущественные права, которые обеспечивают социальное существование физического лица.²⁰ (*Право на имя, Право на смену имени, Право на использование имени, Право на уважение достоинства и чести, Уважение к человеку, который является умершим, Право на неприкосновенность деловой репутации, Право на индивидуальность, Право на личную жизнь и ее тайну, Право на информацию, Право на личные бумаги и распоряжения ими (документы, фотографии, дневники, другие записи, личные архивные материалы и т.п.), Право на ознакомление с личными бумагами, переданными в фонд библиотек или архивов, Право на тайну корреспонденции, Защита интересов физического лица при проведении фото-, кино-, теле- и видеосъемок, Охрана интересов физического лица, которое изображено на фотографиях и в других художественных произведениях, Право на свободу литературного, художественного, научного и технического творчества, Право на местожительство, Право на неприкосновенность жилья, Право на выбор рода занятий, Право на свободу передвижения, Право на свободу объединения, Право на мирные собрания*).

Таким образом, под личными неимущественными отношениями, не связанными с имущественными следует понимать возникающие по поводу неимущественных благ

¹⁹ В ст. 43 ГК РМ указаны только самые распространенные права личности. Однако их намного больше и они указаны в: - Всеобщей декларации прав человека от 10.12.1948 г.; - Международном пакте о гражданских и политических правах от 16.12.1966 г.; - Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966 г.; - в Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (ЕКПЧ- CEDO) от 4.11.1950 г.; - в Хартии Европейского Союза об основных правах человека или Хартия фундаментальных прав Европейского Союза от 07.12.2000 г. (только для стран членов Европейского Союза – прим. авт.); - в Конституции РМ 1994 г. Более подробно об этих актах и правах/свободах смотри: Фрунзе Ю., Борщевский А., Сосна Б. Проактивные методы в обучении правам человека. Кишинэу, Изд-во: Pontos, 2019.

²⁰ Смотри, к примеру, ГК Украины, Главы 21-22 (ст. 281-293; 294-315).

общественные отношения, в которых осуществляется индивидуализация личности гражданина или организации посредством выявления и оценки их нравственных и иных социальных качеств. Разумеется, личные неимущественные права и соответствующие им нематериальные блага, как объекты гражданских прав характеризуются тем, что не могут быть отчуждены, переданы иным лицам, они неотделимы от своего носителя.

1.2.5. Другие отношения, регулируемые гражданским правом.

Итак, *главным предметом* гражданского права являются – товарно-денежные и иные основанные на равенстве участников *имущественные отношения*, а также как связанные, так и не связанные с имущественными *личные неимущественные отношения*.

Кроме имущественных и личных неимущественных отношений, в соответствии с ч. (2) ст. 2 ГК РМ, *предметом гражданского права отчасти* являются также *семейные, жилищные, трудовые отношения, отношения по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды*, но с условием и в части, что все эти отношения связаны с правом собственности или регулируются договорными и иными гражданскими обязательствами. Но, в первую очередь, указанные отношения регулируются специальными законами как-то: Семейным кодексом, Законом о жилье, Земельным кодексом, Трудовым кодексом и т.д. *Например*, трудовые правоотношения (отношения между работодателем и работником по поводу принятия на работу, увольнения с работы, возмещение материального ущерба и др.), регулируемые Трудовом кодексом, являются правоотношениями из области частного права (т. е. частноправовыми) и, соответственно, в определенной части могут регулироваться и Гражданским кодексом. Также, семейные правоотношения (*например*, отношения между супругами по поводу их обще-совместно нажитого имущества), регулируемые Семейным кодексом являются частноправовыми²¹ и, соответственно, в этой части регулируются нормами книги 2-й Гражданского кодекса (ст. 567-574 ГК РМ). К слову, отметим, что в соответствии с ГК Румынии семейные правоотношения регулированы этим кодексом, а не отдельным Семейным кодексом. То есть, в соседней стране семейное право это не отдельная отрасль права, а подотрасль в составе гражданского права.

Иными словами, на основе ч. (2) ст. 2 ГК РМ, предметом гражданского права кроме классических гражданских правоотношений, указанных в норме ч. (1) ст. 2 ГК РМ являются также и семейные, жилищные, трудовые отношения, отношения по

²¹ Сосна, Б.; Фрунзэ, Ю. Защита семейных прав в Республике Молдова. В: сборник статей по итогам V международной научно-практической конференции «Международно-правовые аспекты семейного права и защиты прав детей. Сравнительное частное право» / кол. авторов; под ред. А. Е. Тарасовой. - Москва: Русайнс, 2019. - стр.97.

использованию природных ресурсов и охране окружающей среды. Ибо, все эти правоотношения являются частноправовыми.

Также, *важным элементом предмета* гражданского права служит *комплекс предпринимательских имущественных отношений*. Согласно ст.1 Закона о предпринимательстве и предприятиях № 845 от 3 января 1992 года, под *предпринимательской деятельностью* понимается инициативная, самостоятельная, осуществляемая на свой риск и под свою имущественную ответственность деятельность граждан и их объединений, зарегистрированных в качестве предпринимателей в установленном законом порядке, по а) *производству продукции*, б) *выполнению работ* и с) *оказанию услуг* с целью обеспечения постоянного источника доходов (т.е. направленная на систематическое получение прибыли). Предпринимательская деятельность охватывает также такие действия как *пользование имуществом и продажа вещей (товаров)*. При этом необходимо различать предпринимательскую деятельность и деятельность предпринимателей.

Предприниматели не только заключают договоры, отвечают за их нарушение, но и привлекают наемных работников, платят налоги, таможенные пошлины, несут дисциплинарную, имущественную, административную, контравенционную и даже уголовную ответственность за совершение противоправных деяний. Деятельность предпринимателей регулируется и охраняется нормами всех отраслей права – как частного (гражданского, трудового и т. п.), так и публичного (административного, финансового и др.). Содержание же предпринимательской деятельности прежде всего составляют имущественные отношения юридически равных субъектов, т. е. то, что регулируется гражданским правом.

Заключение к вопросу.

В завершении вышеизложенного, отметим, что статья 2 ГК РМ не ставит своей целью дать исчерпывающий перечень или всеохватывающее определение отношений, входящих в предмет гражданского права, она лишь в общих чертах раскрывает их природу и содержание как отношений, складывающихся по поводу возникновения и осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), возникновения и исполнения договорных и иных обязательств, а также других имущественных и личных неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли, добросовестности и имущественной самостоятельности участников-субъектов. При этом в числе последних, т.е. субъектов гражданских правоотношений норма части (4) ст. 2 ГК РМ называет физические лица (граждане РМ, иностранные

граждане и лица без гражданства) и юридические лица (как публичного, так частного права, в том числе иностранные), как обладающие статусом профессионала, так и не обладающие им.

§ 1.3. Метод регулирования гражданского права как отрасли частного права

Между предметом гражданского права и методом его правового регулирования существует тесная связь²². И это, потому что метод предопределяется особенностями предмета правового регулирования²³. 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 в существенной мере предопределяется характером регулируемых отношений (предметом правового регулирования), основанных на принципах отражающих соответствующую отрасль права.

Проще говоря, *если понятие предмета гражданского права связано с вопросом о том, какие общественные отношения регулируются гражданским правом, то понятие метода связано с вопросом о том, как эти отношения регулируются нормами гражданского права.*

Метод – это совокупность (система) приемов, способов и форм воздействия права на регулируемые общественные отношения²⁴ или, *метод* - это совокупность юридических особенностей данной отрасли права. Или же, *метод правового регулирования* представляет собой комплекс правовых средств и способов воздействия норм соответствующей отрасли права на общественные отношения, составляющие ее предмет²⁵. Иными словами, характеристика метода гражданского права дает понимание того, как оно осуществляет свою регулятивную роль, как добивается требуемого или желаемого поведения людей.

Можно выделить следующие приемы и способы регулирования, которые в целом составляют метод гражданского права:

- 1) равенство участников отношений;
- 2) основной юридический факт - сделка;
- 3) диспозитивность (децентрализованное регулирование);
- 4) общедозволительный тип регулирования;

²² Овчинникова О.В. Гражданское право: краткий курс лекций. Кишинэу, изд-во «Valinex» SRL, 2011, стр.8.

²³ Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право Том 1. Учебник. Издание пятое. М.: Проспект, 2006, стр.17.

²⁴ Frunză, Iu. et.al. Teoria generală a statului și dreptului (în întrebări și răspunsuri). Chișinău, 2003, p.11.

²⁵ Воробьев Н.И. Гражданское право Российской Федерации: учебное пособие. Тамбов, Изд-во Тамб. гос. техн. ун-та, 2017, стр. 16.

5) особый характер ответственности (имущественный характер, компенсационный характер) применяется по инициативе потерпевшего;

б) судебный порядок защиты прав.

Исходя из этого, гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений называют *методом координации, правонаделения, дозволения, горизонтальных связей*, так как его характеризуют юридическое равенство участников регулируемых отношений, их имущественная самостоятельность, автономия воли.

1.3.1. Специфические особенности метода гражданско-правового регулирования.

Метод гражданско-правового регулирования имеет свои специфические особенности, обусловленные природой регулируемых отношений. Поэтому, гражданское право, как совокупность правовых норм – одна из отраслей права воздействует на определенный круг общественных отношений методом: *1) юридического равенства, 2) свободы, 3) инициативы, 4) самостоятельности (автономии) участников и, 5) диспозитивности договорных отношений.*

Гражданское законодательство как форма воплощения и упорядочения гражданско-правовых норм (предписаний) вводит их в общую систему законодательства для обеспечения единого, комплексного и скоординированного правового регулирования.

Метод юридического равенства главным образом выражается в недопустимости наделения одного из участников гражданских правоотношений властными полномочиями в отношении другого их участника. В отношениях, регулируемых гражданским законодательством, государство Республика Молдова и ее административно-территориальные единицы (АТО Гагаузия, районы, муниципии, города и села) выступают на равных началах с другими участниками гражданских правоотношений – физическими и юридическими лицами (ч. (1) ст. 304 ГК РМ). Идея юридического равенства участников гражданских правоотношений проходит через все институты гражданского права (ст. 24, 304 и др.).

Методы свободы инициативы и самостоятельности (автономии) участников при установлении и реализации правоотношений выражаются в том, что участники сами решают вступать или не вступать в то или иное отношение. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора (ст. 993 ГК РМ - свобода договора); могут самостоятельно проявлять любую инициативу, как при установлении правоотношений, так и при их реализации в последующем.

Важной чертой гражданско-правового метода служит *диспозитивность* многих *гражданско-правовых норм*. Свобода договора, равенство и самостоятельность участников во взаимоотношениях отражается в преобладании диспозитивных гражданско-

правовых норм, обычно содержащих возможность участникам самостоятельно избрать наиболее целесообразный для них вариант поведения. Более того, они могут по своему усмотрению использовать (или не использовать) предоставляемые им гражданским правом средства защиты их интересов.

Диспозитивные нормы содержат определенное общее правило (общую модель) поведения участников, допуская возможность формирования ими иной модели, если это вытекает из другого закона и (или) соглашения самих сторон. *Например*, в силу части (1) ст. 510 ГК РМ право собственности *на движимое имущество* у приобретателя этой вещи по договору возникает с момента ее передачи, *если законом или договором не предусмотрено иное*. Точно также риск случайной гибели (в том числе утраты или хищения) или случайного повреждения вещи - имущества по общему правилу диспозитивной ч.(1) ст. 503 ГК РМ несет его собственник, если иное не предусмотрено законом либо договором.

Таким образом, метод правового регулирования гражданского права в основном - диспозитивный, т.е. стороны могут договориться. Но об этом нельзя говорить, например, в административном, контравенциональном или уголовном праве, где **всё** регулируется императивно, то есть так и ни как иначе. Иными словами, там нет места для договоренностей.

§ 1.4. Принципы гражданского права

Под правовыми принципами (от лат. *pruizipium* – начало, первоначало) понимаются основные начала, наиболее общие руководящие положения права, имеющие в силу их законодательного закрепления общеобязательный характер²⁶.

Такие основные начала присущи как праву в целом, так и отдельным отраслям права, в том числе гражданскому праву. Значение отраслевых принципов не только в том, что они отражают сущность гражданского права, позволяют лучше понимать его смысл, правильно толковать и применять конкретные правовые нормы, но и должны учитываться при обнаружении пробелов в законодательстве и применении правовых норм по аналогии. Дозволительный характер гражданско-правового регулирования, рассчитанный на инициативу участников, заранее предполагает возможность появления таких правоотношений, которые вообще не предусмотрены правовыми нормами, но

²⁶ Frunză, Iu. et.al. Teoria generală a statului și dreptului (în întrebări și răspunsuri). Chișinău, 2003, p.34.; Фрунзэ, Юрий. Фундаментальные принципы права как основа всего правового регулирования. В: «Știință, Educație, Cultură», materialele conferinței internaționale științifico-practică în onoarea a 33-a aniversării Universității de Stat din Comrat. Comrat, 2024. – pp.357-373.

соответствуют «общим началам и смыслу гражданского законодательства» (ч. (1) ст.9 и ч. (2) ст. 6 ГК РМ). В этих условиях разрешение возможных между участниками конфликтов, имущественных споров не может осуществляться без опоры на общие принципы гражданского права. И это объясняется тем, что на современном этапе развития гражданского общества уровень правового регулирования отношений, возникающих между различными субъектами права, зачастую еще не соответствует предъявляемым к нему требованиям. Это выражается, в частности, в допустимости различного рода вольных трактовок правоприменительными органами тех или иных положений, изложенных в законе. Чтобы избежать этого, при принятии решений по сложным, неурегулированным законом ситуациям правоприменительные органы должны руководствоваться соответствующими принципами права.

Под *гражданско-правовыми принципами* в правовой науке понимаются стабильные нормативно-руководящие положения, идеи, основные начала, отражающие объективную экономическую и социально-политическую реальность и выражающие закономерности развития имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений, в соответствии с которыми строятся нормативная база гражданско-правового регулирования, регламентация поведения субъектов гражданского права и правоприменение. Таким образом, важнейшей функцией принципов права является обеспечение единства норм права в целом, а также в рамках отдельной отрасли.

Система принципов гражданского права представлена на рис. 1.



Рис. 1. Воздействие гражданско-правовых принципов на основные составляющие гражданского права

В нашей стране, и не только, принципы права служат определенным каркасом для построения права, выражают сущность и социальное назначение, выделяют главные его свойства и особенности.

В цивилистической литературе по вопросу системы гражданско-правовых принципов нет однозначной позиции. Так, одна группа ученых дифференцирует все гражданско-правовые принципы на общеправовые, отраслевые и подотраслевые.

К *общеправовым принципам* относятся равноправие субъектов; законность; оптимальное сочетание коллективных, общественных и частных интересов; реальность и гарантированность прав и обязанностей субъектов права.

Отраслевые принципы включают в себя свободу договора; неприкосновенность собственности; недопустимость произвольного вмешательства в частные дела; всемерную защиту гражданских прав; восстановление нарушенных прав; свободу, инициативность и добросовестность в реализации прав и обязанностей субъектов гражданского права. *Подотраслевые принципы* представлены: а) *принципами права собственности* (равенство форм собственности; недопустимость лишения имущества иначе, чем по решению

судебной инстанции и др.); б) *принципами жилищного права* (неприкосновенность жилища; соблюдение санитарных, технических и бытовых требований, которым должны соответствовать жилые помещения; и др.); в) *принципами обязательственного права* (договорные и внедоговорные); г) *принципами творческого, т.е. интеллектуального права* (свобода творчества и свобода использования объектов творчества).

Вместе с тем, мы не видим необходимости в таком подробном, детальном разграничении и в поддержку законодателя считаем, что под системой гражданско-правовых принципов следует понимать те *десять основных принципов*, названных в ч. (1) ст. 1 ГК РМ, в основном базирующихся на положениях Конституции РМ и выражающих особенности гражданского законодательства. Так, молдавское гражданское законодательство основывается на таких принципах как:

- 1) *признанию равенства участников регулируемых им отношений,*
- 2) *защите интимной, частной и семейной жизни,*
- 3) *признанию неприкосновенности собственности,*
- 4) *свободы договора,*
- 5) *защите добросовестности,*
- 6) *защите прав потребителя,*
- 7) *признанию недопустимости вмешательства кого-либо в частные дела,*
- 8) *необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав,*
- 9) *обеспечения восстановления нарушенных прав личности и,*
- 10) *принцип защиты нарушенных прав компетентными юрисдикционными органами,* то есть арбитражными и судебными инстанциями.

Принцип признания равенства участников регулируемых им гражданских отношений (*принцип юридического равенства*) характеризует правовое положение (статус) участников гражданских правоотношений. Они не имеют никакой принудительной власти по отношению друг к другу, даже если в этом качестве выступает государство или муниципалитет (район (уезд), город, село и т.п.) как публично-правовое образование. Напротив, все они обладают одинаковыми юридическими возможностями и на их действия по общему правилу распространяются одни и те же гражданско-правовые нормы.

Таким образом, данный принцип, главным образом, как и метод, выражается в недопустимости наделения одного из участников гражданских правоотношений властными полномочиями в отношении другого их участника. В отношениях, регулируемых гражданским законодательством, государство Республика Молдова и ее административно-территориальные единицы (АТО Гагаузия, районы, муниципии, города и села) выступают

на равных началах с другими участниками гражданских правоотношений – физическими и юридическими лицами (ч. (1) ст. 304 ГК РМ). На основе этого принципа, в правоотношениях с участием равных субъектов гражданского права каждому субъективному праву корреспондирует соответствующая обязанность и наоборот. Это общее правило (правило монеты или медали с двумя сторонами). При этом отметим, что равенство участников гражданских правоотношений не всегда предполагает одинаковый объем и содержание принадлежащих участникам субъективных гражданских прав (и обязанностей), так как в силу различных факторов (в частности таких, как имущественные возможности участников, их жизненные и хозяйственные интересы) последние всегда будут различны. *Например*, при существенном нарушении условия выполнения договора одной стороной, другая сторона имеет право на одностороннее расторжение договора (разрыва отношений), а нарушившая сторона - нет.

Принцип неприкосновенности собственности означает обеспечение любым собственникам возможности использовать принадлежащее им имущество в своих интересах, не опасаясь его произвольного изъятия, запрета либо ограничений в использовании.

Неприкосновенность собственности как принцип гражданского права базируется прежде всего на норме ст. 46 Конституции РМ, согласно которой никто не может быть лишен своего имущества. Принудительное отчуждение (изъятие) имущества для государственных целей (в публичных интересах) может быть произведено, т.е. допускается лишь в прямо установленных законом случаях и только при условии обязательного предварительного и равноценного возмещения (компенсации). В своих статьях ГК расширил эту норму, установив, помимо возмещения стоимости имущества, правило возмещения убытков (ч. (2) ст. 19; ст. 536 ГК РМ). Наряду с этим в части 2, главе II, раздела III, книги 2 ГК «Прекращение права собственности» предусмотрены случаи, допускающие прекращение права собственности по решению судебной инстанции (пункт а) ч. (2) ст. 536 ГК РМ), а также случаи принудительного изъятия у собственника имущества с выплатой возмещения по решению судебной инстанции, а при совершении преступления или тяжкого правонарушения – без выплаты (конфискация – ст. 542 ГК РМ).

Принцип свободы договора является ключевым в понимании сущности договорного права Республики Молдова. Это главный принцип, которому подчиняется заключение договора. Выделяются четыре элемента данного принципа:

1. свобода в решении вопроса о том, заключать договор или нет;
2. свобода в выборе контрагента по договору;

3. свобода в выборе вида договора, в том числе свобода в заключении смешанных и неназванных (непоименованных) договоров;
4. свобода в определении условий договора.²⁷

Таким образом, в соответствии с принципом свободы договора субъекты гражданского права свободны в самом факте заключения договоров, в выборе контрагента и в выборе той или иной «модели» (формы) договорных связей, а также в определении условий своего соглашения (ст. 993 ГК РМ). По общему правилу исключается понуждение к заключению договора, в том числе со стороны государственных органов.

Свобода договора выражает идею диспозитивности нормативно-правового регулирования. Суть ее заключается в том, что закон предоставляет субъектам гражданского права свободу в определении и осуществлении их прав, прежде всего имущественных, преобладающих в гражданском праве. Наиболее полная характеристика принципа свободы договора содержится в ст. 993 ГК РМ. Данный принцип означает:

- во-первых, что субъекты гражданского оборота свободны в выборе партнеров по договору (контрагентов), если законом не предусмотрено иное;
- во-вторых, субъекты гражданского оборота свободны в решении вступления в договорные отношения или воздержания от заключения гражданско-правовых договоров. При этом по общему правилу понуждение к заключению договоров не допускается, за исключением случаев прямо предусмотренных законом или вытекает из добровольно принятого на себя обязательства (см. например, ст.997 ГК РМ – обязанность заключения договора стороной, которая занимает доминирующую позицию на рынке);
- в-третьих, стороны договора вправе выбирать любую из предусмотренных нормативными правовыми актами моделей договоров (названные договоры) или заключать договор, форма которого нормативно не предусмотрена (не названные в законе договоры), в том числе и модель, состоящую из элементов различных договоров (смешанный договор). Иными словами, субъекты имущественного (гражданского) оборота сами решают, какой именно договор им заключить. Они вправе заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, если только такой договор не противоречит прямым законодательным запретам и соответствует общим началам и смыслу гражданского законодательства. Молдавское гражданское законодательство не предусматривает исчерпывающего, закрытого перечня

²⁷ Шаблова Е. Г., Жевняк О. В. Гражданское право. Гражданско-правовые договоры. Екатеринбург, Издательство Уральского университета, 2018, стр.19.

договоров. Более того, стороны свободны в заключении как названных, так и не названных в законе договоров, а также смешанных договоров, содержащих элементы различных известных разновидностей договора (ч. (8) ст. 993 ГК РМ). *Например*, в договор о купле - продажи (в виде его разновидности - поставке товара) могут быть включены условия о его страховании, хранении, перевозке, погрузке и выгрузке и т.д., выходящие за рамки традиционной купле-продажи и вместе с тем вовсе не требующие заключения нескольких различных договоров;

– в-четвертых, стороны договора вправе самостоятельно, по своему усмотрению, определять условия договора (т.е. его содержание²⁸), в том числе могут договором отступать от предусмотренных правовых положений, содержащихся в ГК, в специальных законах и иных нормативных актах, касающихся прав, обязательств и других создаваемых договором юридических последствий, включая распределение рисков, если из способа выражения положения, его содержания или контекста не вытекает однозначно, что правовое положение является императивным (т.е. за исключением случаев, когда содержание соответствующего условия прямо предписано законом или иными правовыми актами). Иными словами, стороны договора по своей воле определяют его содержание (т.е. их права и обязанности) и формируют его конкретные условия, если только содержание какого-либо условия императивно не определено законом или иными правовыми актами. Так, условие о цене приобретаемого товара согласуется самими контрагентами и лишь в отдельных случаях определяется по установленным «государством тарифам», ставкам и т.п. (например, по продукции «естественных монополий» - бензин, дизельное топливо, электроэнергия, газ, а также на некоторые продукты питания первой необходимости - хлеб, молоко).

Таким образом, договор должен соответствовать императивным нормам. Иное дело нормы, носящие диспозитивный характер. Они применяются постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное. При этом стороны могут своим соглашением исключить применение диспозитивной нормы либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой. Однако в гражданском праве есть договоры, которые обладают определенной спецификой. Прежде всего это *публичный договор* и *договор присоединения* (ч. (2) и (1) ст. 997 ГК РМ). Здесь важно выделить, что целью данных

²⁸ Содержание договора это ни что иное, чем совокупность всех его условий (о предмете, о форме, о цене, о сроке исполнения, об ответственности и другие), а также права и обязанности сторон.

договоров никоим образом не является установление специфического правового режима, направленного на ограничение свободы договора, их цель – усиление гарантий прав социально более слабой стороны (потребителя) со стороны профессионала.

Принцип добросовестности это фундаментальный принцип гражданского права базирующийся, прежде всего, на норме ст. 55 Конституции РМ, согласно которой каждый человек осуществляет свои конституционные права и свободы добросовестно, без нарушения прав и свобод других лиц. В силу этого утверждаем, что никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В человеческих жизненных взаимодействиях добросовестность (лат. *bona fides*) - это искреннее намерение быть справедливым, открытым и честным, независимо от результата взаимодействия. Некоторые латинские фразы потеряли свое буквальное значение на протяжении веков, но это не относится к *bona fides*, который по-прежнему широко используется и взаимозаменяется с общепринятым современным румынским переводом *buna credință*. Это важное понятие в праве и бизнесе. В праве добросовестность означает умственное и моральное состояние честности и убежденности в истинности. Как юридическое понятие, добросовестность особенно важна в вопросах справедливости. Противоположными понятиями являются *недобросовестность* (двуличие, порочность поведения) и вероломство (притворство). В праве недобросовестность характеризуется как *злоупотребление правом*, ложность утверждения.

В гражданском кодексе Республики Молдова данный принцип вытекает из положений ст. ст. 1, 10 – 14 общей части ГК и, из множества статей его особенной части. Так, физические и юридические лица, участвующие в гражданских правоотношениях, должны осуществлять свои права и исполнять свои обязанности добросовестно, в соответствии с законом, договором, основами правопорядка и нравственности.

По общему правилу части (1) ст. 10 ГК РМ добросовестность участников гражданских правоотношений (физических и юридических лиц) и, соответственно, разумность их действий предполагаются, пока не будет доказано обратное, то есть иное.

Легальное определение принципа добросовестности дано в ст. 11 ГК РМ - добросовестность означает стандарт поведения стороны, характеризующийся *правильностью, честностью, открытостью и уважением интересов другой стороны* соответствующего правоотношения. Данный принцип ограничивает субъектов гражданско-правовых отношений, определяя рамки дозволенного поведения, акцентирует внимание на добросовестном поведении по отношению к правам других лиц. Другими словами, *добросовестность* – это действия (и/или бездействия) лица в гражданских правоотношениях, совершаемые им «по доброй совести» (смотри, к примеру, ч. (1) ст. 333;

ч. (2) ст.338; ч. (7) ст.339; ч. (2) ст. 341; ст.355; 361 и 362 ГК РМ). А проще говоря, это правило о доброй совести, о добрых нравах.

Добросовестность тесно связана с такими требованиями принципиального характера как *разумность* (ст.12) и *справедливость*, а также *недопустимости злоупотребления* (ст.13) при осуществлении гражданских прав. Однако, отметим, что добросовестность относится конкретно к лицам (т.е. к участникам гражданских правоотношений), а разумность - к их действиям (смотри: ст. 333; ч. (4) ст.339; ч. (1) ст. 346; ч. (3) ст. 352 и ст. 372 ГК). В ГК РМ как «добросовестность», так и «разумность», изложены автономно друг от друга (ст. 11 и 12 ГК РМ). Не закреплено отдельно только понятие «справедливость», но в виде устойчивой совокупности - их триадой.

Отметим, что данный принцип применяется при *защите* прав, *установлении* прав и обязанностей, *осуществлении* прав и *исполнении* обязанностей, *приобретении* прав и обязанностей. И. А. Покровский полагает, что «правило о доброй совести, о добрых нравах не достоинство гражданского кодекса, а его больное место и в лучшем случае оно знак, отмечающий неразработанное, тонкое место в правовой системе»²⁹. По нашему мнению, *требование добросовестного поведения особенно необходимо там и тогда, где и когда позитивное право (закон или подзаконный акт) упустило возможность урегулировать должное поведение.*

Также, укажем на то, что данная категория характеризует именно субъективную сторону действий лица и решающую роль в определении содержания гражданско-правовых норм с оценочными понятиями и степени должного поведения субъектов отводится суду. Однако значимость оценочных понятий заключается в отсутствии четкого содержания, что в следствии позволяет учесть все особенности конкретного спора, то есть оценочная категория не ограничивается исчерпывающим содержанием. К каждому конкретному случаю норма применяется индивидуально. Это способствует эффективности применения нормы права, её гибкости для постоянно развивающихся и изменяющихся гражданско-правовых отношений. Решающая роль в определении содержания гражданско-правовых норм с оценочными понятиями и степени должного поведения субъектов отводится судебной инстанции (судье). Поэтому судебная инстанция (судья) как независимый арбитр оценивает правильность понимания и определения субъектом содержания данного оценочного понятия через совершенные действия. Самим же участникам гражданских правоотношений до оглашения решения судебной инстанции неизвестно, когда лицо будет считаться недобросовестным. Такая специфика оценочных

²⁹ Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. 3-е изд., стереотип. М.: Статут, 2001, - стр. 35.

понятий и в связи с этим возможность неоднозначного их толкования и конкретизации при правоприменительном процессе *диктуют острую необходимость установления таких критериев*, которыми может и должна руководствоваться судебная инстанция при оценке правильности действий лица³⁰. И исследуемый принцип не стал исключением. Статьи 1 и 11 модернизированного ГК РМ открывают широкий простор для судебного толкования термина «добросовестность» участника гражданского правоотношения. Размытость границ применения принципа приводит к его различному толкованию, что может быть причиной довольно опасных последствий, ограничив при этом или слишком возвысив положение различных субъектов экономической (хозяйственной) деятельности. Это влечет за собой возможность судебной ошибки и несправедливого решения конфликта. Дабы исключить подобного рода несправедливость во взаимоотношениях хозяйствующих субъектов и вообще, субъектов гражданских правоотношений, необходимо подходить к каждому отдельному случаю с должным объективным вниманием и справедливой и правильной серьезностью.

Важно отметить, что поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным не только при наличии обоснованного заявления другой стороны, но и по инициативе судебной инстанции, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. В этом случае судебная инстанция (судья) при рассмотрении дела выносит на обсуждение обстоятельства, явно свидетельствующие о таком недобросовестном поведении, даже если стороны на них не ссылались (ч. (3) ст. 188 ГПК РМ³¹). Если будет установлено недобросовестное поведение одной из сторон (то есть в случае злоупотребления ею правом), судебная инстанция в зависимости от обстоятельств дела и с учетом характера и последствий такого поведения отказывает в защите принадлежащего ей права полностью или частично, а также применяет иные меры, обеспечивающие защиту интересов добросовестной стороны или третьих лиц от недобросовестного поведения другой стороны (это прямо исходит из нормы

³⁰ Rabagny, A. *Theorie generale de l'apparence en droit privee*, Laboratoire de droit civil. Universite Paris II, Paris, 2004, p. 241; Ignătescu, C.M.C. *Abuzul de drept*. Ed. Lumen, Iași, 2013, p. 181.

³¹ Часть (1) статьи 118 ГПК РМ (Обязанность доказывания в суде) гласит, что «Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений, если законом не установлено иное». А часть (3) этой же статьи дополняет, что «Обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, окончательно определяются судебной инстанцией на основании требований и возражений сторон и других участников процесса, *а также подлежащих применению норм материального и процессуального права*». Именно последнюю синтагму выделенная нами курсивом следует понимать в том смысле, что судебная инстанция (судья) при рассмотрении дела обязана выявить и выносить на обсуждение и те обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, которые прямо не были указаны сторонами спора и другими участниками процесса. То есть, судебная инстанция (судья) выявляет и, соответственно, выносит на обсуждение те обстоятельства, *даже если стороны на какие-либо из них не ссылались*. И, в нашем случае, судебная инстанция (судья) обязана это делать ради правильного применения норм материального права. А именно правильного применения норм ст. 11 ГК РМ.

ч. (2) ст. 13 ГК РФ). *Например*, 1) признает условие (отлагательное или отменительное), которому недобросовестно воспрепятствовала или содействовала эта сторона соответственно наступившим или ненаступившим (ч. (2) ст. 355 ГК РФ)³²; 2) указывает, что заявление стороны о недействительности сделки не имеет правового значения (и это может исходить из того факта, что заявление о недействительности сделки не имеет правового значения), если ссылающееся на недействительность сделки лицо действует недобросовестно, в частности если его поведение после заключения сделки давало основание другим лицам полагаться на действительность сделки (к примеру, когда сторона обращается в судебную инстанцию с заявлением о признании недействительности сделки, при этом преследуя цель возмещения ей убытков, понесенных по причине якобы недействительности, при этом она сама нарушая требования добросовестности, заставила потерпевшую ущерб сторону действовать таким образом, который причинил ей ущерб (из смысла пкт. с), ч. (1) ст. 333 ГК РФ).

Поведением, *противоречащим добросовестности*, является, в частности, поведение стороны, не соответствующее ее предшествующим заявлениям или поведению, в случае, когда другая сторона, действуя себе в ущерб, разумно положила на них (ч. (2) ст.11 ГК РФ)). Поэтому оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. А *разумность*, предусмотренная правовым положением или сделкой, должна устанавливаться объективно, с учетом природы и цели рассматриваемого элемента, обстоятельств дела, а также соответствующих обычаев и сложившейся практики (ст.12 ГК РФ). При этом, никакое субъективное право не может осуществляться с преимущественным намерением причинить другому лицу ущерб или нанести ему иной вред (*злоупотребление правом*). Из этого исходит, что *антиподом добросовестности* (ст. 11), является *злоупотребление правом* (ст.13).

Злоупотребление правом (ст.13 ГК РФ) – это такой способ осуществления субъективного права, когда управомоченное лицо сознательно идет на причинение вреда другому лицу. Выделяются следующие формы злоупотребления правом:

1) *шикана* - совершение действий гражданами и юридическими лицами исключительно с намерением причинить вред другому лицу (*например*, стоящий пассажир в автобусе при его остановки умышленно падает на пол с тем, чтобы обвинить и

³² Норма ч. (2) ст. 355 ГК РФ прямо гласит, что «Если наступлению условия (отлагательное или отменительное) недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, условие не считается наступившим».

предъявлять транспортной организации претензии о причинении ему телесных повреждений и взыскании материального и морального вреда; или элитный магазин не разрешает войти в него бомжам, по причине, что они неприятно одеты; или же заимодавец-кредитор умышлено прячется от заемщика-должника, с тем чтобы последний вернул ему долг с опозданием, для того чтобы увеличить проценты за просрочку за каждый просроченный день);

2) *использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции* (например, несколько крупных нефтекомпаний из РМ договариваются не снижать цену на топливо, в то время когда его цена на мировом рынке упала, а мелкие нефтекомпании уже не могут ее снизить в одиночку, т.к. обанкротятся);

3) *злоупотребление доминирующим положением на рынке* (например, какая либо фирма по производству какого либо продукта, является единственной в определенном регионе. К примеру, в РМ есть только один международный аэропорт, и он единственный устанавливает свои правила посадки, полета и авиаперевозок или одна компания «Moldova Gaz», которая является пока единственным-доминирующим продавцом газа на территории РМ)³³.

По общему правилу части (3) ст. 13 ГК РМ в случае злоупотребления правом судебная инстанция с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления *отказывает лицу в защите злонамеренно осуществленного субъективного права* или, по обстоятельствам, обязывает его к прекращению злонамеренного осуществления. А если злоупотребление правом повлекло нарушение субъективного права другого лица, такое лицо вправе требовать возмещения причиненного ущерба.

Гражданский кодекс РМ устанавливает также *запрет ссылки на свое незаконное или недобросовестное поведение*. Так, никто не вправе ссылаться в обоснование своей претензии на незаконное или недобросовестное деяние, совершенное им либо с его участием. Также, никто не вправе извлекать выгоду из своего незаконного или недобросовестного поведения (ст.14 ГК РМ).

Проблема злоупотребления субъективными гражданскими правами ранее освещалась и в советской литературе.³⁴ *Сдерживание злоупотребления субъективными гражданскими правами необходимо в целях соблюдения и уважения прав человека*. Вопрос заключается еще и в самом понимании злоупотребления субъективными гражданскими правами: можно ли вообще злоупотребить своим правом, применим ли термин

³³Информируем, что в конце 2022 года, в связи с войной в Украине, в РМ начала работать и другая газовая компания.

³⁴ См.: Грибанов В. П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1972. стр. 68 и сл.

«злоупотребление» к правам? Ведь право в любой жизненной ситуации остается правом. Однако постановка вопроса о злоупотреблении субъективными гражданскими правами всё же правомерна потому, что в одном и том же поведении человека реализуются и права, и обязанности, и запреты. Право на собственность как право на самобытность, *например*, отрицать невозможно, но оно не может распространяться на все и вся. Нельзя, ссылаясь на право собственности, вторгаться в чужую жизнь. *Например*, если у тебя квартира (на праве собственности), и ты сдал ее в найм молодой семье на месяц или год, то это не значит, что ты можешь беспрепятственно и неограниченно войти в данную квартиру якобы для проверки ее состояния, тем самым мешая семейной жизни квартирантам только на том основании, что это моя собственность и я имею право ее проверить в любое время. Все должно быть согласованно. Следовательно, какие-то границы, какие-то пределы реализации прав и свобод человека в любом случае есть. Очевидно, был прав В. П. Грибанов, полагавший, что «*злоупотребление правом состоит в использовании права в недозволенных конкретных формах*».³⁵

Поэтому сдерживание злоупотребления правами - это борьба не с самим правом, а лишь с конкретными проявлениями противоправного поведения. Причем, противоправность поведения заключается не столько в противоречии закону, сколько в противоречии противоправного поведения правам и интересам самого правонарушителя.³⁶

Предупреждение и пресечение злоупотребления субъективными гражданскими правами входят в компетенцию всех государственных органов, однако в соответствии с правилами подведомственности и подсудности. Это, в первую очередь, *судебные инстанции*, которые защищают всех лиц от любых проявлений злоупотреблением правом, и также, *Совет по конкуренции* (как специальный орган³⁷), который специальным законом³⁸ призван конкретно бороться с *злоупотреблением доминирующим положением на рынке*, то есть защитить конкуренцию, в том числе предупредить и пресечь антиконкурентную деятельность (монополизм) и недобросовестную конкуренцию, осуществляемую экономическими концентрационными предприятиями на рынке.

Причина применения институтов подведомственности и подсудности заключается в том, чтобы распределить властные полномочия по защите гражданских прав и предупреждению социальных аномалий между неопределенным количеством субъектов и не допустить их концентрации в одних руках. Ибо, если, например, говорить о

³⁵ Грибанов В. П. Там же.

³⁶ Макаров О. В. Гражданское право и правовое государство. В: Правоведение. М. -1993. - № 3. - стр. 82 – 86.

³⁷ Об этом органе смотри на: <https://competition.md>. (посещен: 22.01.2023)

³⁸ Смотри Закон РМ о конкуренции № 183/2012 (Официальный монитор Республики Молдова, 2012 г., № 193–197, ст. 667), с последующими изменениями.

конкуренции на рынке, то монополизм вреден и в сфере правоохранительной деятельности.

Принцип защиты прав потребителя новый для молдавского гражданского законодательства, но не права вообще. Он императивно был введен в ГК законом 133 от 15.11.2018 г., о модернизации Гражданского кодекса Республики Молдова, в силу с 14.01.2019 г. Однако данный принцип действовал и ранее в Законе о защите прав потребителей.

В соответствии со ст. 3 ГК РМ *потребителем* является любое физическое лицо, действующее в рамках гражданских правоотношений преимущественно в целях, не связанных с предпринимательской или профессиональной деятельностью. *Например*, гражданин покупает в магазине или на рынке продукты (хлеб, мясо, молоко и другое), товары народного потребления (телевизор, холодильник, мебель и др.) для себя и/или своей семьи, или он же заказывает услугу по организации свадьбы для себя или своей дочери-сына (тамаду, музыку, фото - видео съемку), или заказывает работу (по строительству или ремонту дома, квартиры, по изготовлению и установке дверей, окон и др.). В приведенных примерах, ключевыми словами являются «для себя и/или своей семьи», означающие, что гражданин приобрел или заказал что-то в целях, не связанных с предпринимательской или профессиональной деятельностью. То есть он приобретает/заказывает исключительно в потребительских целях, а не коммерческих (для перепродажи, в качестве посредника и т.д.).

Физическое лицо не выступает в качестве потребителя, если другая сторона гражданских правоотношений не выступает в качестве профессионала. *Например*, когда один гражданин (физическое лицо) берет определенную сумму денег в займы у другого гражданина (физического лица). В данном случае оба – непрофессионалы и не потребители. А *профессионалом* является любое физическое или юридическое лицо публичного или частного права, действующее в рамках гражданских правоотношений на профессиональном уровне в целях, связанных с предпринимательской (бизнес) или профессиональной деятельностью (медицина, адвокатура, медиация, нотариат и другие представители свободных профессий), хотя бы лицо и не преследовало цели извлечения прибыли от этой деятельности. *Например*, когда юридическое лицо (организация) или физическое лицо (гражданин или индивидуальное предприятие, или крестьянско-фермерское хозяйство) – профессионалы, продают свои товары или продукцию другим лицам (физическим или юридическим) а последние, приобретают их (ее) не для дальнейшей перепродажи, а для использования в своих личных (семейных либо корпоративных) целях, то есть исключительно для их личного употребления -

потребители. Или, другой пример: врач или адвокат (оба профессионалы) оказывают услугу (медицинскую, юридическую-правовую) физическому лицу, даже безвозмездно. В данном случае также присутствуют отношения профессионал-потребитель.

ГК РМ предоставляет лицу, признанному в качестве потребителя определенную правовую защиту, более повышенную чем остальным лицам. Здесь важно отметить, что целью данного принципа является установление специфического правового режима для лица-потребителя. И эта цель направлена на усиление в договорных отношениях гарантий прав социально более слабой стороны (потребителя) со стороны профессионала.

При этом следует знать, что лицо, которое в гражданских правоотношениях соответствует как положениям о потребителе, так и положениям о профессионале, то есть одновременно является и потребителем, и профессионалом, оно считается потребителем, если признание его в этом качестве предоставляет ему определенную правовую защиту. В остальных же случаях оно считается профессионалом (см.: ч. (3) ст. 3 ГК РМ).

Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела выражается в недопустимости для органов государственной власти и местного управления вмешиваться в частные дела субъектов гражданского оборота. Так, данный принцип обращен, прежде всего, к публичной власти и ее органам, непосредственное вмешательство которых в частные дела (в том числе в хозяйственную деятельность участников имущественных отношений) допустимо только в случаях, прямо предусмотренных законом (за исключением случаев их неправомерного поведения, а также в недопустимости вмешательства в частные дела субъектов гражданского оборота третьих лиц, если только последние не связаны с ними договорными отношениями).

В сфере личных неимущественных отношений данный принцип конкретизируется, в частности, в положениях о неприкосновенности и защиты частной жизни, интимной (личной) и семейной тайны граждан (ст. 28 Конституции РМ). Реализацию требований этого принципа обеспечивают правила законодательства об имущественной ответственности государственных органов за незаконное вмешательство в гражданские правоотношения (ст. 19, 21 ГК РМ), а также о возможности признания судебной инстанцией недействительными актов публичной власти или их неприменения при разрешении спора (ст. 16 и 17 ГК РМ).

Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав основывается на универсальном праве-гарантии, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. В соответствии с этой гарантией в ст. 10 ГК устанавливается, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют

принадлежащие им гражданские права, и по общему правилу отказ от осуществления права не ведет к прекращению этого права. Таким образом, принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав означает, что субъекты гражданского оборота осуществляют свои гражданские права не по воле других лиц, а по собственному усмотрению, т. е. они *свободны в установлении своих прав и обязанностей*.

Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав достигается при помощи различных способов защиты прав, закрепленных в ст. 16, 1994 -1997 и другие ГК РМ.

ГК РМ. Среди указанных способов законодатель особо выделяет и возводит в ранг принципа гражданского права *восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения*. Восстановление прав представляет собой их возвращение титульному владельцу. К примеру, в соответствии с ч. (1) ст. 1990 ГК РМ при неосновательном обогащении, если обогащением выступает имущество, которое может быть возвращено, обогатившееся лицо возвращает обогащение посредством передачи такого имущества потерпевшему.

При этом возврат имущественных прав не обязательно выступает мерой защиты права; он может быть и действием, завершающим договорные отношения. Например, согласно ч. (1) ст.1284 ГК РМ при прекращении договора имущественного найма, наниматель обязан вернуть нанятую вещь в том состоянии, в котором она была передана ему, либо в состоянии, предусмотренном договором. Или, согласно ст.1299 ГК РМ, в случае расторжения аренды (договора аренды – прим. авт.) сельскохозяйственной земли до окончания сельскохозяйственного года арендодатель обязан уплатить арендатору стоимость плодов, которые, не будучи отделены на тот момент, смогут быть отделены при нормальном хозяйствовании до окончания сельскохозяйственного года.

Принцип судебной защиты гражданских прав носит общегражданский конституционный характер. В частности, в ст. 15 ГК РМ предусмотрено, что судебной защите подлежат права, нарушенные (или хотя и не нарушенные, но оспоренные) (например, два лица оспаривают одно и то же имущественное право на определенный правоохраняемый объект – право собственности на квартиру и т. п.). При этом защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством (это ст. ст. 32-44 Гражданско-процессуального кодекса РМ). Но, законом или договором может быть предусмотрен порядок разрешения спора между сторонами до обращения в судебную инстанцию. Это называется «досудебный порядок урегулирования спора». Под досудебным урегулированием понимается деятельность сторон спора до обращения в

судебную инстанцию, осуществляемую ими *самостоятельно* (составление претензии или претензионный порядок, переговоры, переписки и уведомления, например, на основе ст. 22 (уведомления), ст. 1462 (предъявление претензий в отношениях перевозки)) ГК РМ) либо *с привлечением третьих лиц* (например, медиаторов, третейских судей, уполномоченного по правам потребителей и др.), а также *посредством обращения к уполномоченному органу публичной власти для разрешения спора в административном порядке* (например, первоначальное обращение в территориальный орган опеки и попечительства по вопросам установления опеки или в Примэрию по спорам, связанные с нарушением границ земельных участков – т.н. межевые споры). При этом, защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. А решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в судебную инстанцию. Более подробно о досудебном порядке урегулирования спора и административном порядке, смотри главу 7 «Защита гражданских прав». Личные неимущественные права и другие нематериальные блага (право на честь, достоинство, на здоровье и др.) также защищаются в судебном порядке (ст.21 ГК РМ).

§ 1.5. Функции (задачи) гражданского права

Гражданское право как составная часть (элемент) единой правовой системы обладает присущими ему особыми функциями (задачами). Они характеризуют роль и место гражданского права в системе права, во всей правоприменительной практике. Основные функции гражданского права – *регулятивная и охранительная*. Особенностью гражданско-правового регулирования является преобладание регулятивных задач (в сравнении, например, с функциями, выполняемыми уголовным правом). Роль гражданского права состоит, прежде всего, в регулировании повседневных имущественных и экономических (предпринимательских) отношений. Иначе говоря, оно имеет дело не столько с правонарушениями, сколько с организацией обычных социальных взаимосвязей. Именно поэтому оно содержит минимальное количество запретов и максимум возможных дозволений.

Таким образом, *регулятивная* функция гражданского права заключается в предоставлении участникам регламентируемых отношений возможностей их самоорганизации, саморегулирования. Оно обеспечивает воздействие гражданского права на нормально существующие отношения путем надления сторон правами и обязанностями. *Охранительная* - обеспечивает возмещение ущерба, причиненного участникам гражданских правоотношений вследствие нарушения их законных прав, а также восстановление нарушенных личных неимущественных прав граждан и организаций.

§ 1.6. Гражданское право, как наука и как учебная дисциплина

От *гражданского права* как системы правовых норм надо отличать *гражданское законодательство*, охватывающее совокупность законов и других нормативных актов (постановлений правительства, актов Центральных и региональных (АТО Гагаузия) органов публичного управления и другие) содержащих нормы гражданского права.

1.6.1. Понятие науки гражданского права.

В отличие от отрасли гражданского права, регулирующей имущественно-стоимостные и личные неимущественные отношения, наука гражданского права (*цивилистическая наука*) изучает закономерности *гражданско-правового регулирования общественных отношений*. Результатом такого изучения является сформировавшееся учение о гражданском праве, состоящее из системы взаимосвязанных и взаимосогласованных понятий, взглядов, выводов, суждений, идей, концепций и теорий.

Предметом изучения гражданско-правовой науки являются, прежде всего, *нормы гражданского права*. Поэтому первоочередная задача науки гражданского права - всестороннее, тщательное и глубокое изучение содержания гражданско-правовых норм. Многочисленные исследования цивилистов в этой области во многом способствовали правильному и единообразному применению норм гражданского права правоприменительными органами.

Поскольку нормы гражданского права воплощены в многочисленных *актах гражданского законодательства*, последние также входят в предмет науки гражданского права. Цивилистическая наука, изучая гражданское законодательство, выявляет его систему, иерархию различного рода нормативных актов гражданского законодательства, их юридическую силу, определяет состояние гражданского законодательства, его соответствие потребностям развития нашего общества и определяет пути и способы его совершенствования. Существенным достижением цивилистической науки является вклад, внесенный ею в разработку и принятие в 2002 году Гражданского кодекса Республики Молдова, а также его постоянное дополнение и усовершенствование. *Например*, изменения 2018 года (вступившие в силу с 01.03.2019) которые существенно модернизировали гражданский кодекс. Дальнейшая работа по его усовершенствованию составляет одну из наиболее актуальных задач, стоящих ныне перед цивилистической наукой.

Изучение гражданского права было бы неполным, если бы цивилистическая наука ограничилась изучением чисто юридического материала в виде актов гражданского законодательства и содержащихся в них правовых норм. Для правильного понимания содержания гражданско-правовых норм, выявления закономерностей их принятия и последующего изменения необходимо иметь достаточно глубокие представления о тех

общественных отношениях, которые регулируются нормами гражданского права. Так, невозможно получить правильное представление о праве собственности без выявления сущности и содержания отношений собственности, регулируемых этим правом. Необходимо также учитывать, что особенности гражданско-правовых норм во многом предопределяются спецификой регулируемых ими общественных отношений. Поэтому предметом науки гражданского права охватываются и общественные отношения, регулируемые нормами гражданского права. В соответствии с этим другой не менее важной задачей, стоящей перед цивилистической наукой, является *исследование общественных отношений, регулируемых отраслью гражданского права.*

Для выявления закономерностей взаимодействия гражданско-правовых норм и регулируемых ими общественных отношений важное значение приобретает практика применения норм гражданского права судебными инстанциями общей юрисдикции, арбитражными судами и другими правоприменительными органами. Поэтому *изучение практики применения норм гражданского права* -важнейшая задача, стоящая перед наукой гражданского права. Именно в результате изучения практики применения норм гражданского права выявляются недостатки гражданского законодательства, научный анализ которых позволяет сформулировать предложения, направленные на совершенствование гражданского законодательства и практики его применения.

В сферу гражданско-правовой науки входит *изучение гражданского права не только Молдовы, но и других стран как ближнего, так и дальнего зарубежья.* Это и понятно, поскольку молдавская наука гражданского права не может успешно развиваться, не воспринимая опыт и достижения цивилистической науки других стран. Этот процесс во многом облегчается тем, что во всех странах, где имеет место гражданско-правовое регулирование рыночных отношений, цивилистическая наука покоится на одних и тех же закономерностях. В то же время к восприятию этого опыта необходимо подходить критически. Так, попытка механически перенести из англо-американской системы права на отечественную почву общественных отношений институт доверительной собственности (*trust-fiducia*, ст.ст. 2055-2161 ГК РМ), по нашему убеждению, является неудачной, и, от нее, рано или поздно придется отказаться. Либо, даже если и не откажемся от данного института, то он еще очень долго не будет повсеместно применяться на практике. И все это, потому что данные нормы в большей части неприемлемы для общественных отношений, то есть менталитета нашего народа.

1.6.2. Понятие учебной дисциплины гражданского права.

Если гражданское право как отрасль права регулирует соответствующие общественные отношения, а наука гражданского права изучает гражданско-правовые

явления, то *гражданское право как учебная дисциплина обучает гражданскому праву и науке гражданского права.*³⁹

В задачу гражданского права как учебной дисциплины входит в первую очередь обучение тем нормам гражданского права и практике их применения, которые в совокупности образуют гражданское право как отрасль права.

Однако, если бы учебная дисциплина гражданского права ограничилась этим, ее результаты были бы весьма незначительными. Стоит только измениться гражданскому законодательству, как будут сведены на нет и результаты обучения содержащихся в нем норм права. Поэтому успешное обучение возможно только в том случае, если оно опирается на результаты научных исследований. В силу этого наряду с отраслью гражданского права в сферу обучения входит и наука гражданского права с выработанными ею понятиями, суждениями, выводами, идеями, концепциями и теориями. Обучение в таком случае носит куда более фундаментальный характер, а результаты его не утрачивают значения и в случаях последующих изменений гражданского законодательства.

В учебном курсе гражданского права *излагаются положения и выводы цивилистической науки относительно предмета и метода гражданского права, содержания гражданских законов и иных правовых актов, механизма гражданско-правового регулирования общественных отношений, закономерностей становления и развития гражданского законодательства с присущим ему юридическим инструментарием.* В результате студент овладевает знаниями не только гражданских законов и практики их применения, но и познает закономерности их развития, знакомится с выработанным цивилистической наукой понятийным аппаратом, теоретическим обоснованием закрепленных в законе норм права, правилами их толкования и применения. Тем самым закладывается прочный научный фундамент будущей специальности студента.

В задачу учебного курса гражданского права входит не только ознакомление студентов с содержанием гражданско-правовой отрасли и науки гражданского права, но и *привитие студентам навыков практической работы по избранной ими специальности,* связанных с правильным применением гражданских законов (ГК РМ и другие специальные законы) к отдельным случаям, возникающим в реальной жизни. Для обучения студентов навыкам практической деятельности в учебном курсе гражданского права используются приемы и способы, выработанные педагогической наукой.

§ 1.7. Соотношение гражданского права с другими отраслями молдавского права

³⁹ Красавчиков О. А. Советская наука гражданского права (понятие, состав, система). Свердловск, 1961.

Отрасли права различаются как по предмету и методу правового регулирования, так, в определенной степени, и по своим функциям. Тем не менее их объединяют принципы права и государственного устройства, основополагающие критерии и понятийный аппарат. *Как правило, выделяют три основных, но не всеобъемлющих групп отраслей права: государственно-правовую, гражданско-правовую и уголовно-правовую.*

Гражданское право связано с каждой из этих отраслей права в большей или меньшей степени.

Отрасли государственно-правовой группы регулируют отношения, связанные с государственным и административно-территориальным устройством, законотворчеством, закреплением и реализацией основных конституционных прав и свобод, формированием государственного бюджета и др. Это конституционное, административное, финансовое, налоговое право.

По общему правилу 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. При этом гражданское законодательство может все же применяться к *административным, налоговым и другим финансовым отношениям* в случаях, предусмотренных законодательством.

Так, например, в соответствии с конституционным принципом разделения властей гражданское право *дает понятие и систему гражданского законодательства и иных актов, содержащих нормы гражданского права.* Согласно построению государственных органов, государственно-территориального устройства гражданским правом регулируется возможность участия государства Республика Молдова и ее административно-территориальные единицы (АТО Гагаузия, муниципии, районы, города и села) в гражданско-правовых отношениях. Также *гражданское право конкретизирует конституционные права и свободы.* Совместно с государственным правом гражданское право регулирует вопросы собственности, правового режима различных объектов. Большое значение для гражданского права имеет *государственная регистрация актов гражданского состояния, юридических лиц, сделок* (ст.446, 674, 712 ГК РМ), а также *институт лицензирования и разрешений* (выдача лицензии и разрешений на какой-то вид деятельности), осуществляемого в административном порядке. Кроме этого, в соответствии с частью (3) ст. 15 ГК РМ *защита нарушенных гражданских прав*, которая по общему правилу осуществляется в судебном порядке, *может осуществляться и в административном порядке*, но лишь в случаях, предусмотренных законом. И последнее,

в соответствии со ст. 2006 ГК РМ указан случай, где говорится о *возмещении вреда-убытков, причиненных гражданину или юридическому лицу противоправным административным актом либо неразрешением в установленный законом срок заявления органом публичной власти или его должностным лицом*. Отсюда следует, что понятие и состав вреда-убытков, подлежащих возмещению, определяется по общим нормам гражданского права, в частности, по статье 19 Гражданского кодекса РМ.

Отрасли гражданско-правовой группы. Наиболее сложно разграничивать отрасли, составляющие одну группу: *гражданское право, семейное право, трудовое право, земельное право, гражданский процесс*. Выделившиеся исторически из гражданского права отрасли трудового и семейного права сближает с гражданским правом то, что эти отрасли регулируют имущественные и личные неимущественные отношения.

Гражданское и семейное право.

О соотношении гражданского и семейного права различные правоведы во многие времена вели разнообразные дискуссии, предмет которых сводился к тому, является ли семейное право самостоятельной отраслью права или же следует считать ее подотраслью гражданского права, а также в каком соотношении находятся нормы этих отраслей права, соотносятся нормы названных отраслей как общие (гражданско-правовые) и специальные (семейно-правовые) или же нормы гражданского права следует применять к семейным правоотношениям в субсидиарном порядке. Многие современные правоведы считают, что семейное право является подотраслью гражданского права, имеющей специфичные предмет и метод правового регулирования. *Например*, в Румынии, семейное право регламентировано Гражданским кодексом, т.е. оно выступает как подотрасль гражданского права. А в Республике Молдова, России, Украины и других государствах семейное право регламентировано отдельными семейными кодексами, т.е. она является отдельной и самостоятельной отраслью права.

Семейное право, как и гражданское право также регулирует имущественные и личные неимущественные отношения, но между узким кругом субъектов (супруги, дети и родители, т.е. возникающие на основе семейного брака, родственных отношений и усыновления). В большинстве случаев семейное право использует понятийный аппарат гражданского права⁴⁰. Предметом семейного права являются имущественные и личные

⁴⁰ Фрунзэ, Ю; Сосна, А.; Сосна, Б. Защита семейных прав в Республике Молдова. В: Международно-правовые аспекты семейного права и защиты прав детей : сборник статей по итогам V международной научно-практической конференции «Международно-правовые аспекты семейного права и защиты прав детей. Сравнительное частное право» / кол. авторов ; под ред. А. Е. Тарасовой. - Москва: РУСАЙНС, 2019, - стр. 118.

неимущественные отношения между членами семьи, основанные на семейном браке, родстве, опеке, попечительстве, принятии детей на воспитание. Метод семейного права строится на основе общегражданского метода, юридического равенства сторон, применяется метод лично-доверительной направленности правового регулирования семейных отношений.

Для соотношения семейного права с гражданским правом немаловажное значение имеет то, что принятые Гражданский и Семейный кодексы содержат ряд положений, которые явно направлены на сближение соответствующих отношений. Так, в Гражданском кодексе подробно урегулированы вопросы, посвященные опеке и попечительству, регистрации актов гражданского состояния. В этот Кодекс включены нормы об общей собственности супругов, признанной особым видом общей собственности. В то же время в Семейном кодексе есть институт брачного договора (глава VI, ст. 27-32 СК РМ). В указанный кодекс включены специальные нормы, которые положительно решают вопрос о применении к отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, норм гражданского законодательства. *Например*, ст. 4 СК РМ (Применение гражданского законодательства) прямо предусматривает, что «в целях урегулирования *личных неимущественных и имущественных отношений между членами семьи*, не регулируемых семейным законодательством, применяется гражданское законодательство в части, в которой это не противоречит существу семейных отношений».

В рассматриваемом плане заслуживает особого упоминания часть (2) ст. 8 Семейного кодекса РМ, которая также прямо предусматривает, что «при рассмотрении требований, которые вытекают из семейных отношений, судебные инстанции применяют нормы, регулирующие исковую давность, согласно правилам, предусмотренным соответствующими статьями Гражданского кодекса». Из этого следует, что семейное право допускает применение к соответствующим своим отношениям не только аналогии закона, но и аналогии права, т.е. гражданского права. Так, семейное право может использовать в соответствующих случаях «общие начала и принципы» не только семейного права, но и на равных с ними - начал и принципов гражданского права.

Между тем применение в порядке аналогии права норм определенной отрасли предполагает (а ч. (2) ст. 2 ГК РМ, и соответственно, ст. 4 СК РМ, как уже отмечалось, это прямо устанавливает), что соответствующее отношение относится к данной отрасли.

Гражданское и трудовое право.

Рабочая сила считается также товаром, правда имеющим свою специфику, и трудовые отношения имеют стоимостный характер. Вопреки методу юридического равенства сторон, закрепленного в трудовом законодательстве (Трудовой кодекс РМ от

28.03.2003), на практике интересы работодателя в некоторых случаях, имеют приоритет над интересами работника.

Тем не менее, современное трудовое право во многом соотносится с гражданским, например, в вопросах материальной ответственности работника и работодателя. Также индивидуальный трудовой договор, выступающий основанием возникновения трудовых отношений между работником и работодателем, подчиняется основным положениям гражданского права, регулирующим договорную природу правоотношений (принцип свободы договора, юридического равенства сторон при заключении договора и т.д.)⁴¹.

Что касается конкретной связи с трудовым правом, то здесь важно различать гражданско-правовые обязательства по оказанию услуг, выполнению работ и долгосрочное, систематическое выполнение трудовых обязанностей (*трудовые правоотношения*). В отличие от обязательств по выполнению работ (например, подряд, возмездное оказание услуг) предметом трудовых отношений является процесс труда, передачи результата которого не происходит, а предмет гражданско-правовых отношений составляет определенный материальный результат труда.

Гражданское и земельное право.

Земля (земельный участок) как главный объект недвижимого имущества (ч. (2) ст.459 ГК РМ) признается объектом гражданско-правового регулирования, включается в гражданский оборот и выступает в качестве предмета различных сделок. Поэтому, земельное право (Земельный кодекс РМ от 25.12.1991⁴²) тесно взаимодействует с гражданским правом. Гражданский кодекс и Земельный кодекс как составляющие элементы частного права, затрагивают своим правовым регулированием правоотношения, связанные с оборотом земли. Поэтому, земельное право наравне с гражданским правом имеет частноправовой характер. Однако, следует учитывать, что отрасль земельного права сочетает в себе и метод власти-подчинения (административно-правовой), и гражданско-правовой метод. То есть она построена на началах равенства как гражданское право, но и опирается на принцип власти и подчинения – т.е. право административное. *Например*, земельные участки как частная собственность могут быть унаследованы, могут продаваться, дариться, обмениваться, могут быть переданы в суперфиций или в аренду на основе гражданского права (ст. 3 и 14 ЗК РМ), но могут также быть бесплатно

⁴¹ Фрунзэ, Ю.; Сосна, А. Юридическая ответственность за нарушение трудовых прав. (Legal liability for the violation of labor rights). В: Culegere de materiale ale Conferinței științifico-practice internaționale «European economic Integration»: materiale ale Conferinței științifice internaționale, Chișinău, USEM, 25-26 martie 2016; Voil.I, - стр 219.

⁴² На начало 2023 года Правительством РМ разработан новый Земельный кодекс, но еще не принят Парламентом.

предоставлены гражданам (а конкретно вновь созданным семьям) под строительство жилых домов, хозяйственных построек и огородов с выдачей документов, удостоверяющих право собственности, в силу властных предписаний органов местного публичного управления (ст.11 ЗК РМ). Земельные участки, находящиеся в публичной собственности государства, и соответственно земли, находящиеся в публичной собственности административно-территориальных единиц, также могут быть предоставлены в пользование юридическим лицам (а именно, государственным и муниципальным предприятиям, учреждениям и организациям) для осуществления на них своей деятельности (а конкретно - для строительства промышленных, жилищно-коммунальных объектов, железных и автомобильных дорог, линий электропередачи, магистральных трубопроводов, а также для иных несельскохозяйственных или нелесохозяйственных нужд), исключительно в силу властных предписаний государственных органов управления (ст. 15 ЗК РМ).

Соотношение с другими отраслями права.

Очень тесно гражданское право связано с *гражданским процессом*, основу которого составляют отношения, возникающие между участниками рассмотрения споров, вытекающих из гражданско-правовых отношений в судебных инстанциях общей юрисдикции, арбитражных и третейских судах.

Кроме вышеназванных отраслей гражданское право связано с *жилищным правом*⁴³, а также с *отношениями по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, с отношениями, связанными с осуществлением и защитой прав и основных свобод человека и других нематериальных благ*, которые, помимо специальных законов регулируются и Гражданским кодексом. Гражданское законодательство к таким отношениям применяется в силу прямого указания ст. 2 ГК РМ, если об этом прямо не сказано в законе.

Гражданское право тесно связано с предпринимательским правом.

Как известно предпринимательское право эта комплексная отрасль, для которой характерно соединение разнородных институтов профилирующих и специальных отраслей. Она содержит в себе институты как административного права, так и гражданского. Она находится на стыке публичного и частного групп права.

В части (4) статьи 2 и статье 3 Гражданского кодекса РМ в числе субъектов гражданских правоотношений названы и профессионалы, предприниматели,

⁴³ Смотри: Сосна, Б.; Стефу, Л.; Фрунзе, Ю. Ответственность за правонарушение в сфере жилищного законодательства и применение нормы гражданского права. În: Materialele Conferinței științifico-practice internaționale «Știință, educație, cultură» (2019; Комрат): Сборник статей / науч. ком.: Захария С. К., Раковчена Т. И. – Комрат: КГУ, 2019 (Tipogr. "A & V Poligraf") – 2019. Том 1. – 568 p., стр. 384.

соответственно отношений, относящихся к предмету гражданского права, названы и предпринимательские отношения. Это означает, помимо прочего, что на эти отношения распространяются такие закрепленные Гражданским кодексом основные начала гражданского законодательства, как признание равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления нарушенных прав, их защита компетентными юрисдикционными органами (т.е. их судебная защита) (ч. (1) ст.1 ГК РМ). Тем самым законодатель распространил на предпринимательские отношения действие всех норм гражданского права.

Книги 1-3 Гражданского кодекса РМ построены таким образом, что многие ее нормы и институты рассчитаны именно на предпринимательские отношения. Например, книга 3-я ГК (обязательственное право) содержит нормы об отдельных видах договорных обязательств, большинство из которых применяется при осуществлении предпринимательской деятельности. Следует отметить также и то, что в самом кодексе имеются отсылки к нескольким десяткам прямо названных им законов, которые за редким исключением рассчитаны именно на предпринимательские отношения. Среди них могут быть указаны такие законы, как «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О кооперативах» и др. Такое содержание Гражданского кодекса позволяет сделать вывод о том, что все экономические отношения, лежащие в одной плоскости - плоскости юридического равенства субъектов (горизонтальные отношения), отнесены законодателем к предмету гражданского права.

Соответственно, при наличии такого консолидированного, значительного по своим масштабам гражданского законодательства, отпадает необходимость в принятии другого кодекса – предпринимательского (или даже коммерческого), иначе имело бы место неоправданное дублирование многих правовых норм, и взамен четкости и определенности в правовом регулировании горизонтальных экономических отношений появилась бы неопределенность в решении многих вопросов, связанных с предпринимательством.

С точки зрения кодифицированного законодательства Республика Молдова отказалась от дуалистической системы экономического права (гражданский кодекс плюс коммерческий или предпринимательский кодекс) и осталась верна принципу единства правового регулирования горизонтальных отношений, воплощенному в едином многоинституциональном гражданском кодексе.

Уголовно-правовую группу отраслей составляют уголовное право, уголовный процесс, криминалистика, криминология. Для этой группы отраслей характерен императивный

метод, им свойственны меры принудительного воздействия, карательный характер ответственности, их основная функция – охранительная. Однако уголовное право охраняет и гражданско-правовые отношения (например, отношения собственности); оно, также как и гражданское право, преследует цель предупреждения правонарушений. В свою очередь, гражданскому праву известны императивные нормы, одна из его функций – также охранительная.

Наконец, гражданское право задевается и в отношениях, возникающих в связи с совершением преступления (например, возможности предъявления гражданского иска в уголовном процессе - о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением – смотри ст.219-226 УПК РМ). В то же время гражданско-правовые деликты могут влечь за собой уголовную ответственность, например, при нарушении законности при банкротстве. Как-то умышленная или фиктивная несостоятельность (см: ст. 252-253 УК РМ). Тем самым, уголовный закон стоит на охране многих гражданско-правовых отношений.

Таким образом, все отрасли права в совокупности представляют собой целостный механизм воздействия на общественные отношения. Преследуя общие цели и задачи, нормы одних отраслей права межфункционально взаимодействуют с другими, комплексно воздействуя на общественные отношения.

Глава 2. СИСТЕМА И ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА.

§ 2.1. Система гражданского права Республики Молдова

Гражданское право Республики Молдова - самостоятельная и самодостаточная общность правовых норм, обладающая собственными принципами и закономерностями построения, а также базовыми категориями и терминологией, которые обеспечивают ее целостность и автономность существования. Гражданское право Республики Молдова принадлежит к праву стран континентальной Европы и сегодня наиболее близка Германскому праву (особенно ее составная подотрасль – наследственное право – книга четвертая ГК РМ). Хотя оно сохраняет много схожестей с Французским гражданским правом (особенно подотрасль обязательственного права - книга третья ГК РМ). При этом ключевые позиции молдавского гражданского права как отрасли в системе права, сегодня заметно теоретически упрочены за счет Модельных правил европейского частного права (DCFR - Draft Common Frame of Reference)⁴⁴.

⁴⁴ Расширение экономического сотрудничества в Европе обусловило попытки унифицировать тем или иным способом законы европейских государств, что, в свою очередь, должно содействовать экономической интеграции. Главный способ унификации права в Европейском союзе - это принятие обязательных для государств-членов директив. Тем не менее ими унифицирована только малая толика частного права, прежде всего потребительского, права. Дополнительный метод, используемый при унификации данной сферы, - это составление модельных законов. Назовем наиболее важные из них: Принципы европейского договорного права (PECL), Принципы международных коммерческих договоров (PICC) и самый новый и обширный типовой закон - Модельные правила европейского частного права (DCFR - Модельные правила), которые переведены на русский язык и опубликованы в 2013 г.

Draft Common Frame of Reference (DCFR) – «Модельные правила европейского частного права» - это набор модельных правил, разработанный европейскими доктринариями. Вышел в свет в 2009 году. Этот набор модельных правил для улучшения существующего и будущего регулирования в отношении функционирования Европейского внутреннего рынка. Это не официальный документ, а сборник сравнительных исследований и имеет статус научной работы. Но, по своей структуре имеет формат модельного Кодекса ЕС. Он синтезировал в себя самые лучшие положения касательного частного права из существующих кодексов и законов стран ЕС, как системы континентального права, так и общего права (Англии). По сути же, эта работа имеет целью гармонизации вещного и обязательственного права в ЕС – это процесс, направленный на сближение права государств-членов ЕС, на устранение или уменьшение различий в регулировании вещного права и, потенциально, основа для создания Гражданского кодекса ЕС в части регулирования вещных прав и частного права вообще. **Но необходимо** отметить, что официального понятия гармонизации частного права в ЕС на данный момент пока не существует. Все страны ЕС и государства члены Совета Европы (как Молдова, например) руководствуются этими модельными правилами, для сближения своего частного-гражданского права с европейским. DCFR - Модельные правила состоят из десяти книг и содержат как принципы, так и модельные нормы. Три первые книги представляют собой *общую часть*, которая, в свою очередь, является переработанным вариантом Принципов европейского договорного права. Главные вопросы, урегулированные в общей части, таковы: заключение договора и иные основания возникновения обязательств, представительство, основания недействительности сделки, толкование, общие права и обязанности сторон, исполнение обязанностей и правоохранительные меры в случае их нарушения, множественность и смена лиц, давность и т.п. В *специальную часть* входят книги с четвертой по десятую. Самая объемная из них - четвертая, устанавливающая модельные нормы для отдельных видов договоров: купли-продажи, найма (аренды), оказания услуг, поручения, займа, дарения и др. Книги с пятой по седьмую посвящены внедоговорным обязательствам: действию в чужом интересе без поручения, внедоговорной ответственности за вред, причиненный другому лицу, и неосновательному обогащению. Основным содержанием Модельных правил являются общая (книги 1 - 3) и специальная (книги 4 - 7) части. Как видим, это прежде всего обязательственно-правовой кодекс. Последние три Книги, с восьмой по десятую посвящены различным аспектам вещного права. Они - дополнительные и включают в себя такие вопросы, как

Система права - это строение национального права, его внутренняя структура, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, подотраслей и отраслей права.

Система гражданского права - совокупность элементов гражданского права, которые взаимодействуют между собой определенным образом. А более конкретно, система гражданского права как отрасли права - это внутреннее строение данной отрасли права, единство входящих в нее взаимосвязанных подотраслей и институтов.

Если система права складывается из отраслей, то сами отрасли состоят из подотраслей, институтов, субинститутов, статей и, собственно, норм права⁴⁵.

В общей форме и с точки зрения техники изложения и систематизации правовых норм система дисциплины молдавского гражданского права содержит Общую часть, включающую нормы общего характера, и Особенную часть, содержащую нормы об отдельных институтах гражданского права. Таким образом, гражданское право делится на общую и особенную части.

В состав *Общей части* дисциплины входят общие положения о гражданском праве (ст. 1 - 452 ГК РМ), регулирующие все отношения гражданского права, а именно следующие нормы и институты:

- 1) о принципах гражданского права,
- 2) о предмете гражданского права,
- 3) об объектах гражданских прав (гражданского оборота),
- 4) об основаниях возникновения гражданских прав и обязанностей (гражданских правоотношений),
- 5) об осуществлении прав и исполнении обязанностей,
- 6) о защите гражданских прав и ее способах,
- 7) о лицах (субъектах) гражданского права,
- 8) о сделках,
- 9) о представительстве и доверенности,
- 10) о сроках (общие, исковые и пресекательные),
- 11) об оглашении прав, сделок и юридических фактов,
- 12) некоторые другие правила общего порядка, применимые ко всем гражданским правоотношениям.

«приобретение и утрата права собственности на движимые вещи» (книга 8), «реальные обеспечения, обременяющие движимое имущество» (книга 9) и «трасты» (книга 10).

⁴⁵ Frunză Iu. et al. Teoria generală a statului și dreptului, Chișinău, 2013.

Общая часть имеет важное системообразующее, теоретико-познавательное и вместе с тем практическое, правоприменительное значение, ибо составляющие ее правила так или иначе учитываются при применении всех других гражданско-правовых норм.

Исходя из норм общего характера выраженные в Гражданском кодексе РМ, *общей части* гражданского права РМ соответствует вся книга 1-я (ст.1-452), первый раздел книги 2-й «Имущество» (ст. 453-481) и разделы I «Об обязательствах в общем» (ст.774-991) и II «О договорах в общем» (ст.992-1007) книги 3-й ГК РМ.

С этой точки зрения можно сказать, что все остальные нормы ГК РМ составляют *Особенную часть* гражданского права. Особенная часть содержит нормы, регулирующие отдельные виды отношений.

Особенная часть делится на *подотрасли* – наиболее крупные группировки норм, регулирующих однородные группы отношений и имеющих свои общие положения. Подотрасль (суперинститут) гражданского права представляет собой совокупность нескольких однородных и предметно взаимосвязанных гражданско-правовых институтов; - это комплекс правовых норм, регулирующих однородные группы отношений и имеющих свои общие положения.

В гражданском праве разных стран можно выделить следующие подотрасли (разделы):

- Вещное право
- Обязательственное право
- Наследственное право
- Международное частное право
- Личные неимущественные права
- Право интеллектуальной собственности

В молдавском гражданском праве в настоящее время прямо можно выделить четыре таких подотраслей:

1) – **вещное право** (книга 2 ГК РМ = 320 статей), оформляющее принадлежность вещей (имущества) участникам имущественных отношений в качестве необходимой предпосылки и результата имущественного оборота;

2) – **обязательственное право** (книга 3 ГК РМ), оформляющее собственно имущественный оборот. Обязательственное право в свою очередь разделяется на институты договорного и деликтного права, имея при этом единую для них собственную Общую часть (смотри пример ниже);

Подотрасль обязательственного права по значимости и объему гражданско-правовых норм (с 774 по 2161 = 1387 статей) занимает центральное место. Ее образуют вся книга 3-я ГК - общие нормы и нормы об отдельных видах обязательств.

3) – **наследственное право** (книга 4 ГК РМ = 313 статей), регулирующее переход имущества в случае смерти граждан к другим лицам. В основном, эта подотрасль гражданского права изучается отдельно как учебная дисциплина.

4)– **международное частное право** (книга 5 ГК РМ = 95 статей), регулирующее права, подлежащие применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных лиц или осложненных иным иностранным элементом. Эта подотрасль гражданского права также изучается отдельно как учебная дисциплина.

Как видим, этим подотраслям соответствуют книги 2-5 ГК РМ. Кроме этого, отдельными подотраслями гражданского права РМ являются:

5) – **право интеллектуальной собственности и,**

6) - **личные неимущественные права** (или уважение к человеку и его неотъемлемым правам).

Эти последние подотрасли регулируют соответствующие права и, в большинстве своем основываются на отдельных специальных законах. Их перечень смотри ниже. Хотя их общие начала заложены в гражданском кодексе. Например, подотрасль личные неимущественные права имеет свое начало в ст. 43-49 ГК РМ (уважение к человеку и его неотъемлемым правам), а далее подробно регламентировано специальными законами. К примеру, законом о свободе выражения мнения № 64/2010, который регулирует правоотношения, связанные с гарантированием осуществления права на свободу выражения мнения, а также баланс между обеспечением права на свободу выражения мнения и защитой чести, достоинства, деловой репутации лица, его частной и семейной жизни; законом № 148 от 09-06-2023 о доступе к общественно значимой информации⁴⁶ который регулирует правоотношения, связанные с порядком реализации и защиты права на доступ к общественно значимой информации, и другие.

А подотрасль прав интеллектуальной собственности регулирует правоотношения, связанные с совокупностью личных субъективных гражданских прав, возникающих в связи с созданием и использованием охраняемых результатов интеллектуальной творческой деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации (интеллектуальной собственности). Здесь отметим, что результаты интеллектуальной творческой деятельности занимают особое место среди объектов гражданского права и традиционно

⁴⁶ Опубликовано: 08.07.2023 в Monitorul Oficial № 234 статья № 410

подразделяются на две основные сферы прав: - *промышленную собственность* и - *авторское право*.

Авторское и смежное право охраняет неповторимую, оригинальную форму созданного произведения (произведения науки, литературы и искусства, программы для электронных вычислительных машин, базы данных (т.е. информации и сведения), исполнение, т.е. представление произведений посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении, фонограммы, сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач, т.е. вещание организаций эфирного или кабельного вещания). *Патентное право* охраняет содержание полученного результата (изобретения, промышленные образцы, секреты производства (ноу-хау), полезные модели, товарные знаки и знаки обслуживания и др.). В законодательстве не существует специального отдельного закона об интеллектуальной собственности, слишком неоднозначны объекты и поэтому невозможно правовое регулирование их одним общим законом.

Юридическая характеристика всех этих исключительных прав бесспорно свидетельствует об их абсолютном характере - и с этой точки зрения данные права ничем не отличаются от права собственности.

Право интеллектуальной собственности как подотрасль гражданского права, ввиду ее специфики отпочковывалась от дисциплины гражданское право и изучается как самостоятельная дисциплина.

Такое построение по пандектной системе⁴⁷ гражданского права позволяет вынести в Общую часть правовые предписания общего характера и не повторять их в Особенной части, где излагается специфика отдельных гражданско-правовых институтов. Однако в соответствии с общепринятыми правилами толкования правовых норм при применении норм Особенной части необходимо учитывать действие положений Общей части,

⁴⁷ Гражданский кодекс РМ построен по пандектной системе. **Пандектная система** была создана в XVIII-XIX вв. германскими правоведом на базе проведенной ими всеохватывающей («пандектной») систематизации источников римского частного права (прежде всего Юстиниановы Дигесты). Ее основным достижением и характерной особенностью как раз и стало выделение Общей части, а также четкое обособление вещных прав от обязательственных (впервые последовавшие в Саксонском гражданском уложении 1863 г.) и разделение материальных и процессуальных норм. По такой системе построено Германское гражданское уложение 1896 г. Оно стало базой для развития германской системы, с теми или иными модификациями использованной в Швейцарии, Австрии и ряде других государств, а также в Республике Молдова. Исторически в гражданском праве сложились две системы его формулирования, причем их названия отражают терминологию римского права. В первой из них – институционной системе, названной так из-за своего первоначального закрепления в римских институтах, гражданско-правовые нормы распределяются по трем разделам: субъект (personas), объект (res), отношение (actiones). При второй – пандектной системе, сложившейся в Германии под влиянием известного немецкого юриста Карла Фридриха Савиньи, изначально выделялись такие группы права, как: вещное; обязательственное; семейное; наследственное. Им предшествовала общая часть, содержащая общие положения для всех указанных групп. Подобная система имела преимущества по отношению к предыдущей системе, так как усложнение юридических норм в ее рамках происходило постепенно. Пандектная система более оптимальна перед институциональной, поэтому именно она положена в основу гражданского права Молдовы с учетом необходимой коррекции.

например, правила о сделках (их действительности), исковой давности, представительстве. К примеру, многие субъективные права физических и юридических лиц подлежат защите в пределах срока исковой давности. Чтобы не повторять эти сроки в каждом правовом институте, они сосредоточены в Общих положениях ГК РМ, т.е. в книге 1-й.

В свою очередь перечисленные подотрасли делятся на *институты* – законодательно обособленная совокупность правовых норм, обеспечивающих комплексное регулирование определенной относительно самостоятельной группы однородных и взаимосвязанных общественных отношений⁴⁸. Так, в подотрасли вещных прав (книга 2-я) можно выделить институты права собственности, ограниченных вещных прав, вещно-правовых способов их защиты, а в подотрасли обязательственного договорного права (книга 3-я) – институты отдельных договорных обязательств (купли-продажи, имущественного найма, аренды, подряда, оказания услуг и т.д.).

Институты разделяются на более мелкие совокупности норм – *субинституты*. *Например*, институты договорных обязательств разделяются на субинституты, охватывающие правила об отдельных их разновидностях (институт договора купли-продажи – на субинституты преимущественное право покупки; купля с условием пробы или осмотра; продажа спорных прав; купля-продажа вещей для потребления (т.е. розничной купли-продажи), купля-продажа строящегося недвижимого имущества (см.: ст. 1170-1176 ГК РМ) и т.д.)).

Гражданский кодекс РМ - основополагающий акт в системе гражданского законодательства РМ, ее «экономическая конституция». ГК РМ представляет собой единый акт, охватывающий как общегражданскую сферу имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений, так и аналогичные отношения, возникающие в сфере предпринимательской деятельности (см. ч. (4) ст. 2 и ст.3 ГК РМ из которых явствует, что «Субъектами гражданских правоотношений являются физические и юридические лица, как обладающие статусом профессионала, так и не обладающие им. А профессионалом является любое физическое лицо или юридическое лицо публичного или частного права, действующее в рамках гражданских правоотношений в целях, связанных с предпринимательской или профессиональной деятельностью, хотя бы лицо и не преследовало цели извлечения прибыли от этой деятельности»). Иначе говоря, в отличие от известного опыта других государств (в частности, Германии, Румынии, Испании, Франции), правовое регулирование предпринимательской деятельности в РМ обеспечивает Гражданский кодекс, который исключает существование другого кодифицированного акта

⁴⁸ Frunză, Iu., et al. Teoria generală a statului și dreptului, Chișinău, 2013, p. 58

в виде Коммерческого или Торгового кодекса, или акта с иным наименованием. Таким образом, известный вопрос о дуализме частного права в РМ решен отрицательно.

По своему статусу и месту в иерархии нормативно-правовых актов Гражданский кодекс РМ относится к органическим законам РМ. *De jure* ГК РМ не принадлежит к числу конституционных законов, которые принимаются только по вопросам, предусмотренным Конституцией РМ (а принятие ГК РМ не входит в их число), к тому же требуют особой процедуры голосования. Однако *de facto* таковым является, принимая во внимание, что ему должны соответствовать иные органические и ординарные законы, а также все акты, содержащие нормы гражданского права (см. ч. (1) ст. 4 ГК и ниже, параграф 2.2.2.), а значит его специфическое положение «первого среди равных» (*primus inter pares*). Основные принципы построения ГК РМ сводятся к следующему.

Во-первых, ГК РМ аккумулирует все наиболее принципиальные нормы общего характера, необходимые для регулирования отношений, образующих его предмет, кроме того, содержит правила, обращенные к отдельным ключевым видам общественных отношений. Гражданско-правовые нормы, не вошедшие в ГК РМ, включаются в другие нормативно-правовые акты, развивающие и детализирующие его положения.

Во-вторых, структура ГК подчинена пандектным началам, в соответствии с чем кодификация связана с дифференциацией норм права на общие и специальные: первые применимы ко всем или многим, вторые - к конкретным общественным отношениям. ГК РМ - сложноструктурированный многоярусный нормативно-правовой акт, в котором пандектные начала предопределили не только его общую структуру как акта, но и особенности внутреннего устройства, поэтому деление нормативного материала по признаку «общее-специальное» можно наблюдать на самых разных уровнях ГК РМ, то есть в самих его 5-ти книгах и даже разделах и главах книг.

Так, *например*, выделение общей и особенной частей имеет место на уровне одной и той же книги, то есть внутри книг ГК. Смотри, *например*, разделы I «Имущество», II «Владение», III «Собственность» и IV «Другие вещные права» в книге 2-й «Вещные (имущественные) права», где раздел I служит общей частью к остальным разделам этой книги, которые, в свою очередь, выступают специальной частью этой книги. Также, смотри разделы I «Об обязательствах в общем», II «О договорах в общем» III «Отдельные виды обязательств» и IV «Траст» в книге 3-й «Обязательства», где раздел I служит общей частью к остальным разделам этой книги.

Также, выделение общей и особенной частей ГК имеет место на уровне нескольких разделов одной и той же книги. Смотри, *например*, раздел II «О договорах в общем» книги 3-й, который служит общей частью к разделу III, а именно к главам, рассматривающим

отдельные гражданско-правовые договора (от купли-продажи до простого товарищества и договора траста).

Выделение общей и особенной частей ГК имеет место и внутри разделов. Смотри, например, Раздел IV «Траст» книги 3-й, где Глава I «Общие положения» является общей частью для остальных глав этого раздела.

В свою очередь, выделение общей и особенной частей ГК имеет место даже на уровне одной главы кодекса, то есть внутри глав. Смотри, например, главу I «Физическое лицо» и главу II «Юридическое лицо», раздела II, книги 1-й ГК; главу I «Купля-продажа», раздела III, книги 3-й, где часть 1 «Общие положения о купле-продаже» выступает общей частью к остальным частям этой главы (института договора купли-продажи). А их в этой главе - 11 частей. Или, часть 1 «Общие положения о подряде и оказании услуг» выступает общей частью к остальным частям этой главы регулирующая сразу два договора – «договор подряда и договор оказания услуг». Или же, часть 1 «Общие положения», Главы XXXIII «Деликтная ответственность» которая выступает общей частью к остальным двум частям этой главы.

Все построение ГК РМ, таким образом, подчинено методике «восхождения от общего к специальному», в связи с чем общие правила дополняют специальные, последние, в свою очередь, имеют приоритет в применении перед первыми (*lex specialis derogat lex generalis*). В результате применяемые в ходе правового регулирования нормы часто связываются друг с другом и образуют длинные «цепочки», обеспечивая тем самым экономию нормативного материала и удобство в процессе правоприменения.

Так, последовательность применения норм для регулирования отношений связанных с обязательствами из книги 3-й ГК будет следующей: Раздел IV «Траст» Раздел III «Отдельные виды обязательств» Раздел II «О договорах в общем» Раздел I «Об обязательствах в общем», и дальше Раздел III «Сделки и представительство» из книги 1-й и, в конечном итоге Раздел I «Основные положения» из той же книги 1-й. А последовательность применения норм для регулирования, например, отношений по договору купли-продажи будет следующей: Часть 11 по Часть 2 и дальше к Части 1 Общие положения о купле-продаже. Книга 2 (собственность) Книга 1 (сделки) Книга 1 (Раздел I основные положения) ГК.

Как видим, Гражданский кодекс РМ, в силу разнообразности отношений, по своей структуре не делится строго на Общую и Специальную части как, например, Уголовный кодекс. Тем не менее, как указали выше, книгу первую ГК (ст.ст.1- 452) можно считать, как Общую часть ГК. В особенности Раздел I основные положения, книги первой (ст. 1 по 22). И это потому, что все нормы книги первой лежат в основе остальных норм из книг 2 по 5-й.

Однако следует иметь в виду, что гражданское право Молдовы, это не только Гражданский кодекс РМ, а и множество других законов и других нормативных актов (ст.4 ГК). Смотри ниже § 2.2. Это имеет место благодаря процессу внутриотраслевой дифференциации (в т. ч. разделения или выделения) структурных подразделений цивилистики.

В силу этого, гражданское право включает в свою систему и отдельные от ГК институты, объединённые в отдельные подотрасли, которые в силу их специфики отпочковывались от дисциплины гражданского права и изучаются как отдельные дисциплины. *Например*, институт авторского права регламентируется подробно Законом об авторском праве и смежных правах от № 230 от 28.07.2022 г.; *институт исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации* (т.е. права, оформляющие принадлежность и режим использования нематериальных объектов – произведений науки, литературы и искусства, изобретений и полезных моделей, промышленных образцов, фирменных наименований, товарных знаков, коммерческих тайн и т.п.); *промышленной собственности*, регламентируется Законами о товарных знаках и наименованиях мест происхождения товаров от 22 сентября 1995 г.; об охране товарных знаков от 29.02.2008 г; об охране промышленных рисунков и моделей от 12.07.2007 г.; об охране сортов растений от 29.02.2008 и другими. *Институт защиты нематериальных (личных неимущественных) благ* (честь, достоинства и деловой репутации граждан и юридических лиц, жизни, здоровья и личной неприкосновенности граждан, их частной жизни и т.п. – ст.43-49 ГК РМ) регламентируется, в частности и особенно Законами 1) о свободе выражения мнения от 23.04.2010 г.; 2) о порядке возмещения ущерба, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и судебных инстанций от 25.02.1998 г.; 3) о порядке перерасчета сумм возмещения ущерба, причиненного работникам увечьем либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей от 11.02.1999 г.; 4) об охране здоровья и безопасности труда от 10.07.2008 г., и другими. Но, при всем этом, базовые начала этих регламентаций находятся в гражданском кодексе. *Например*, базовый институт с нормами, регулирующими возмещение морального вреда находится в подотрасли обязательственного права (книга 3, ст. 2036-2037 ГК РМ). Это значит, *например*, если в случае нарушения права на защиту чести, достоинства, деловой репутации лица, его частной и семейной жизни, оно, применяя непосредственно закон о свободе выражения мнения от 23.04.2010 года против нарушителя этих прав, то в вопросе о взыскании с виновного морального ущерба за данные нарушения будут применяться именно ст. 2036-2037 ГК РМ.

Заключение к параграфу 2.1.

Таким образом, в заключение вопроса отметим, что система современного гражданского права - это структура, элементами которой являются гражданско-правовые нормы и институты, размещенные в определенной последовательности. А по-иному, *систему гражданского права образуют гражданско-правовые нормы и их блоки, в том числе гражданско-правовые институты и подотрасли*, внешним выражением которых могут служить структурные элементы важнейшего акта гражданского законодательства – Гражданский кодекс Республики Молдова, состоящего из гражданско-правовых предписаний, объединяемых в статьи и подборки статей: книги 1-5; разделы; подразделы; главы и части глав, а также подчасти и параграфы.

В общем своём, система гражданского права состоит из:

- *Общей части (общие положения, имеющие фундаментальное значение).*
- *Особенной части (включает подотрасли и институты, регулирующие конкретные виды обязательств, возникающие из договоров, односторонних сделок и других оснований, наследственные правоотношения, а также право интеллектуальной собственности).*

Потому, исходя из структуры ГК РМ и существующей практики преподавания гражданского права на юридических факультетах высших учебных заведений Молдовы изучаются на разных курсах – первом, втором и третьем (хотя, на сей счёт известны и иные взгляды, в т. ч. изложенные в учебниках).

§ 2.2. Источники гражданского права и гражданское законодательство: понятие, состав

2.2.1. Понятие источников гражданского права.

Термин «источник права» многозначен. В большинстве случаев речь идет о форме выражения правовых норм, имеющей общеобязательный характер.⁴⁹ Установление или признание государством того или иного источника (формы) права имеет важное юридическое, в том числе правоприменительное значение.

Таким образом, когда речь идет о нормативных правовых актах, обычаях делового оборота и прецедентах, одни ученые называют их *источниками права*, а другие – *формами права*. При этом различаются внутренняя и внешняя формы права. *Внутренней формой права* называется система права, т. е. распределение правовых норм по отраслям и институтам соответственно характеру регулируемых ими отношений. *Внешней формой права* называются способы установления правовых норм. Процесс регулирования

⁴⁹ Frunză Iu., et al. Teoria generală a statului și dreptului, Chișinău, 2013, p.36.

общественных отношений, составляющих предмет гражданского права, обеспечивается различными источниками права.

Источники гражданского права представляют собой систему его внешних форм, в которых содержатся гражданско-правовые нормы.

В частности, согласно нормам ст. 4, 5 и 8 ГК РМ источниками гражданского права являются:

1) *гражданское законодательство*, состоящее главным образом из Гражданского кодекса Республики Молдова и принятых в соответствии с ним иных законов, которые регулируют гражданско-правовые отношения на территории Республики Молдова, и которые должны соответствовать Конституции Республики Молдова, а также иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, – ордонансы Правительства и подзаконные нормативные акты принятые центральными органами управления (постановления Правительства РМ, нормативные акты министерств и иных органов исполнительной власти) - (ст. 4 ГК). Гражданский кодекс РМ является главным законом в области гражданского права и гражданского законодательства. Это означает, что все его положения имеют приоритет перед другими нормативными актами гражданского характера.

2) *нормы (принципы) международного права и международные договоры* Республики Молдова (ст. 8 ГК);

3) *обычаи* (именуемые еще и обычаи делового оборота) (ст. 5 ГК).

Естественно, в первую очередь к числу основных источников гражданского права относится 1) *законодательство* – законы и иные нормативные правовые акты РМ, 2) *международные договоры*, одной из сторон которого является Республика Молдова. Во второй очереди, к числу источников гражданского права относится также и 3) *обычаи*.

Не являются источниками гражданского права постановления, решения и разъяснения-руководства Высшей судебной палаты РМ, так как в соответствии со ст.2 Закона о Высшей судебной палате № 64 от 30.03. 2023 года⁵⁰ эта высшая судебная инстанция вправе лишь давать разъяснения по вопросам судебной практики. То есть ее роль заключается в обеспечении единообразного толкования и применения законодательства в судебной системе (судебными инстанциями).

2.2.2. Гражданское законодательство.

Гражданское законодательство представляет собой *совокупность нормативных актов различной юридической силы*. При этом охватываемые им нормативные акты во многих

⁵⁰ Опубликован: 06.04.2023 в Monitorul Oficial № 117-118 статья № 190.

случаях имеют комплексную, межотраслевую природу, поскольку зачастую содержат не только гражданско-правовые нормы. Даже в Гражданском кодексе РМ имеются нормы публично-правового характера, *например*, устанавливающие состав гражданского законодательства (ст. 4).

Содержащиеся в актах гражданского законодательства гражданско-правовые установления (нормы) распределяются на публично-правовые и частноправовые, но преобладают нормы диспозитивного характера, что является принципиальной особенностью гражданского права. Такие нормы характерны для регулирования, прежде всего, договорных отношений, т.е. имущественного оборота. Диспозитивная норма обычно содержит определенное правило поведения, снабженное оговоркой «если иное не установлено договором», которая и позволяет сторонам урегулировать свои отношения иначе, нежели это по общему правилу предусматривает закон.

Входящие в гражданское законодательство нормативные акты составляют ныне весьма значительный по объему законодательный массив. Именно поэтому для гражданского законодательства первостепенное значение имеет решение проблемы его упорядочения и систематизации.

Гражданско-правовые нормативные акты, традиционно охватываемые понятием гражданского законодательства, составляют определенную систему, построенную по иерархическому принципу.

1. Возглавляет эту систему действующего законодательства *Конституция Республики Молдова*, нормы которой имеют высшую юридическую силу в отношении норм любых законов и других нормативных актов. Конституция является фундаментом гражданского законодательства.

2. Центральным, стержневым актом гражданского законодательства Молдовы является модернизированный *Гражданский кодекс РМ № 1107 от 06.06.2002 года* (в действии с 12 июня 2003 года), состоящий из пяти книг.

3. Наряду с ГК систему гражданского законодательства образуют *специальные законы*, регулирующие отдельные виды отношений, входящих в предмет гражданского права (например, Закон Республики Молдова о страховании № 407-XVI от 21.12.2006; Закон Республики Молдова о защите прав потребителей от 13 марта 2003 г.; Кодекс автомобильного транспорта №. 150 от 17.07.2014 г.; Кодекс железнодорожного транспорта от 17 июля 2003 г., и многие другие).

Следует также учитывать, что нормы гражданского права содержатся и в актах некоторых других отраслей законодательства. К их числу относятся, например, жилищное, земельное, семейное законодательство, которое состоит из комплексных нормативных

актов, содержащих нормы как гражданского, так и административного права (в частности, Закон о жилье № 75 от 30.04.2015 г.; Земельный кодекс от 25 декабря 1991 г.; Семейный кодекс от 26 октября 2000 г.).

4. В систему гражданского законодательства Молдовы также входят *местные законы* территориально-автономного образования с особым статусом Гагаузия (Гагауз-Ери) *в области жилищно-коммунального хозяйства и экономики*. Указанные акты могут, следовательно, применяться только на территории Гагаузии и не должны противоречить нормам Конституции РМ (смотри ст.11 Конституции РМ и ст. 12 Закона об особом правовом статусе Гагаузии (Гагауз-Ери) № 344 от 23.12.1994 года).

5. Входят в систему гражданского законодательства (понимаемую в широком смысле) и *подзаконные нормативные акты*. Прежде всего, нормативные постановления Правительства РМ, правовые акты министерств и иных государственных ведомств. Среди них наиболее распространены в последнее время нормативные акты Правительства РМ, имеющие гражданско-правовое значение. Но правительственные постановления могут и должны приниматься лишь «на основе закона и не противоречат ему», т.е. на основании и во исполнение актов более высокой силы (ч.(2) ст. 4 ГК РМ). При несоблюдении этого ограничения они не подлежат применению. Подзаконные нормативные акты в сфере гражданского права формально обладают наименьшей юридической силой. Их принятие обусловлено наличием прямого указания на такую возможность в акте более высокого уровня – законе, однако они регулируют значительную часть разнообразных хозяйственных отношений имущественного характера. Нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, подлежат обязательному официальному опубликованию на основе Закона РМ о нормативных актах № 100 от 22.12.2017 года⁵¹. Такое опубликование важно как для определения момента вступления соответствующего акта в силу, так и для ознакомления с его содержанием всеми участниками правоотношений. Кроме того, официальное опубликование содержит и официальный (общеобязательный, общепринятый) текст такого акта, которым надлежит руководствоваться.

Гражданский кодекс, все специальные и местные законы (соответственно кодексы) и подзаконные нормативные акты должны соответствовать предписаниям Конституции.

2.2.3. Международные акты (договоры), содержащие нормы гражданского права.

6. В систему гражданского законодательства Молдовы входят также *международные договоры*, стороной которого является Республика Молдова.

⁵¹ Опубликован: 12-01-2018 в Monitorul Oficial № 7-17 статья № 34. На: https://www.legis.md/cautare/getResults?doc_id=105607&lang=ru (посещен: 10.05.2023)

Это исходит из положений ст.4 и 8 Конституции РМ, а также ст. 8 ГК РМ, которые гласят что: если международным договором, одной из сторон которого является Республика Молдова, установлены иные положения, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством (внутренним – прим. авт.), применяются положения международного договора⁵².

Таким образом, наряду с национальными (внутренними) законами и иными правовыми актами источниками гражданского права служат *общепризнанные принципы и нормы международного права*, такие, например, как свобода торговли, мореплавания и др., а также *международные договоры* Республики Молдова, являющиеся в соответствии с ст.4 и 8 Конституции РМ, а также ст. 8 ГК РМ составной частью правовой системы Молдовы. Эти принципы и нормы содержатся в Уставе ООН, декларациях и резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН, документах других международных организаций, многосторонних договорах (конвенциях), решениях Международного суда. Под *международными договорами* понимаются соглашения, заключаемые Республикой Молдова с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемые международным правом. Международные договоры могут быть межгосударственными, межправительственными и межведомственными и именоваться договором, соглашением, конвенцией, протоколом, обменом письмами или нотами и т. д. Международные договоры, подписанные (ратифицированные) Республикой Молдова, как правило, публикуются в «Официальном мониторе (Monitorul oficial)», Бюллетене международных договоров. Международные договоры применяются к отношениям, регулируемым гражданским законодательством, непосредственно, кроме случаев, когда для их применения требуется издание внутри-молдавского акта. Если международным договором Республики Молдова установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора (ст. 8 ГК РМ).

2.2.4. Обычай и обычай делового оборота.

В сфере имущественного оборота в силу его разнообразия и сложности значимую роль в качестве источника права имеет *обычай*⁵³. В теории под правовым обычаем понимают фактически сложившееся и признаваемое законом общее правило (норму поведения), не

⁵² Frunză, Iu.; Sosna, A; Stefu, L. et al. Procedura de aplicare la curtea europeană a drepturilor omului. Instrucțiuni pas cu pas. Chișinău, Institutul pentru Democrație. ICJPS. – Chișinău: „Print-Caro” SRL, 2021, - p. 23.

⁵³ О истории применении обычаев в молдавском праве смотри: Боршевский А., Сосна Б. Юридические аспекты применения норм обычного права в Молдове. В: Revista națională de drept Nr. 9, septembrie 2009, стр.43-47; Боршевский А.П., Сосна А. Б. Характеристика использования местных законов и обычаев мировыми судами Бессарабии в гражданском процессе (к.60-х -70-е гг. XIX в.). Украина, Киев. В: Наше право №7, 2014, стр. 5-10.

выраженное в нормативном акте⁵⁴, но подлежащее применению, если иное прямо не установлено законом или соглашением сторон. Статья 5 ГК РМ дает легальное определение обычаю следующим образом: - «Обычай представляет собой норму поведения, которая, не будучи предусмотрена законодательством, является общепринятой и регулярно применяемой (устоявшимся – прим.авт.) в определенной сфере гражданских правоотношений».

В судебной практике под *обычаем*, который в силу ст. 5 ГК РМ может быть применен судебной инстанцией при разрешении спора, вытекающего из любого вида деятельности, в том числе предпринимательской деятельности, следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, т. е. достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое в какой-либо сфере гражданских правоотношений, в том числе в области предпринимательской деятельности правило поведения. *Например*, традиции исполнения тех или иных обязательств и т. п.

По существу, обычай (в литературе именуемый еще - обычай делового оборота⁵⁵) рассматривается в качестве своеобразной диспозитивной нормы права («обычное право»). Поэтому в условиях Республики Молдова не следует смешивать просто «Обычай» с «Обычаем делового оборота». Гражданский кодекс РМ (ст. 5) узаконил применение на практике обычаев. Но обычаи, в том числе обычаи делового оборота, применяются, только если они не противоречат закону, основам правопорядка и нравственности, а также сделке (ч. (2) ст. 5 ГК РМ).

Следует подчеркнуть, что в связи с формированием свободного рынка товаров, работ и услуг роль обычая делового оборота как источника регулирования предпринимательской деятельности возросла. Обычай может быть зафиксирован в соответствующем документе.

Правовое значение обычаев или обычаев делового оборота состоит в том, что они по очередности применения находятся после нормативных актов и договора. В этой связи ч. (2) ст. 5 ГК РМ не зря предусматривает, что обычаи противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства (закону и подзаконному акту), основам правопорядка и нравственности, а также сделке (договору), не применяются.

⁵⁴ Обычай может быть применен независимо от того, зафиксирован ли он в каком-либо документе (опубликован в печати, изложен во вступившем в законную силу решении суда по конкретному делу, содержащему сходные обстоятельства и т. п.).

⁵⁵ Обычай делового оборота различается от просто обычая тем, что он применяется лишь в области предпринимательской-коммерческой деятельности. А просто обычай применяется во всех областях гражданских правоотношений. Обычаи делового оборота рассчитаны исключительно на предпринимательские отношения.

Обычай следует отличать от обыкновений и практики взаимоотношений сторон в договорных обязательствах («заведенного порядка»). Обыкновения – это также общепризнанные обычаи. Они могут быть даже систематизированными и опубликованными. Например, Правила толкования международных торговых терминов «Инкотермс» и Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов. Однако подобного рода правила становятся обязательными для контрагентов только в случае прямой ссылки на них в договоре. Сходным образом и практика взаимоотношений сторон служит лишь подразумеваемым сторонами условием конкретного договора. Возможность использования в предпринимательской деятельности как обычаев делового оборота, так и обыкновений и практики взаимоотношений сторон допускается, наряду со ст. 5, 6 ГК РФ, также ст. 9 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.

Обычаи делового оборота широко применяются во внешнеторговом обороте.

Это объясняется в значительной мере тем, что прямые отсылки к ним содержатся в актах, регулирующих порядок разрешения внешнеторговых споров, а также в некоторых международных актах. Так, ст. 9 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров предусматривает, что стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и установленной практикой отношений. Не ограничиваясь этим, Конвенция устанавливает: «При отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к договору или его заключению обычая, о котором они знали или должны были знать и который в международной торговле широко известен и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли». Нетрудно заметить различие этой международной нормы и ст. 5 ГК РФ. Имеется в виду как понимание самой сути обычая, так и возможность его применения при отсутствии прямой отсылки к нему в договоре. Основное различие состоит в том, что обычаем делового оборота руководствуются независимо от того, применялся ли он сторонами в их практике и был ли вообще известен сторонам. Указанное обстоятельство позволяет отметить близость обычаев делового оборота к диспозитивным нормам, с той, однако, разницей, что диспозитивные нормы всё-же пользуются приоритетом. Также, примерами подобных обычаев могут служить нередко применяемые в морских портах нормы времени на погрузку и разгрузку судов, учитывающие тонкости, связанные с тоннажем, типом груза и судна, погодными и т.п. условиями морских перевозок.

ГК РФ отводит к применению обычаев не мало норм. Например, ч. (2) пкт. с) ст. 994 (Названный и не названный в законе договор), ст. 1101 (Факторы, влияющие на толкование договора), ч. (3) ст. 1031 (Отзыв оферты) и другие.

2.2.5. Роль судебной практики в гражданских правоотношениях.

Ранее было сказано, что *судебная (в том числе и арбитражная) практика (обобщенная-унифицированная судебная практика) не является источником гражданского права*⁵⁶. Однако роль принимаемых актов Высшей судебной палаты РМ (ВСП РМ), как-то:

- а) руководства по применению процессуального законодательства,
- б) консультативные заключения о применении законодательства и,
- с) решения по представлениям в интересах закона

в регулировании гражданских правоотношений достаточно велика, так как они представляют собой юридически значимые документы, соответствующие принципам права и действующему законодательству. Тем не менее, указанные издаваемые Высшей судебной палаты акты носят только рекомендательный характер, но не обязательный⁵⁷.

Таким образом отметим, что сегодня, *унифицированная судебная практика* ВСП РМ (т.е. прецеденты) хоть и носит только исключительно рекомендательный характер *играет существенную роль в регулировании гражданского оборота*. Более того, исходя из своей существенной роли можно смело утверждать, что как *судебные решения, носящие принципиальный характер*, так *унифицированная судебная практика ВСМ РМ* по дополнению пробелов в гражданском праве, то есть та, которая носит принципиальный характер может выступать и, на практике даже выступает в качестве источника гражданского права. Но, сразу оговоримся, что ввиду их ненормативного регулирования они носят второстепенный (секундарный) характер источника права⁵⁸.

Кстати, сегодня, в Республике Молдова определенные юристы говорят, «У нас не прецедентное право, зачем ссылаться на судебную практику!». К сожалению, порой пренебрежение к судебной практике высказывают даже и некоторые преподаватели правовых дисциплин. Это ошибочная позиция, ибо они просто пытаются прятать свою лень за белые одежды псевдо-теоретической юриспруденции. Почему псевдо, потому что, во-первых, все передовые юридические статьи по прикладным дисциплинам включают подробный обзор судебной практики по вопросу, откройте, например, любой правовой журнал. Во-вторых, в современное время юристы-практики также повсеместно используют в работе судебные акты по другим делам, это показатель хорошей работы, и вот почему:

⁵⁶ В современной юридической литературе *судебная практика* именуется еще – *судебное право (dreptului judiciar)*. Смотри, к примеру: Marian, Nicolae. Drept civil: teoria generală. Vol. 1.: Teoria dreptului civil. - 2017. - стр. 295. В контексте отметим, что конкретные решения судебных инстанций, в том числе ВСП РМ и коммерческих арбитражей по гражданским делам обязательны только для исполнения лицами, в отношении которых они вынесены.

⁵⁷ Смотри: ч. (4) ст. 2 Закона о Высшей судебной палате № 64 от 30.03. 2023 года.

⁵⁸ Вопрос о признании судебной практики (т.е. прецедентов) в качестве источника гражданского права в нашей стране и в странах с идентичным системой права остается спорным, хотя на практике все признают ее в качестве таковой.

- *в судебных делах*, по сложным делам вы показываете судебной инстанции, что ваша точка зрения основана не только на законах, но и практике правоприменения, это существенно увеличивает шансы на выигрыш. Общеизвестно, что судьи стараются не отходить от принципа единообразия судебной практики, они хотят, чтобы их решения выстояли при обжаловании.

- *на консультациях*, здорово, когда вы работаете юристом, а не предсказателем. Порой веселят такие фразы некоторых юристов в письменных консультациях: «за такое-то нарушение на вас будет наложен штраф от 5 до 15 тыс. лей». Спрашивается, а откуда они знают точно, что клиента оштрафуют? Может никто не пожалуется, и проверяющие органы никогда не узнают о нарушении. Однако, правильно, мы, юристы, можем сделать вместо предсказания прогноз. Так, например, в области общепита необходимо сначала смотреть судебную практику (судебные решения) по тем или иным пунктам о нарушении санитарных правил. И увидим, что есть сотни судебных актов (решений). Но, если смотреть, например, практику по неоформлению паспортов отходов теми же предприятиями общепита заметим, что есть всего два судебных акта (решения) на всю республику. То есть вероятность привлечения к ответственности за нарушение санитарных правил гораздо выше, чем за неоформленный паспорт отходов. Таким образом, ваш клиент из этой объективной информации может сделать вывод, что свой ограниченный бюджет на оформление документации он отправит в первую очередь на медицинские книжки персонала, а не на документ, который практически никто не проверяет. Поэтому, в консультационной работе юристы должны кроме норм закона также ссылаться и на судебную практику. Особенно, в письменных консультациях.

В-третьих, также судебная практика очень выручает, когда сталкиваешься со случаем, в законе не описанном (аналогия закона или даже права – ст. 6 ГК РМ). Например, случай с оформлением земельного участка через судебную инстанцию, за который не взялись несколько юристов, ибо, в законе ответа не было. Другой юрист нашёл решение Апелляционной палаты, в котором рассматривался похожий случай, и там всё по полочкам расписали как нужно действовать, и стало понятно с каким иском выходить. Судебную инстанцию он выиграл, участок клиенту оформил, и, если бы не нашёл практику, возможно обратился бы с другим требованием и проиграл бы суд.

И, последний, четвертый, аргумент о роли судебной практики в гражданских правоотношениях. А знаете ли вы, что в крупных юридических фирмах есть целые отделы по поиску судебной практики, часто студентов-юристов нанимают стажерами с одной лишь функцией – искать практику по определенным делам. Стали бы фирмы тратить на это фонд оплаты труда, если бы искать и ссылаться на судебную практику было бесполезно?

Что касается юриспруденции (судебной практики) Конституционного суда РМ, который своими решениями осуществляет по запросу контроль конституционности законов и постановлений Парламента, указов Президента Республики Молдова, постановлений и ордонансов Правительства (ст.135 Конституции РМ) и, учитывая, что в соответствии ст. 140 Конституции РМ, решения Конституционного суда по контролю конституционности окончательны и обжалованию не подлежат, они выступают в роли источника гражданского права.

Это же относится и к международным договорам, одной из сторон которых является Республика Молдова.

§ 2.3. Действие и применение гражданского законодательства

2.3.1. Действие гражданского законодательства.

Действие гражданского законодательства в пространстве. Акты гражданского законодательства действуют на всей территории Республики Молдова, т. е. на территории подведомственной принявшему их органу. Местные законы территориально-автономного образования с особым статусом Гагаузия (Гагауз-Ери), а также акты других местных органов управления действуют только на ее территории. Тем самым реализуется действие гражданского законодательства в пространстве. Однако из этого правила есть исключения: 1) в силу указания закона территориальные границы действия акта гражданского законодательства или действия его отдельных норм могут быть ограничены; 2) при регулировании правоотношений международного характера законодательство одной страны в определенных случаях и по определенным вопросам может применяться на территории другой страны. Конечно, с учетом принципа взаимности (смотри ст. 2580 ГК РМ).

Из этого, следует понимать, что к частноправовым отношениям, осложненным иностранным элементом⁵⁹ применяются нормы международного частного права, то есть нормы, указанные в Книге пятой Гражданского кодекса Республики Молдова.

⁵⁹Что следует понимать под частноправовые отношения, осложненным иностранным элементом и частным международным правом? - Нормы международного частного права регулируют гражданско-правовые, семейные и трудовые отношения с иностранным (или международным) элементом, а также гражданско-процессуальные отношения, если возникает юридическая связь перечисленных отношений с порядками двух или более государств. Иностраный элемент может присутствовать в трех различных качествах, а именно: 1) в качестве субъекта (гражданин иностранного государства, иностранная организация или иностранное государство, которое только тогда является субъектом международного частного права, когда вступает в частные отношения с физическим или юридическим лицом); 2) в качестве объекта, который находится за границей; 3) в качестве события, юридического факта, произошедшего за границей (причинение вреда, заключение договора, смерть и т.д.). При этом необходимо отметить, что в жизни указанные элементы могут встречаться в различных сочетаниях. Например, гражданин Италии составляет завещание по месту жительства, оставляя свое имущество, находящемуся во Франции гражданину Молдовы. Либо в Испании заключается договор перевозки из Турции в Россию, а в качестве перевозчика выступает юридическое лицо из Молдовы. Все это требует четкого определения, законодательством какого государства необходимо

Действие гражданского законодательства по кругу лиц состоит в том, что его акты распространяются на всех субъектов гражданских правоотношений, находящихся на территории, в пределах которой действует гражданское законодательство. Это все лица, находящиеся на территории Молдовы: граждане, юридические лица, иностранцы, лица без гражданства (апатриды), иностранные юридические лица находящиеся в Республике Молдовы. Исключение составляют лица, пользующиеся дипломатической неприкосновенностью.

Действие гражданского законодательства во времени по общему правилу, закрепленному в ст. 7 ГК РМ, состоит в том, что акты гражданского законодательства *не имеют обратной силы* и применяются только к тем регулируемым гражданским правом отношениям, которые возникнут на день его вступления в силу.

При этом отмечается, что гражданский закон *не изменяет и не отменяет* условий возникновения ранее возникших правоотношений, равно как и условий прекращения ранее прекратившихся правоотношений. Помимо этого, новый закон *не изменяет и не отменяет* имеющиеся *последствия прекратившихся или существующих правоотношений*.

Со дня вступления в силу нового закона предшествующий ему закон утрачивает силу, за исключением случаев, когда новым законом предусмотрено иное.

По договорным правоотношениям, существующим на день вступления в силу нового закона, предшествующий закон продолжает регулировать характер и пределы прав и обязанностей сторон, а также другие последствия договора, за исключением случаев, когда новым законом установлено иное. В этих ситуациях (договорных – прим. авт), положения нового закона применяются в отношении способов осуществления прав или исполнения обязанностей, а также их отчуждения, правопреемства, преобразования либо прекращения. Помимо этого, если новым законом не установлено иное, *условия сделки, совершенной до*

руководствоваться, чтобы соблюсти правомерность правоотношений. Отвечая на вопрос, о каких отношениях, регулируемых нормами международного частного права, идет речь, обычно говорят о двух основных группах. *Первая* - экономические, хозяйственные, научно-технические и культурные отношения в той их части, которая подпадает под действие норм международного частного права. В данном случае задача международного частного права состоит в регулировании деловых связей организаций и фирм различных стран. Особое значение приобретает для Молдовы создание благоприятного климата для иностранных инвестиций, содействие экономической интеграции со странами Евросоюза. *Вторая* - отношения с участием иностранцев, затрагивающие их имущественные и личные неимущественные, семейные, трудовые и другие права частногоправового характера. Речь идет, например, о создании гарантий и обеспечении прав в случаях заключения смешанных браков (а их число сегодня растет с геометрической прогрессией), и особенно защиты интересов усыновленных детей. Таким образом, нормы международного частного права определяют правовое положение иностранных граждан в Республике Молдова и молдавских граждан за рубежом. Для молдавского государства и его органов особую актуальность имеет использование норм и принципов международного частного права для защиты законных прав и интересов молдаван, проживающих за рубежом. Известно, что всесторонняя защита прав и интересов молдавских граждан и соотечественников за рубежом - это одна из основных целей внешней политики нашего государства. Нормы, регулирующие эти отношения, входят в состав международного частного права.

вступления в силу нового закона, противоречащие его императивным нормам, не имеют юридической силы со дня вступления в силу нового закона.

Исключением из этого правила (отсутствие обратной силы гражданского закона) являются прямо предусмотренные законом случаи, когда действие нового закона распространяется на отношения, возникшие до дня введения его в действие (ч. (б) ст. 7 ГК РФ). Так, например, обратную силу имеет действие сроков давности в следующих случаях: 1) приобретательная давность (ст. 529-530 ГК РФ), которая распространяется и на случаи, когда владение имуществом началось до дня вступления в силу ГК и продолжалось в момент введения его в действие; 2) исковая давность (ст. 391-395 ГК РФ), которая применяется к сроку давности, начавшему течь до даты вступления закона в силу и не истекшему до этой даты.

В обоих случаях срок, истекший ранее, принимается во внимание. Начало, приостановление и прекращение течения срока исковой давности определяются для периода, предшествующего вступлению в силу нового закона, старым законом. Но если срок исковой давности, предусмотренный новым законом, короче срока, предусмотренного старым законом, то начиная с даты вступления в силу нового закона начинается течение нового срока давности в соответствии с новым законом. В этом случае срок, истекший ранее, не принимается во внимание. Данные положения применяются и в случае, если новый закон объявляет подлежащим срок исковой давности право, которое, согласно старому закону, не подлежало сроку исковой давности. В этом случае, если срок исковой давности, предусмотренный старым законом, истечет до срока исковой давности, предусмотренного новым законом, давность пройдет по истечении срока, установленного старым законом.

2.3.2. Применение гражданского законодательства и права по аналогии.

Роль аналогии в науке и правовом процессе достаточно велика. И это связано с тем, что в современных отраслях права существуют многочисленные пробелы. Ни одно законодательство мира не может быть совершенным, так как предусмотреть нетрадиционные и незаурядные ситуации, которые возникают в жизни, в принципе невозможно. Безусловно, пробелы в международном, гражданском, уголовном, процессуальном, административном или трудовом законодательстве это глобальная проблема, которую пытаются устранить практикующие юристы. Но, несмотря на все усилия научного сообщества, исправить их, причем максимально объективно, невозможно.

Таким образом, как бы ни развивалось законодательство, в нем неизбежны пробелы. Под словом «пробел» понимается упущение, недостаток. При этом упущение характеризуется как неисполнение должного, недосмотр, ошибка по небрежности, а

недостаток – как несовершенство, изъясн, погрешность или неполное количество чего-либо. Пробелы в праве это состояние, которое подразумевает неурегулированность конкретной ситуации посредством того или иного права, отставание или регресс законодательства. Однако некоторые правоведы выделяют в праве такую категорию, как «преднамеренные» пробелы, существующие, *например*, там, где законодатель сознательно оставлял вопрос открытым с целью предоставить его решение в течение определенного времени или отдавал его решение на усмотрение правоприменительных органов (судебных инстанций). Как известно, пробел существует в двух видах - в виде полного отсутствия какого-либо регулирования возникших правоотношений и в виде неполноты имеющегося регулирования, т. е. образуется там, где имеет место радикальная противоречивость норм одинаковой силы, когда одна из них «уничтожает» другую. *Эти пробелы восполняются путем применения к общественным отношениям аналогии закона и аналогии права.* То есть, аналогия подразделяется на *анalogию закона и аналогию права.*

Общие правила применения аналогии закона и права.

В юридической практике выделяют следующие условия, которые позволяют использовать указанные методы:

- 1) Перед непосредственным использованием аналогии, как инструмента урегулирования общественных отношений, следует выявить и доказать, что возникла юридическая ситуация, которая должна решаться в правовом поле.
- 2) Далее следует тщательно изучить законодательство на факт наличия или отсутствия в нем нормы права, которая может урегулировать ситуацию.
- 3) Если правовая норма отсутствует, то необходимо произвести поиск сходной нормы и в этом случае решить проблему посредством аналогии закона.
- 4) В том случае если это не удалось осуществить, то применяется аналогия права.
- 5) В процессе решения проблемы следует дать мотивированное обоснование применению аналогии закона или права к конкретному практическому случаю.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что правовая аналогия является исключительным методом разрешения сложных юридических вопросов. Но, несмотря на это, данный метод можно применять во многих ситуациях, если на это не накладывается законодательный запрет. Как известно из общей теории права, прием аналогии допустим в гражданском праве (и в частном праве вообще) и совершенно исключен в уголовном и административном праве (и, вообще, в отраслях публичного права). Иначе говоря, применение аналогий в отраслях публичного права (как то, например, в рамках рассмотрения уголовных дел) невозможно. И тому имеется множество причин. Главными

среди них, как правило, являются опасения в нарушении принципов законности подобного решения проблем. В отраслях публичного права могут напрямую применяться нормы международного права. *Например*, при рассмотрении какого-то уголовного дела, кроме норм УК или УПК, по случаю могут применяться напрямую нормы Европейской конвенции по правам человека и другие международные акты. Но это не значит, что это аналогия, а просто дополнительное применение норм международных правовых актов.

Специальные правила применения аналогии гражданского закона и права.

Аналогия закона. Согласно гражданскому кодексу нашей страны (также согласно гражданско-процессуальному кодексу), в случае отсутствия в данном документе какой-либо нормы, необходимой для урегулирования вопроса, возникшего в рамках гражданского судебного производства, судебные инстанции имеют право принять решение, которые в каком-либо ином случае послужило инструментом регулирования похожего случая. Такой механизм принятия решений и носит название аналогии закона.

Аналогия права - разрешение конкретной жизненной ситуации на основе общих принципов права. Так, согласно ч. (1) ст. 6 ГК РМ *аналогия закона* (гражданского – прим. авт.), то есть применение аналогичной статьи-нормы гражданского законодательства (из любого другого гражданского закона) применяется в случае, если:

- а) возникшие общественные отношения по характеру являются гражданско-правовыми (см. ст. 2 ГК РМ);
- б) отсутствует закон (*норма права*), прямо регулирующий (я) эти отношения;
- с) отсутствует *соглашение сторон (договор)*, положения которого позволяют урегулировать эти общественные отношения (или эту конкретную ситуацию);
- д) отсутствует применимый к таким общественным отношениям *обычай*;
- е) *имеется закон (норма права), регулирующий(я) сходные (похожие) общественные отношения*;
- ф) *применение такого закона (нормы права) не противоречит существу спорных правоотношений.*

Аналогия гражданского права, в соответствии с частью (2) ст. 6 ГК РМ, применяется в случае, если:

- а) нет возможности использовать аналогию закона при определении прав и обязанностей сторон (смотри выше);

В данном случае права и обязанности сторон определяются исходя из:

- *общих начал-принципов и смысла гражданского законодательства*, регулирующих сходные отношения (смотри ст.1 ГК РМ и § 1.4., их 10 по количеству);

- из *обще-социального принципа справедливости*, а также требований добросовестности и разумности.

При этом далее в этой статье ГК РМ уточняется, что *не допускается* применение по аналогии норм, *ограничивающих гражданские права или устанавливающих гражданскую ответственность*, а судебная инстанция не вправе отказать в осуществлении правосудия по гражданским делам по причине отсутствия правовой нормы или ее неясности.

Раздел II. ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

Глава 3. ПОНЯТИЕ, ОСОБЕННОСТИ, ВИДЫ И ОСНОВАНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

§ 3.1. Понятие гражданского правоотношения

В процессе осуществления различного рода деятельности физические и юридические лица вступают между собой в различные отношения, многие из которых регулируются нормами права (заключают семейные браки, заключают договоры купли-продажи, займа, имущественного найма, аренды, подряда, перевозки грузов и пассажиров и др.). Такие общественные отношения, урегулированные нормами права, называются *правовыми отношениями* (или *правоотношениями*).

В соответствие с общей теорией права, правоотношения – общественные отношения, являющиеся особым видом социальных связей субъектов, возникающих и существующих на основе правовых норм⁶⁰.

Гражданско-правовые нормы, содержащиеся в различного рода нормативных актах, призваны регулировать общественные отношения, составляющие предмет гражданского права. Поэтому важную роль в раскрытии механизма гражданско-правового регулирования общественных отношений играет понятие гражданского правоотношения. В результате урегулирования нормами гражданского права общественных отношений они приобретают правовую форму и становятся гражданскими правоотношениями. Гражданские правоотношения – один из видов правоотношений. В силу этого им присущи как общие черты и признаки, характерные для всех правоотношений, так и специфические, обусловленные предметом и методом правового регулирования имущественных и личных неимущественных отношений.

Самое простое и доступное понятие гражданского правоотношения то, что *гражданские правоотношения* – это, общественные отношения между равными субъектами, урегулированные нормами гражданского права⁶¹.

Но, в цивилистической литературе приводятся и другие, более расширенные понятия гражданского правоотношения. И все более или менее удачные.

Гражданскими правоотношениями признаются *общественные отношения, возникающие между субъектами гражданского права, которые основываются на воле и*

⁶⁰ Frunză, Iu., et al. Teoria generală a statului și dreptului, Chișinău, 2013, p.78.

⁶¹ Там же: - стр.80.

самостоятельности участников этих отношений, связаны гражданскими правами и обязанностями и возникают на основаниях, предусмотренных законодательством.

Другими словами, гражданское правоотношение – это, само общественное отношение, возникающее между субъектами гражданского права и урегулированное нормой гражданского права, которое основывается на воле и самостоятельности участников этого отношения, связаны гражданскими правами и обязанностями и возникают на основаниях, предусмотренных законодательством.

Это, не что иное, как *гражданские права и обязанности участников (субъектов) правоотношения по отношению к своим благам - имущественного и неимущественного характера.* Поэтому, «гражданское правоотношение» и «гражданские права и обязанности» можно считать синонимами.

Также, учитывая, что гражданское законодательство регулирует разнообразные имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, большинством современных цивилистов разделяется точка зрения, согласно которой – под гражданским правоотношением понимается - *урегулированное нормами гражданского права имущественное или связанное с имущественным личное неимущественное отношение, участники которого являются носителями гражданских прав и обязанностей.*

Иными словами, гражданское правоотношение - *волевое общественное имущественное или личное неимущественное отношение, урегулированное нормами гражданского права, в котором его участники юридически связаны наличием взаимных субъективных прав и обязанностей.*

И это тоже правильно, ибо от других видов общественных отношений, регулируемых нормами права, гражданско-правовые отношения отличает *метод их регулирования, основанный на юридическом равенстве сторон.* Поэтому в большинстве случаев гражданские правоотношения устанавливаются по воле участвующих в них лиц на основе сделки-договора. Исключение составляют случаи внедоговорных обязательств как, например, обязательства из причинения вреда (деликтные) или из неосновательного обогащения. *Например,* виновный водитель в ДТП повредил другой автомобиль или работник, по ошибке бухгалтерии, получил на банковскую карту больше денег, чем его установленная зарплата (вместо 7000 леев, получил 12000) и тем самым он неосновательно обогатился на эту разницу.

Как известно, в предмет гражданского права входят как имущественные, так и личные неимущественные отношения. В результате регулирования гражданским правом имущественных отношений возникают гражданские имущественные правоотношения.

Если же урегулированы гражданско-правовыми нормами личные неимущественные отношения, устанавливаются личные неимущественные правоотношения.

Исходя из вышесказанного, по нашему мнению, самое удачное понятие гражданского правоотношения определила молдавский цивилист О.В. Овчинникова, согласно которой: гражданское правоотношение – это, результат регулирования нормами гражданского права имущественных и личных неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности его участников.⁶²

Таким образом, если суммировать все вышеизложенные шесть понятий и идеи можно сформулировать следующее обобщенное понятие гражданского правоотношения.

Гражданское правоотношение – это правоотношение, урегулированное нормами гражданского права и возникающее между субъектами, имеющие равный юридический статус по поводу имущественных и личных неимущественных отношений (благ) и выражающееся в наличии у этих субъектов взаимных и определенных субъективных прав, и обязанностей.

§ 3.2. Особенности гражданского правоотношения

Гражданское правоотношение имеет ряд особенностей, отличающих его от других правоотношений (как-то уголовные, административные, экологические, налоговые, трудовые и т.д.). К числу специфических черт и признаков гражданских правоотношений относятся следующие:

1). *широкий круг субъектов* – это физические и юридические лица, а также Республика Молдова как государство и ее административно-территориальные единицы (ст.304 ГК РМ);

2). *субъекты (участники) равны между собой, обособлены друг от друга (автономны) как в имущественном, так и в организационном плане, в силу чего они самостоятельны;*

Равенство участников общественных отношений, составляющих предмет гражданско-правового регулирования, заложено в данных отношениях, имманентно (в большей степени) присуще им. Гражданское право всеми средствами и способами, имеющимися в его арсенале, юридически обеспечивает такое равенство. Вследствие этого гражданские правоотношения характеризуются как правоотношения между равноправными субъектами. *Автономность* означает, что участники-субъекты гражданского права обособлены друг от друга, как в имущественном, так и в организационном плане. Каждый со своим хозяйством. А *самостоятельность* участников гражданских правоотношений обуславливают то обстоятельство, что основными

⁶² Овчинникова, О.В. Гражданское право: краткий курс лекций. Кишинэу, изд-во «Valinex» SRL, 2011, стр.17.

юридическими фактами, порождающими, изменяющими и прекращающими гражданские правоотношения, являются акты свободного волеизъявления субъектов – сделки. В случаях, когда гражданское правоотношение устанавливается помимо воли его участников, стороны также находятся в юридически равном положении. *Например*, вследствие совершения деликта, неосновательного обогащения или ведения дел без поручения. Но, следует учитывать, что с *утратой юридического равенства сторон* меняется и природа правоотношения: оно перестает быть гражданским.⁶³ Соответственно, может превратиться в уголовное, административное или другое правоотношение. *Например*, при совершении деликта, т.е. чисто гражданского правонарушения (водитель, управляющим автомобилем, совершил столкновение со впереди находящимся автомобилем), то данное гражданское правоотношение, где оба водителя могут договориться на месте и, виновный может возместить, оплатить, загладить потерпевшему весь причиненный материальный ущерб, может, по обстоятельствам перерасти в административно-контравенциональное или даже уголовное правоотношение. Это когда вследствие этого дорожно-транспортного происшествия (ДТП) есть раненные или от него пострадали и другие автомобили - участники дорожного движения. Если в гражданском правоотношении (это ст.1998, 2013 ГК РФ) есть равенство сторон, то в административно-контравенциональном (это ст. 242 КоАП РФ) или уголовном (это ст. 264 УК РФ) правоотношении такого равенства уже нет, ибо здесь вмешивается государство в лице полицейского или прокурора, которые, по случаю, будут требовать наказания виновного в контравенциональном или уголовном порядке. Кроме этого, акцентируем внимание, что в приведенном примере привлечение виновной стороны к контравенциональной или уголовной ответственности не освобождает ее от гражданской ответственности перед потерпевшей стороной. То есть гражданские правоотношения между ними сохраняются, ибо ущерб всегда надо возмещать.

3). *возможность установления гражданских правоотношений по усмотрению сторон* (как правило это на основании сделки – договора);

4). *возможность возникновения по основаниям, прямо не предусмотренным Законом, но не противоречащим ему* (смотри: ч. (2) ст.6; ч. (1) ст. 9 ГК РФ);

5). *множество объектов* – это вещи, работы, услуги, нематериальные блага и др.;

6). *гарантией реального осуществления субъективных прав и обязанностей являются меры имущественного характера.*

Это значит, что в качестве юридических гарантий реализации гражданских правоотношений в отношении субъектов (лиц) применяются присущие только

⁶³ Михайленко, Е. М. Гражданское право. Общая часть: учебник и практикум для прикладного бакалавриата. - Москва: Издательство Юрайт, 2017, стр.23.

гражданскому праву меры защиты субъективных гражданских прав и меры ответственности за неисполнение обязанностей, обладающих главным образом имущественным характером (*это - взыскание убытков, неустойки, морального вреда*).

7). *при нарушении гражданских прав участники обращаются в судебные инстанции, предъявляя иски, а не в полицию или прокуратуру как при уголовно-правовых отношениях.*

§ 3.3. Классификация и виды гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения многообразны, поскольку, в свою очередь, существуют множество подлежащих гражданско-правовому регулированию имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений. Они могут классифицироваться по разным основаниям.

1. Самое распространенное деление гражданских правоотношений происходит *по объекту (предмету) их воздействия на общественные отношения.*

По данному критерию различают правоотношения имущественного и неимущественного характера:

– *имущественные правоотношения.* К ним относятся правоотношения, имеющие своим объектом материальные-экономические блага (т.е. имущество) и отражающие либо принадлежность имущества определенному лицу (правоотношения собственности, usufructa; пользования; проживания; суперфиция и т.п.), либо переход имущества от одного лица к другому лицу (по договору, в порядке наследования, возмещения вреда и т.п.), а также правоотношения по поводу прав на использование результатов интеллектуальной деятельности (договор на издание книги, договор по использованию ноу-хау) и обязательственные правоотношения (договора и деликты); Другими словами, *имущественные правоотношения - это экономические отношения, урегулированные нормами гражданского права, и приобретшие правовую форму.*

– *личные неимущественные правоотношения, связанные с имущественными.* Эти правоотношения имеют в качестве объекта результаты интеллектуальной деятельности, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, связанные, в частности, с авторством на результаты умственного труда, коммерческими тайнами и другими нематериальными благами.

– *личные неимущественные правоотношения, не связанные с имущественными,* то есть правоотношения неимущественного характера. Эти правоотношения имеют в качестве объекта нематериальные блага, связанные, в частности, названием фирмы, именем гражданина, его личной, семейной тайной,

честью, достоинством, профессиональной репутацией и другими нематериальными благами (смотри: ст. 43 ГК РМ).

Имущественные правоотношения, в свою очередь можно разделить на *вещные и обязательные*. Таким образом:

2. По способу удовлетворения интересов управомоченного лица (или, в зависимости от того, какой «этап жизни» вещи или исключительного права обслуживает), как имущественные правоотношения, так и неимущественные, но связанные с имущественными различают:

– *вещные правоотношения*. Вещные правоотношения (это книга 2-я ГК РМ) характеризуют принадлежность субъекту материальных благ (например, право собственности). В подобном рода правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет полезных свойств вещей путем его непосредственного взаимодействия с вещью. *Вещные правоотношения* - правоотношения, фиксирующие статику имущественного положения субъектов. В них за управомоченным субъектом закрепляется возможность владения и пользования вещью, непосредственного воздействия на нее с правом отражения любых посягательств со стороны третьих лиц (смотри: книгу 2 ГК РМ). Вещные права носят абсолютный характер. Для вещных прав присуще их следование за соответствующим имуществом, которое они обременяют, как бы «сопровождают». К вещным правам, в первую очередь, относится *право собственности* (ст.500 ГК РМ), то есть неограниченное право - *владеть, - пользоваться и распоряжаться* вещью. К вещным правам наряду с правом собственности относятся и ограниченные вещные права⁶⁴ такие как: а) *право узуфрукта* (ст.604 ГК РМ), то есть право *владения и пользования* одним лицом (узуфруктуарием) определенный или определяемый период времени вещью другого лица (номинального собственника), получения ее плодов на тех же условиях, что и собственник, но с обязанностью сохранения существа вещи; б) *право пользования* (ч. (1) ст.635 ГК РМ), то есть право в отношении имущества другого лица, в силу которого пользователь может владеть и пользоваться вещью и получать приносимые ею плоды, необходимые для удовлетворения своих собственных нужд и нужд своей семьи; в) *право проживания* (ч.(2) ст.635 ГК РМ), то есть право лица проживать в жилище другого лица вместе со своим супругом и детьми, хотя бы он и не состоял в браке или не имел детей на момент установления права проживания, а также с родителями или с другими лицами, находящимися на его иждивении; д) *право сервитута* (ст.639 ГК РМ), то есть

⁶⁴ Ограниченные вещные права именуется еще обремененные права права собственности. ими обременяются неограниченное вещное право, а именно право собственности. То есть этими ограниченными вещными правами имеет место своего рода фрагментация права собственности.

обязательство, по которому обременяется недвижимость (недвижимость, обремененная сервитутом) для обеспечения пользования недвижимостью или нужд недвижимости другого собственника (доминирующая недвижимость); е) *право суперфиция* (ст.654 ГК РМ), то есть право постоянного (бессрочного) владения и пользования земельным участком другого лица с целью возведения и эксплуатации здания или сооружения суперфициария над и под поверхностью этого участка либо эксплуатации существующего здания или сооружения суперфициария); ф) обеспечительные вещные права, включая *залог и ипотеку* (ст.667 ГК РМ), то есть право, на основании которого его обладатель (залогодержатель) имеет право получить удовлетворение своих обеспеченных требований из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами обладателя предмета залога (залогодателя); г) *иные права*, которым законом придан такой характер⁶⁵. Например, в России и Румынии есть такие специфические ограниченные вещные права как - *право хозяйственного ведения имуществом (dreptul de folosință cu titlu gratuit)*⁶⁶; - *право оперативного управления имуществом (dreptul de administrare a bunurilor altuia)*⁶⁷ или, только в Румынии есть, - *право концессии (dreptul de concesiune)*.⁶⁸ Но, первые два в Молдове уже неприменимы - (их перечень для РМ смотри: ст. 454 ГК РМ).

– *обязательственные правоотношения*. Обязательственные правоотношения (смотри: книгу 3-я ГК РМ) - это отношения, которые опосредуют передачу имущества, прав на объекты интеллектуальной собственности, выполнение работ или оказание услуг. То есть, это правоотношения, опосредующие динамику имущественных отношений по передаче имущества, выполнению работ, оказанию услуг, созданию и использованию продуктов интеллектуальной деятельности (смотри: книгу 3 ГК РМ). В них интерес уполномоченного лица может быть удовлетворен только за счет определенных действий обязанного лица по предоставлению управомоченному лицу соответствующих материальных благ.

Иными словами, вещные правоотношения реализуются действиями самого управомоченного лица. *Например*, юридический интерес собственника будет удовлетворен, если никто не будет ему препятствовать владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащими ему вещами. Обязательственное же правоотношение реализуется путем совершения определенных действий обязанным лицом. *Например*, интересы продавца будут удовлетворены лишь после передачи ему покупателем

⁶⁵ Baieș, S.; Roșca, N..Drept civil: Drepturile reale principale. Ed. a 3-a. Chișinău, USM, 2016, - pag. 9.

⁶⁶ *dreptul de folosință cu titlu gratuit* - смотри: ст.ст. 874-875 ГК Румынии

⁶⁷ *dreptul de administrare a bunurilor altuia* - смотри: ст.ст. 792-857 ГК Румынии

⁶⁸ *право концессии (dreptul de concesiune)* - смотри: ст.ст. 871-873 ГК Румынии

определенной договором денежной суммы за проданную вещь. При этом разделение правоотношений на вещные и обязательственные также весьма условно. В частности, ст. 493-496 ГК РФ допускают защиту лица, владеющего вещью на основании договора (обязательственное правоотношение), с помощью вещного иска.

3. С позиции наличия либо отсутствия правовой связи правообладателя с третьими лицами (или, по характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного субъектов или же, в зависимости от характера взаимосвязи) гражданские правоотношения делятся:

– на *абсолютные правоотношения*. В такого рода правоотношениях (собственность на вещь, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности) управомоченному лицу противостоит *неопределенный круг третьих (обязанных) лиц*. Другими словами, абсолютные это правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных лиц (*например*, правоотношения между автором и другими лицами, которые не должны нарушать его авторские права).

- *относительные правоотношения*. В них правообладателю (управомоченному лицу) - как-то продавцу, наймодателю, арендодателю, страховщику - противостоит *определенное обязанное лицо* - покупатель, арендатор, страхователь, которые обычно, в зависимости от характера конкретного требования, могут (как кредиторы, так и должники) поочередно меняться местами. Относительные - это правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит определенное обязанное лицо (*например*, кредитор и должник по договору займа денег).

К абсолютным правоотношениям, как правило, относятся вещные правоотношения, к относительным - обязательственные. Но, следует иметь в виду, что деление гражданских правоотношений на абсолютные и относительные в значительной степени носит условный характер, так как во многих гражданских правоотношениях зачастую сочетаются как абсолютные, так и относительные элементы. *Например*, арендное правоотношение (по аренде, то есть временное пользование и владение земельным участком) носит относительный характер. Между тем, право арендатора может быть нарушено и защищается от нарушений со стороны не только арендодателя, но и других окружающих арендатора лиц.

4. Выделяются также *корпоративные* правоотношения, возникающие на основе участия (членства) субъектов в организационно-правовых образованиях – корпорациях (обществах и т.п.), обладающих признаками юридических лиц – АО, ООО, Союз адвокатов РФ и др. Данные правоотношения имеют в своем содержании так называемые корпоративные права (т.е. право участия учредителей/участников этих юридических лиц в их управлении, удостоверение имущественных интересов субъектов этих прав).

Кроме этого, одни и те же правоотношения могут классифицироваться по разным основаниям, образуя тем самым новую классификационную рубрику. Например, по различным основаниям правоотношения могут подразделяться на *срочные, бессрочные, денежные, наследственные, долевые, солидарные, регрессные, простые, сложные, взаимные* и др.

§ 3.4. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданского правоотношения. Юридические факты

3.4.1. Понятие основания гражданских правоотношений (гражданских прав и обязанностей).

Содержащиеся в гражданском законодательстве правовые нормы сами по себе не порождают, не изменяют и не прекращают гражданские правоотношения. Для этого необходимо наступление предусмотренных правовыми нормами конкретных обстоятельств, которые называются *гражданскими юридическими фактами*. Таким образом, первичным и глобальным основанием возникновения гражданских правоотношений, являются юридические факты, а точнее - *гражданские юридические факты*.

Поэтому юридические факты выступают в качестве связующего звена между правовой нормой и гражданским правоотношением. Без юридических фактов не устанавливается, не изменяется и не прекращается ни одно гражданское правоотношение. Так, например, глава VIII раздела III, книги 3-й ГК РМ предусматривает возможность установления, изменения или прекращения правоотношения имущественного найма (*locatiunea*). Однако для того, чтобы указанное гражданское правоотношение возникло, необходимо заключение договора имущественного найма, предусмотренного ст. 1251 ГК РМ. Возникшее правоотношение имущественного найма может быть изменено на правоотношение купли-продажи (см. ст.1108 ГК РМ), если стороны придут к соответствующему соглашению и изменят лежащий в основе правоотношения договор. Например, в случае, когда наймодатель (собственник квартиры) хочет продать нанимателю (и потенциальному покупателю) сданную в найм квартиру. Наконец, правоотношение имущественного найма может быть прекращено досрочно по требованию наймодателя при наступлении одного из юридических фактов, предусмотренных ст.1282 ГК РМ. Это же можно утверждать и о правоотношениях по аренде земельных участков (смотри: главу IX книги 3-1 ГК РМ).

Таким образом, под *гражданскими юридическими фактами* в широком смысле (*lato sensu*), следует понимать - конкретные жизненные обстоятельства (факты реальной действительности), с которыми действующие законы и иные правовые акты связывают

наступление гражданско-правовых последствий, то есть: 1) возникновение, 2) изменение или 3) прекращение гражданских прав и обязанностей, (т.е. правоотношений).

Поскольку юридические факты лежат в основе гражданских правоотношений и влекут за собой их установление, изменение или прекращение, их называют основаниями гражданских правоотношений.

3.4.2. Виды конкретных оснований гражданских правоотношений.

Основанием гражданского правоотношения (гражданских прав и обязанностей) может служить *единичный юридический факт*. Так, для установления обязательства купли-продажи достаточно заключения договора между продавцом и покупателем (один продает другой покупает, и все). Такие обстоятельства именуется *простыми юридическими фактами*. Но, основание некоторых гражданских правоотношений образуют два, а иногда и более юридических фактов, возникающих либо одновременно, либо в определенной последовательности. *Например*, для установления арендного обязательства в отношении земельного участка (для заключения договора аренда земельного участка) находящегося в собственности административно-территориальной единицы (села, города, муниципия), сначала необходимо решение местного консилиума по этому вопросу (акт органа публичной власти – комментарий к нему смотри ниже), потом организация аукциона, сам аукцион и уже после этого примар заключает договор аренды участка земли с выигравшим тендер. Такие основания гражданских правоотношений именуется сложным юридическим составом или *сложным юридическим фактом*. Но, просто утверждать, что основаниями возникновения гражданских правоотношений являются юридические факты, это часть ответа. Для полного ответа следует знать конкретные основания, указанные в законе, то есть в ГК РМ.

В гражданском законодательстве предусмотрены самые различные юридические факты которые могут являться основаниями возникновения гражданских правоотношений. И общий перечень этих юридических фактов содержится в ст.9 ГК РМ - основания возникновения гражданских прав и обязанностей. Так, согласно данной статьи, гражданские права и обязанности, в общем своем плане, возникают:

1) *из оснований, предусмотренных законом*, а также

2) *из действий физических и юридических лиц*, которые, хотя и не предусмотрены законом, но в силу принципов гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

А конкретно, гражданские права и обязанности возникают:

а) из договоров и иных сделок;

- b) из актов органов публичной власти, предусмотренных законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- c) из судебного решения, установившего права и обязанности;
- d) в результате создания и приобретения имущества по основаниям, не запрещенным законом;
- e) в результате создания объектов интеллектуальной собственности;
- f) вследствие причинения вреда другому лицу;
- g) вследствие неосновательного обогащения;
- h) вследствие *иных деяний* физических и юридических лиц и *событий*, с которыми закон связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Как видим из содержания пункта h), этот перечень не является исчерпывающим. Гражданские правоотношения могут возникать, изменяться и прекращаться и на основе иных юридических фактов, которые прямо не предусмотрены действующим законодательством, но не противоречат его общим началам и смыслу. Данное правило имеет чрезвычайно важное значение для гражданского законодательства, которое, в отличие от уголовного, имеет дело прежде всего не с аномальными явлениями, а с нормальным развитием экономического оборота.⁶⁹

Также, обращаем внимание на то, что типичным основанием возникновения гражданских правоотношений является *договор* (см.: пункт, a)). Не зря законодатель поставил его в пункте, a) этой статьи. Ибо, как указали ранее, это самое распространенное основание и в гражданском правоотношении, стороны вправе требовать друг от друга определенного поведения только в силу существующего между ними договора или прямого указания закона (что касается прямого указания закона – смотри, например, институт право соседства – ст. 586-603 ГК РМ). Или, например, по договору об оказании услуг, заказчик вправе требовать от исполнителя оказания только той услуги, которую последний согласился выполнить в соответствии с заключенным между ними договором. К примеру, исполнить на свадьбе тот репертуар народных песен, о котором договорились, а не шлягеры африкано-американской музыки.

3.4.3. Классификация юридических фактов в гражданском праве.

Из анализа ст. 9 ГК РМ, приходим к выводу, что все многочисленные юридические факты в гражданском праве (как основания-источники возникновения гражданских прав и обязанностей) в зависимости от их индивидуальных особенностей подвергнуты классификации, которая позволяет более свободно ориентироваться среди множества

⁶⁹ Сергеев, А.П.; Толстой, Ю.К. Гражданское право Том 1. Учебник. Издание пятое. М.: Проспект, 2006, стр.90.

юридических фактов и четко отграничивать их друг от друга. Это, в свою очередь, способствует правильному применению гражданского законодательства субъектами гражданского права и правоохранительными органами.

Для удобства в классификации юридических фактов мы ее делим на основную (традиционную) и вспомогательную (факультативно-дополнительную). Далее рассмотрим каждую из них в отдельности.

3.4.3.1. Основная (традиционная) классификация юридических фактов.

По этой модели юридические факты классифицируются

- 1) по количественному составу и,
- 2) по признаку зависимости от воли субъектов (по волевому признаку, т.е. в зависимости от характера их течения).

По количественному составу выделяются *простые и сложные* юридические факты. Комментарий смотри выше.

Но, основная классификация юридических фактов, это классификация *по признаку зависимости от воли субъектов* (т.е. в зависимости от характера их течения).

По этому признаку юридические факты в гражданском праве подразделяются на:

- а) *события* (юридически значимые события⁷⁰ - прим. авт.) и,
- б) *действия*.

а). К *событиям* относятся обстоятельства (явления реальной действительности), протекающие независимо от воли и сознания человека - конкретного участника гражданского правоотношения. Ими являются: рождение и смерть человека, стихийные явления природы (наводнения, пожары, землетрясения и т. п.), истечение определенного промежутка времени, а также военные действия и т.д. События - это факты, которые не зависят от воли человека.

Например, такое событие, как *сильное землетрясение*, является юридическим фактом, порождающим право страхователя жилого дома на получение страхового возмещения, то есть право на компенсацию ущерба, возникшего у него вследствие разрушения дома в результате этого землетрясения. А такое событие, как *смерть человека*, может породить многочисленные правовые последствия, в том числе правоотношения по наследованию имущества, то есть возникновение наследственных прав. А событие, как *истечение срока исковой давности* (в 3 года или 6 месяцев) может породить освобождение лица-должника от имущественной ответственности за нарушение договорных обязательств.

⁷⁰ Зенин И.А. Гражданское право Российской Федерации: Учебное пособие / Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права. - М., 2013. – стр.72.

В свою очередь, события подразделяются на *абсолютные и относительные*. *Абсолютные* события - такие явления, возникновение и развитие которых не связаны с волевой деятельностью субъектов. То есть абсолютные события в процессе своего возникновения и развития не зависят от воли человека. К их числу относятся, например, стихийные бедствия, которое может служить страховым случаем в правоотношениях страхования, а также другие природные явления (наводнение, землетрясение, ураган).

Относительные - это события, которые возникают (происходят) зачастую в результате «человеческого фактора» - неправомерных действий или бездействий конкретных лиц, но затем развиваются независимо от их воли и действий (пожар, затопление квартиры соседа проживающего этажом ниже, срок и установления срока в отношениях). Примером *относительных событий* могут служить сроки, например, срок исполнения обязанностей по договору, а также насильственная смерть человека, которая служит основанием возникновения наследственных правоотношений.

б). *действия* совершаются по воле субъектов - физических и юридических лиц. То есть действия - это факты, которые зависят от воли человека. Их большинство.⁷¹ *Например*, заключение договора, исполнение обязательства, создание произведения, принятие наследства и т.д. Необходимо иметь в виду, что событие может быть вызвано не только силами природы, но и действиями человека. *Например*, причиной пожара может служить и удар молнии и поджог, совершенный правонарушителем. Однако независимо от причины, пожар - это всегда событие, так как его течение проходит помимо воли человека. Действия же человека, что бы ни являлось их причиной, всегда представляют собой волевые акты, совершаемые людьми.

Действия, а точнее, *активные действия* граждан и юридических лиц, в свою очередь, делятся на:

б-1). *правомерные* и,

б-2). *неправомерные*.

Правомерные действия.

Правомерные действия - это действия, соответствующие требованиям гражданского законодательства, иных правовых актов и принципов права. *Неправомерные*, напротив, те действия, которые нарушают предписания законов, иных правовых актов и принципов

⁷¹ Далеко не все события и не все действия порождают гражданско-правовые последствия, а лишь те из них, с которыми нормы гражданского права связывают эти последствия. Поскольку гражданское право регулирует общественные отношения людей, из действий которых и складываются эти отношения, то вполне естественно, что *основную массу юридических фактов в гражданском праве образуют действия людей*.

права. В гражданском праве они носят название проступки (например, причинение вреда, нарушение договора).

Поскольку гражданское право опосредует нормальное развитие экономического оборота, связанного с общедозволенной деятельностью людей, подавляющее большинство юридических фактов в гражданском праве составляют правомерные действия. Однако юридическое значение правомерных действий в гражданском праве далеко не одинаково. К числу правомерных оснований принадлежат также *акты государственных органов и органов местного управления* (например, выдача органом местного управления ордера на занятие социального жилого помещения), *судебные решения*, установившие гражданские права и обязанности, *факты приобретения имущества на иных* (кроме сделок) *законных основаниях* (к примеру, вследствие приобретательной давности - ст. 529 ГК РФ), а также *факты создания произведений* науки, литературы, искусства, *изобретений* и других результатов интеллектуальной деятельности.

Правомерные действия совершаются в виде юридических актов и юридических поступков. То есть, по своему юридическому значению все *правомерные действия* делятся на:

б-1.1). *юридические поступки* и,

б-1.2). *юридические акты*.

Юридические поступки.

Юридические поступки - это такие правомерные действия субъекта гражданского права, совершенные *без намерения вызвать определенные правовые последствия* (т.е. без цели достижения того или иного правового результата), но влекущие юридические последствия. Иными словами, юридические поступки порождают юридические последствия независимо от наличия у совершающих эти поступки лиц цели эти последствия породить. *Например*, к числу таких юридических фактов-поступков относятся *находка потерянной вещи*, который порождает обязательство по ее возврату потерявшему даже в том случае, если у нашедшего вещь нет никакого желания вернуть эту вещь ее владельцу (ст. 516 ГК РФ); или, *обнаружение клада* (ст. 519 ГК РФ) - действие, если даже субъекты не предполагали этого, при определенных условиях порождают у них право собственности на клад или же 50% вознаграждения. Или же, другой пример, - *создание художественного произведения*, где авторское правоотношение возникает в момент создания писателем произведения в доступной для воспроизведения форме независимо от того, стремился ли он при написании произведения к приобретению авторских прав или нет. В этих случаях, правовые последствия (даже без намерения их породить) возникают в силу закона.

Юридические акты.

В отличие от юридических поступков *юридические акты* - это такие правомерные действия, направленные на достижение юридических результатов. Под юридическими актами понимают действия, которые совершаются с целью породить юридические последствия, и только при наличии такой цели эти последствия возникают. То есть это те действия, которые порождают соответствующие юридические последствия лишь тогда, когда они совершены со специальным намерением вызвать эти последствия. Иначе говоря, юридические акты – правомерные действия субъектов, имеющие целью возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. То есть они направлены на достижение юридических последствий.

К числу юридических актов относятся:

- сделки,
- акты органов публичной власти (*административные акты*) и,
- судебные решения.

Сделки.

Основным видом юридических актов являются *сделки* – волевые действия юридического или физического лица, направленные на достижение определенного правового результата. В соответствии со ст. 308 ГК РФ *сделкой признается выражение физическими и юридическими лицами своей воли, направленной на 1) установление, 2) изменение или 3) прекращение гражданских правоотношений.*

Сделки поэтому являются основным видом гражданско-правовых юридических актов, потому что они наиболее ярко и полно выражают присущие гражданскому праву принципы, способы и методы регулирования общественных отношений. К числу сделок относятся различные *договоры* (купля-продажа, дарение, подряд, имущественный наем, аренда, заем и т.д.), *доверенность, объявление конкурса, завещание* и другие правомерные действия, которые совершаются субъектами гражданского права с целью вызвать определенные гражданско-правовые последствия. Сразу отметим, что договор - это двухсторонняя или многосторонняя сделка, так как является выражением согласованной воли двух и более сторон. А доверенность, объявление конкурса и завещание – это односторонние сделки, так как является выражением воли лишь одной стороны (лица, объявившим конкурс и завещателя, соответственно).

Сделки совершаются с целью вызвать только гражданско-правовые последствия. Поэтому они называются ещё гражданско-правовые юридические акты или, короче - *гражданско-правовые акты.*

Так, *например*, совершая сделку (т.е. договор) по купле-продаже, один субъект (покупатель) стремится приобрести право собственности на вещь, а другой субъект (продавец) - на деньги. Как и все юридические факты в целом, сделки подразделяются на *предусмотренные* и, хотя и *не предусмотренные законом*, но не противоречащие ему. *Например*, такая двухсторонняя сделка как *договор купли-продажи*, это предусмотренная законом сделка, то есть названный законом договор (смотри: ст.1108 ГК РФ). А такая сделка-договор как, например, *договор на упаковку багажа пассажиров и реализацию вещей посредством вендинговых аппаратов* это не предусмотренные законом сделка, то есть не названный в законе договор, но не противоречащие ему.

Акты органов публичной власти.

Наряду с гражданско-правовыми актами (сделками) гражданские правоотношения могут порождаться актами органов публичной власти (административными актами) государственных органов и органов местного управления, предусмотренными законом и иными правовыми актами в качестве основания возникновения гражданских правоотношений. В отличие от сделок, акты органов публичной власти *всегда совершаются с намерением вызвать соответствующие административно-правовые последствия*. Поэтому большинство актов органов публичной власти являются основанием административных правоотношений и не принадлежат к числу гражданско-правовых юридических фактов. Вместе с тем некоторые акты органов публичной власти совершаются с намерением вызвать не только административные, но и гражданско-правовые последствия. И такие акты *являются по своей природе ненормативными*, и непосредственно направлены на возникновение гражданских прав и обязанностей у конкретного субъекта. Так, выдача гражданину ордера на социальное жилое помещение местной администрацией порождает не только административное правоотношение между местной администрацией и жилищной организацией, но и гражданско-правовое отношение между гражданином и жилищной организацией по заключению договора жилищного найма. Разновидностью актов органов публичной власти, порождающих гражданские права и обязанности, являются акты (решения), принимаемые органами государственной власти или местного управления (сельских, городских консилиумов) по поводу изъятия земельных участков, которые не используются в соответствии с их назначением, а также о реквизиции имущества, при которой в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, имущество в интересах общества возмездно изымается у собственника.

Общим между сделками и актами органов публичной власти как юридическими фактами гражданского права является то, что они представляют собой правомерные

действия и совершаются со специальным намерением вызвать соответствующие гражданско-правовые последствия. Вместе с тем между ними имеются и различия. Во-первых, акты органов публичной власти могут быть совершены только органом государственной власти или местного управления, в то время как сделки совершаются субъектами гражданского права. Во-вторых, акты органов публичной власти, направленные на установление гражданских правоотношений, всегда порождают и определенные административно-правовые последствия, тогда как сделки вызывают исключительно гражданско-правовые последствия. В-третьих, орган, совершивший административный акт, направленный на установление гражданско-правового отношения, никогда сам не становится участником этого правоотношения, в то время как лицо, совершившее сделку в целях установления гражданского правоотношения, непременно становится участником данного правоотношения.

Сравнительная характеристика акта органа публичной власти (административного акта) и сделки выглядит следующим образом:⁷²

⁷² Таблица заимствована с: Михайленко, Е. М. Гражданское право. Общая часть : учебник и практикум для прикладного бакалавриата.- Москва: Издательство Юрайт, 2017. стр. 86.

Административный акт	Сделка
<i>Общие черты</i>	
И административный акт, и сделка представляют собой правомерные действия и совершаются с намерением вызвать соответствующие гражданско-правовые последствия	
<i>Различия</i>	
Всегда совершаются с намерением вызвать соответствующие административно-правовые последствия, поэтому большинство административных актов являются основанием административных правоотношений и не принадлежат к числу гражданско-правовых юридических фактов. Вместе с тем, некоторые административные акты совершаются с намерением вызвать не только административные, но и гражданско-правовые последствия	Совершаются с целью вызвать только гражданско-правовые последствия
Могут быть совершены только органом государственной власти или органом местного самоуправления	Совершаются субъектами гражданского права
Административные акты, направленные на установление гражданских правоотношений, всегда порождают и определенные административно-правовые последствия	Сделки вызывают исключительно гражданско-правовые последствия
Орган, совершивший административный акт, направленный на установление гражданско-правового отношения, никогда сам не становится участником этого правоотношения	Лицо, совершившее сделку в целях установления гражданского правоотношения, непременно становится участником данного правоотношения

Судебные решения.

Особым видом юридических актов являются судебные решения, устанавливающие гражданские права и обязанности. В качестве примера можно привести решения о признании права собственности на самовольное строение (при условии, что земельный участок в установленном порядке будет предоставлен застройщику); о принудительном заключении договора на условиях, определенных в судебном решении.

Неправомерные действия.

Неправомерные действия (не соответствующие нормам права), противоречат требованиям закона или других нормативных актов. К числу неправомерных действий, порождающих гражданские правоотношения, можно, например, отнести: причинение вреда (ущерба) (так называемые деликты) имуществу, жизни или здоровью человека; нарушения договорных обязательств; неосновательное обогащение (приобретение или сбережение имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований; когда действие людей или события приводят к противоправному результату – ничем юридически не

обоснованному возникновению имущественных выгод на стороне одного лица за счет другого); злоупотребление своими субъективными правами; действия, совершенные в виде сделок, признанных недействительными, неправомерное использование чужого результата интеллектуальной деятельности, злоупотребление, то есть действия, нарушающие исключительные права авторов произведений науки, литературы, искусства и патентообладателей. Как видим, они выражаются в причинении вреда (в том числе морального) одним лицом другому.

Поэтому совершение неправомерного действия влечет за собой применение предусмотренных гражданским законодательством санкций к правонарушителю. Так, действие, причиняющее вред другому лицу, влечет за собой установление обязательства по возмещению причиненного вреда (смотри: ст.1998 ГК РФ).

Таким образом, классически юридические факты в гражданском праве могут быть подвергнуты следующей классификации:

- а) события и действия;
- б) неправомерные и правомерные действия/либо бездействия;
- в) юридические поступки и юридические акты;
- г) акты органов публичной власти (административные акты) сделки и судебные решения.

Одно и то же действие или событие может выступать одновременно в разных ролях. Так, например, смерть человека может повлечь возникновение наследственных правоотношений, изменение правоотношений совместной собственности и, наконец, прекращение правоотношений по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Кроме того, возникновение, изменение или прекращение правоотношений может быть обусловлено одним юридическим фактом или совокупностью юридических фактов, которая именуется юридическим составом.

3.4.3.2. Вспомогательная (факультативная) классификация юридических фактов

Наряду с основной и традиционной классификацией юридических фактов, цивилисты различают и вспомогательную (факультативную) их классификацию по различным основаниям.

1. *В зависимости от правовых последствий, порождаемых юридическими фактами* (т.е. по характеру наступающих последствий), последние делятся:

- а) на *правопорождающие (или правообразующие)* юридические факты – с их наступлением гражданское законодательство связывает возникновение гражданских правоотношений. *Например*, на основании договора аренды у

арендатора возникает право пользоваться арендованным участком земли; Или, на основании договора купли-продажи у покупателя образуется право собственности на купленную вещь;

б) *правоизменяющие* юридические факты – влекут изменение гражданских правоотношений. *Например*, некачественный пошив костюма по договору бытового подряда может повлечь значительное уменьшение стоимости работ со стороны клиента-заказчика; Или, например, обмен жилой площади в смежных соседствующих квартирах;

в) *правопрекращающие* юридические факты – с их наступлением гражданское законодательство связывает прекращение гражданских правоотношений. *Например*, истечение срока действия лицензии врача или клиники на оказание медицинских услуг повлечет прекращение договора оказания услуг в этой сфере; Или, например, окончание вуза студентом (или его исключение из-за неуспеваемости и т.д.) влечет прекращения договора об оказании образовательных услуг, заключенным на первом курсе с ректором вуза.

г) *правовосстанавливающие* – с их наступлением гражданское законодательство связывает восстановление ранее утраченных прав и обязанностей. *Например*, явка лица, признанного умершим, приводит к восстановлению некоторых его прав и обязанностей;

д) *комплексные (универсальные)* факты (поступление в вуз, приговор судебной инстанции, вступление в семейный брак и т. д.), которые одновременно и образуют, и изменяют, и прекращают правоотношения

2. В зависимости от срока существования (т.е. от продолжительности действия) юридические факты разделяются:

а) на *кратковременные юридические факты* – существуют непродолжительный срок (например, сделка по купле-продаже хлеба в магазине);

б) *длящиеся юридические факты* (или, называемые еще *правовые состояния*) – существуют длительное время (например, состояние родства, гражданства, нетрудоспособности и т. д.).

3. По значению юридические факты могут быть *положительными и отрицательными*.

а) *Положительные юридические факты* представляют собой жизненные обстоятельства, наличие которых вызывает, изменяет или прекращает правовые отношения (*например*, достижение определенного возраста).

b) Отрицательные юридические факты, наоборот, представляют собой такие жизненные обстоятельства, отсутствие которых является условием для возникновения, изменения или прекращения правовых отношений (*например, отсутствие близкого родства, при регистрации семейного брака является необходимым условием для вступления в семейный брак*).

Глава 4. ЭЛЕМЕНТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВООТНОШЕНИЯ

§ 4.1. Общее понятие элементов гражданского правоотношения: субъекты, объекты и содержание

Для полной характеристики любого правоотношения необходимо исследовать его *элементный состав*. В частности, нужно: а) установить основания его возникновения, изменения и прекращения; б) определить его субъектный состав; в) выявить его содержание; г) показать, что является объектом правоотношения.

Другими словами, наиболее полная характеристика гражданского правоотношения может быть дана тогда, когда оно рассматривается с точки зрения отдельных его составляющих, к числу которых относятся:

I. *субъекты* правоотношения (т.е. его участники - физические или юридические лица),

II. *объекты* правоотношения (т.е. действия или бездействия субъектов; то, по поводу чего возникают), а также его

III. *содержание* правоотношения (т.е. права и обязанности субъектов по отношению к объектам).

Некоторые авторы цивилисты полагают, что существует и четвертый элемент гражданского правоотношения, а именно - IV) *юридические факты*. Однако вопрос об их включении в состав элементов гражданского правоотношения является дискуссионным, многие ученые, мнение которых поддерживаем и мы, не включают юридические факты в состав гражданского правоотношения, т.к. юридические факты являются внешними обстоятельствами по отношению к правоотношениям.

Итак, под элементами гражданского правоотношения следует понимать ее составляющую структуру, состоящую из: *субъектов, объектов и содержания*.

Таким образом, гражданское правоотношение состоит из трех элементов:

1) *субъектов* – физических лиц (граждан, индивидуальных предпринимателей и профессионалов) и юридических лиц;

2) *объекта* – то есть того блага, по поводу которого возникает гражданское правоотношение и в отношении которого существуют субъективное право и соответствующая ему обязанность. Причем, каждому объекту соответствует определенный вид гражданских правоотношений, например в правоотношениях собственности их объектом являются вещи, в обязательственных правоотношениях – действия либо бездействия и т. д.

3) *содержания* – это субъективные права и обязанности сторон. Название «субъективные» они получили потому, что принадлежат конкретным участникам

возникших гражданских правоотношений. Возникают они одновременно друг с другом, однако в дальнейшем содержание гражданского правоотношения может меняться: у участников могут возникнуть новые права и обязанности.

Рассмотрим их далее по отдельности.

§ 4.2. Субъекты гражданского правоотношения (краткие общие понятия)

В соответствии с Общей теорией права каждое правоотношение всегда имеет как минимум два субъекта: один активный, а другой пассивный. Активным субъектом является тот, кто имеет возможность что-либо требовать. Пассивным субъектом является тот, который несет обязанность, соответствующую требованию. Однако, чаще всего, каждый из субъектов является как активным, так и пассивным.⁷³ Так происходит в правоотношениях, возникающих, например, из договора купли-продажи, где каждый из участников - продавец и покупатель - является как кредитором, так и должником.

В юридической литературе термины «субъект правоотношения» и «субъект права» используются в качестве синонимов, при этом авторы не рассматривают качественные различия между этими двумя понятиями.⁷⁴ Тем не менее, нельзя не отметить, что эти два понятия не идентичны и не всегда совпадают. Любой участник правоотношения является обязательным субъектом права. И, напротив, совсем не обязательно, чтобы любой «субъект права» был одновременно «субъектом правоотношения». Если, например, мужчина является холостяком, не заключает брак, не имея при этом юридических препятствий для этого, он является «субъектом права», но не «субъектом правоотношения», то есть он не участвует в правовых отношениях, вытекающих из брака. Или, если этот же мужчина, будучи совершеннолетним и законопослушным, хоть и не совершающих каких-либо правонарушений в виде контравенций или преступлений он является «субъектом права», но не «субъектом контравенционного или уголовного правоотношения», то есть он не участвует в правовых отношениях, вытекающих из совершения контравенции или преступления. Если совершит их, то он станет субъектом контравенционного или, соответственно, уголовного правоотношения. И таких примеров много.

Субъектами гражданского правоотношения являются его участники.

Субъектный состав правоотношения – совокупность лиц, участвующих в данном правоотношении. В правоотношении во всех случаях участвуют не менее двух субъектов – управомоченный и обязанный.

⁷³ Giorgio del Vecchio. *Lecții de filosofie juridică*, с.253; Genoveva Vrabie, Sofia Popescu. *Teoria generală a dreptului*, Iași: „Ștefan Procopiu”, 1995, с. 124, 131.

⁷⁴ Nicolae Popa. *Teoria generală a dreptului*, с.287; М.Н. Марченко. *Теория государства и права*, Москва: Зерцало, 2005, с. 704-707.

В ГК РМ и других актах гражданского законодательства все возможные субъекты гражданских правоотношений охватываются понятием «лица». И они характеризуются тем, что являются носителями субъективных гражданских прав и обязанностей.

Субъектами гражданских правоотношений могут быть:

1. физические лица (граждане РМ, иностранные граждане, лица без гражданства - апатриды) – ст.23 ГК РМ и последующие;
2. юридические лица частного права (молдавские, иностранные, международные) – ст. 171- 303 ГК РМ;⁷⁵
3. юридические лица публичного права как государство Республика Молдова и ее административно-территориальные единицы: села, города, районы, муниципии, АТО Гагаузия) и публичные учреждения (ст. 304-307 ГК РМ).

Где, 1) Физическое лицо, это *человек*, рассматриваемый индивидуально как носитель гражданских прав и обязанностей. Статусом физического лица, кроме человека-гражданина, обладают такие лица-предприниматели как гражданин-патентообладатель, индивидуальное предприятие и крестьянско-фермерское хозяйство)⁷⁶.

2) Юридическое лицо частного права – учрежденная в установленном законом порядке *организация*, которая имеет автономную организацию и обособленное имущество, предназначенное для достижения определенной цели в соответствии с законом, основами правопорядка и нравственности, и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в судебной инстанции.

3) Юридическое лицо публичного права - признается, а). *само государство Республика Молдова*; б). *ее административно-территориальные единицы*: села, города, районы, муниципии, АТО Гагаузия и, в). *публичные учреждения* (то есть, организации и учреждения, которое создаются на основании акта органа публичной власти и финансируется полностью или частично за счет средств его бюджета. *Например*, государственный ВУЗ – Комратский государственный университет; Академия наук

⁷⁵ В качестве юридических лиц, статья 48 Договора об учреждении Европейского сообщества (994_017) называет «хозяйственные общества» (франц.: *societes*), а для англосаксонских стран – «компании или фирмы» (англ.: *companies or firms*). Понятие «хозяйственные общества» / «компании или фирмы» в статье 48 Договора получило расширительную трактовку. В этом качестве признаются *любые учрежденные* и действующие в государствах-членах юридические лица *частного и публичного права*, за исключением тех, которые не ставят целью извлечение прибыли. Указанное понятие, таким образом, близко по смыслу выражению «коммерческие организации/общества» - (*SC - societate comercială*) в молдавском праве.

⁷⁶ Смотри в этой части ст. 14 Закона РМ «О предпринимательстве и предприятиях» №845-XII от 03.01.94. // Monitorul Parlamentului №2/33 от 28.04.94/; ст.2 Закона о крестьянских (фермерских) хозяйствах № 1353-XIV от 3 ноября 2000 года и **пкт.8** ст. 5 Налогового кодекса РМ, Закон РМ «О предпринимательском патенте» № 93-XIV от 15 07. 1998 // Monitorul Oficial № 72-73 от 06.08.98, а также местный Закон АТО Гагауз Ери «О предпринимательском патенте».

Молдовы; Медицинский институт – центр матери и ребенка при Министерстве здравоохранения, государственные и муниципальные больницы, поликлиники, школы, музеи). При этом, государство Республика Молдова в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, представлено своими центральными органами публичного управления (правительство, министерства, агентства); административно-территориальные единицы представлены своими органами местного публичного управления, соответственно (сельские, городские, районные, муниципальные консилиумы-советы и Народное собрание АТО Гагаузия, а также примарами сел и городов, председателями районов и Башканом Гагаузии), а публичные учреждения представлены их руководителями (ректором, директором, менеджером).

Отметим, что Республика Молдова и ее административно-территориальные единицы выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на принципах равенства с участниками этих отношений – физическими и юридическими лицами. Республика Молдова и административно-территориальная единица отвечают по своим обязательствам относящимся к их частной сфере имуществом. Также, эти два субъекта публичного права не отвечают по гражданским обязательствам друг друга (ст.304-306 ГК РМ).

Также отметим, что такие субъекты предпринимательства как Индивидуальные предприятия (ИП) и Крестьянские-фермерские хозяйства (КФХ) в гражданских правоотношениях выступают как физические лица, а не как юридические лица. И это, потому что имущество этих предприятий неразрывно связано (неотделимо) от личного имущества их учредителей, которыми являются только физические лица.

4.2.1. Правоспособность субъектов гражданского правоотношения - общие понятия.

Каждый субъект должен обладать гражданской правосубъектностью, как социально-правовой возможностью быть участником гражданских правоотношений. По сути, она представляет собой право общего типа, обеспеченное государством материальными и юридическими гарантиями. *Правоспособность* – способность субъекта иметь гражданские права и обязанности. Она возникает с момента рождения физического лица и государственной регистрации юридического лица, соответственно. А прекращается со смертью физического лица или ликвидации юридического лица. Правоспособность включает в себя дееспособность и деликтоспособность. *Дееспособность* – способность субъекта своими действиями приобретать для себя права и создавать для себя обязанности. У юридических лиц она появляется сразу после государственной регистрации, а у физических – поэтапно. Так, у несовершеннолетнего в возрасте *до семи лет* она отсутствует

полностью (*недееспособность*). За него абсолютно все решают родители. У несовершеннолетнего в возрасте *от семи до четырнадцати лет дееспособность очень ограничена*, ибо он без родителей, вправе самостоятельно совершать только: а) мелкие бытовые сделки, подлежащие исполнению в момент их совершения (это сделки на незначительную денежную сумму и связанные с приобретением недорогих канцелярских принадлежностей, продуктов первой необходимости и т.п.). Эти незначительные сделки по распоряжению он совершает за счет денежных средств, предоставленных его родителями как законными представителями или третьими лицами (дяди, тети, бабушки и дедушки) без конкретной цели (закон не определяет конкретную сумму), а также за счет своих заработков (стипендии, премии и даже заработной платы, если он где-то подрабатывает); б) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации прав, возникающих на основании таких сделок (например, получить в дар дорогой мобильный телефон, но не мотоцикл или квартиру, ибо последние требуют нотариального заверения и государственной регистрации); и, в) сделки по сохранению (например, в случае отсутствия родителей дома, и сильный ветер снес часть кровли, он может самостоятельно заключить с строителями договор подряда на выполнение этих незначительных и не особо дорогих работ для ремонта крыши, с тем чтобы дождь не затопил чердак и потолок дома) Но эти сделки должны быть впоследствии одобрены родителями. В противном случае, они считаются недействительными и не имеют юридической силы (то есть, в нашем примере, если родители не одобрили эту сделку – они могут не рассчитываться с строителями за проделанную ими работу по ремонту крыши). Тем не менее, права строителей на оплату за выполненные работы также могут быть защищены в соответствии с действующим законодательством.

При достижении *14 лет* у несовершеннолетнего появляется *частичная (ограниченная)* дееспособность. Это значит, что он может совершать любые сделки (на любые суммы), но только с письменного одобрения родителя, усыновителя или попечителя, а в предусмотренных законом случаях – также и с одобрения органа опеки. Такой несовершеннолетний, вправе самостоятельно, без одобрения родителя, усыновителя или попечителя совершать сделки, указанные для несовершеннолетнего в возрасте от семи до четырнадцати лет, а также: а) распоряжаться заработком, стипендией и иными доходами, полученными в результате своей деятельности; б) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в) в соответствии с законом вносить вклады в финансовые учреждения и распоряжаться ими. Но несмотря на то, что у

несовершеннолетнего с 14 лет есть только частичная дееспособность, у него появляется гражданская *деликтоспособность*, то есть способность полностью отвечать (нести ответственность) за причиненный им вред – за деликты (ст.2009 ГК РМ). Например, если он разбил лобовое стекло автомобиля соседа, то он самостоятельно должен возместить, загладить причиненный ущерб из своих средств (личных сбережений). Если у него их недостаточно, то только тогда дополнительно (т.е. субсидарно) привлекаются и его родители. *Полная дееспособность* физического лица возникает с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении *восемнадцати лет*, кроме случаев: а) *регистрации семейного брака* (с 16 лет, по уважительным причинам: беременность, рождение ребёнка, фактическое совместное проживание) с разрешения территориального органа опеки, которыми в соответствии с статьями 57² и 113 Семейного кодекса РМ являются районные отделы социального обеспечения и защиты семьи, а в столице, муниципия Кишинэу, это Управление по защите прав ребенка.⁷⁷ При расторжении брака до достижения возраста 18 лет дееспособность будет сохранена, если же брак будет признан недействительным – дееспособность не будет сохранена; и б) *эмансипации*. Юридически это объявление полностью дееспособным лица, достигшего 16-летнего возраста, если оно работает по индивидуальному трудовому договору либо занимается предпринимательской деятельностью при наличии согласия родителей или иных законных представителей (усыновителей или попечителей) органом опеки. В случае отсутствия согласия родителей эмансипация может быть предоставлена решением судебной инстанции. Объявление несовершеннолетнего с 16 лет полностью дееспособным (эмансипация) осуществляется по решению органа опеки – с согласия обеих родителей, усыновителей или попечителя либо, при отсутствии такого одобрения, – по решению судебной инстанции.

Кроме того, как указали выше, дееспособность охватывает и *деликтоспособность* – способность самостоятельно нести ответственность за совершенные гражданские правонарушения (деликты).

Юридические лица и совершеннолетние граждане обладают всеми элементами гражданской правосубъектности. Несовершеннолетние («малолетние», например, в РФ) дети и совершеннолетние граждане, признанные недееспособными, являются субъектами гражданских прав, будучи только правоспособными. Так, несовершеннолетние дети могут наследовать имущество. Состав участников гражданского правоотношения может изменяться в порядке правопреемства, под которым понимают переход прав и обязанностей

⁷⁷ Смотри: Сосна, Б.; Фрунзэ, Ю. *Защита семейных прав в Республике Молдова*. В: сборник статей по итогам V международной научно-практической конференции «Международно-правовые аспекты семейного права и защиты прав детей. Сравнительное частное право» / кол. авторов; под ред. А. Е. Тарасовой. - Москва: РУСАЙНС, 2019. – стр. 119.

от одного лица – правопродшественника к другому лицу – правопреемнику, заменяющему его в правоотношении. Правопреемство бывает двух видов: универсальное (общее) и сингулярное (частное).

Более детально о правовом статусе субъектов (лицах) гражданского правоотношения мы остановимся в темах подразделов другого университетского курса «Гражданское право Республики Молдова: общая часть. Лица в гражданском праве»⁷⁸.

§ 4.3. Объект гражданского правоотношения

4.3.1. Общие понятия.

Возвращаясь к Общей теории права напомним, что при вступлении в правоотношения, стороны преследуют соответствующие цели. Так, тот кто хочет приобрести вещь в собственность, заключает договор купли-продажи и приобретает ее. Тот, кто хочет построить себе гараж, заключает договор подряда (на выполнение строительных работ) по строительству гаража. Автор романа или монографии, который желает опубликовать его, заключает договор с издательством или прямо с типографией и т.д. Вступая в эти правоотношения, каждая из сторон имеет свои права и, соответственно, обязательства, предусмотренные законом или заключенным договором.

Субъективные права и, соответственно, взаимные обязанности этих субъектов (сторон, лиц) образуют *содержание правоотношения*, а их поведение (их действия или бездействия и их результаты) образуют *объект правоотношения*. Например, *факт передачи* продавцом вещи, что составляет материальный предмет (объект) договора купли-продажи и, соответственно, передача права собственности на эту вещь покупателю составляет объект правоотношения, связанного с куплей-продажей. А сама вещь выступает как предмет (материальный объект) этого правоотношения. Этот факт не должен вести к ошибочному умозаключению, что другие правоотношения, которые не предусматривают цель передачи вещи (или каких-либо прав на нее), не имеют объекта. Ибо, есть множество правоотношений, которые не имеют никакой связи с вещами как предметами материального мира.

Но и эти правоотношения имеют свой объект, а именно – поведение сторон, т.е. действие, которое исполняет (обязан исполнить) один субъект, и на которое имеет право другой субъект. Поэтому, безобъектных правоотношений не бывает. Главный и правильный критерий, это то, что объект правоотношения – это, *поведение сторон*, в целях реализации содержания правоотношения. А тогда, когда поведение имеет в основу материальный предмет (вещь), то этот предмет (вещь) может выступать как *косвенный*

⁷⁸ Смотри: Фрунзе, Юрий. Гражданское право Республики Молдова. Общая часть: Лица в гражданском праве: Университетский курс. Кишинэу, 2024 (СЕР USM). – 198 р. ISBN 978-9975-62-667-5.

*объект*⁷⁹. Таким образом, под *объектом правоотношения* вообще понимают то, на что данное правоотношение направлено и оказывает определенное воздействие. А более конкретно, под *объектом гражданского правоотношения* понимают *поведение его субъектов* (их действия или бездействия и их результаты), направленное на приобретение, использование или отчуждение разнообразных материальных и нематериальных благ.

Иными словами, *объект гражданских правоотношений* – это, определяемое законом (правовым режимом) *поведение людей (их действия или бездействия)* по поводу приобретения, использования или отчуждения разнообразных благ, а не сами эти блага.

4.3.2. Объект гражданского правоотношения и объекты гражданских прав: отличие.

Не следует смешивать понятие «*объекта гражданского правоотношения*» с «*объектом-предметом гражданского права*» или, по-иному - «*объектом гражданских прав*».

Объектом гражданского правоотношения является *предмет деятельности (поведения) субъектов* этого правоотношения.⁸⁰ Другими словами, *объектом гражданского правоотношения, является то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность его субъектов.*

А предметом-объектом гражданского права (или *объекты субъективных гражданских прав*) – принято считать *различные материальные и нематериальные блага*. Другими словами, *предметом (объектом) гражданских прав - является то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность его субъектов (т.е. материальные и нематериальные - идеальные блага).*

Как объект гражданского правоотношения, так и предмет (объект) гражданских прав осуществляют функцию удовлетворения определенных потребностей физических и юридических лиц.

Как было указано в предыдущей главе, в зависимости от объекта гражданских прав (собственно блага, т.е. предмета), гражданские правоотношения могут быть

1) *имущественными* (вещь; имущественные права: - право собственности, право сервитута; и обязательственные права: - право требования кредитора и др.);

2) *личные неимущественные, связанные с имущественными* (право на авторство; право на изобретение; корпоративные права) и,

⁷⁹ Frunză, Iurie et al. Teoria generală a statului și dreptului, Chișinău, 2013, p.85.

⁸⁰ Михайленко, Е. М. Гражданское право. Общая часть: учебник и практикум для прикладного бакалавриата. - Москва: Издательство Юрайт, 2017, стр.31.

3) *личные неимущественные, не связанные с имущественными* (где объектом, т.е. предметом выступают исключительно нематериальные блага – жизнь, здоровье, честь, достоинство).

В теории гражданского права (особенно российской) существует мнение, что *объектами гражданских правоотношений* это различные а) материальные (в том числе вещественные) и б) нематериальные (духовно-идеальные) блага⁸¹ либо в) процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.⁸²

И, названные предметы деятельности субъектов гражданского права нередко именуют объектами гражданских прав (как это, в частности, делает Гражданский кодекс РФ).

Другие авторы, особенно в романо-язычных государствах справедливо отмечают, что нельзя рассматривать в качестве *объекта гражданского правоотношения* сами материальные, духовные и иные блага: как-то - вещи, продукты творческой деятельности, - *а действия людей и результаты их действий* и т. п., поскольку *гражданское правоотношение может воздействовать лишь на поведение людей, направленное на различного-рода блага, но не на сами эти блага*⁸³.

Таким образом, в качестве *объекта гражданского правоотношения* выступает *поведение его субъектов (действия или бездействия и их результаты)*, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага. Итак, объектом правового регулирования может быть *только поведение людей (их деятельность либо бездеятельность)*, а не сами по себе разнообразные явления окружающей действительности, *например*, вещи или результаты творческой деятельности. Поэтому считается, что *именно оно (поведение субъектов) и составляет объект гражданских правоотношений*, тогда как вещи и иные материальные и нематериальные блага, в свою

⁸¹ *Благо* - всё, что способно удовлетворять повседневные жизненные потребности людей, приносить людям пользу, доставлять удовольствие. *Благо* - позитивный объект интереса или желания. В экономическо-социальном отношении под благом понимается все, что, имея ценность, может иметь и рыночную цену. Следовательно, в обширном смысле подразумеваются все имущественные блага, удовлетворяющие человеческую потребность. А человеческая потребность - это когда свойства предмета делают его годным быть поставленным в причинную связь с удовлетворением этой потребности. Во второй пол. 19 в. понятие благо непосредственно связывается с понятием ценности (Г. Риккерт и др.). В более узком, этическом смысле понятие благо совпадает с понятием добра.

Способность блага удовлетворять потребности человека называется полезностью. Блага, используемые человеком, делятся на *материальные и нематериальные, частные и общественные, долгосрочные и краткосрочные, текущие и будущие* и т.д. Мало кто знает, но есть также и антиблага - это те предметы, та окружающая среда, которая не нравится человеку и он не хочет её употреблять, потому что ощущения после них ему не приятны. *Например*, укус комара или громкие звуки могут быть антиблагами.

⁸² Воробьев Н.И. Гражданское право Российской Федерации: учебное пособие. Тамбов, Изд-во Тамб. гос. техн. ун-та, 2017, стр. 28.

⁸³ E. Veress, Drept civil. Teoria generală a obligațiilor, Ediția 5, Ed. C. H. Beck, București, 2020, p. 19; Chirtoacă, Leonid. Drept civil. Teoria generală a obligațiilor. Chișinău, 2015, p.28.

очередь, составляют «предмет» соответствующего поведения участников (субъектов) правоотношений или «объекты гражданского права».

На этом основываются традиционные попытки разграничения понятий «*объект гражданского правоотношения*» (под которым понимается поведение участников) и «*объекты, т.е. предметы гражданских прав*» (под которым понимаются материальные или нематериальные блага). Однако такие блага становятся объектами не только прав, но и обязанностей, которые в совокупности как раз и составляют содержание правоотношений.

Таким образом, категория объекта-предмета гражданских прав отчасти совпадает с понятием объекта гражданских правоотношений либо понятие объекта гражданских прав следует признать условным и весьма неточным. Мы считаем, что более правильно надо называть - объект гражданских прав, а не предмет.

В действительности поведение участников правоотношений невозможно рассматривать изолированно от тех предметов, по поводу которых оно осуществляется, ибо такое поведение никогда не является беспредметным и бесцельным.

Смысл категории объектов гражданских правоотношений заключается в установлении для них определенного гражданско-правового режима, т.е. возможности или невозможности совершения с ними определенных действий (сделок), влекущих известный юридический (гражданско-правовой) результат.

Ясно, что такой режим на самом деле устанавливается не для различных благ, а для людей, совершающих по поводу этих благ различные юридически значимые действия. Иначе говоря, он определяет *поведение участников правоотношений*, касающееся соответствующих материальных и нематериальных благ. Именно правовым режимом (а не своими физическими свойствами) отличаются друг от друга различные объекты гражданского оборота, и именно эта их сторона имеет значение для гражданского права.

В силу этого *объектом гражданских правоотношений* можно признать - *определяемое законом (правовым режимом) поведение людей (их действия или бездействия) по поводу приобретения, использования или отчуждения разнообразных благ, а не сами эти блага.*

Тем не менее по сложившейся традиции и при известном упрощении ситуации к числу таких объектов (предметов) относят именно материальные и нематериальные блага либо деятельность по их созданию, имея в виду, что в связи с ними (по их поводу) и возникают соответствующие права и обязанности, реализуемые в поведении участников правоотношений.

Почти все рассматриваемые объекты могут быть охвачены также понятием объектов гражданского (имущественного) оборота. Лишь *личные неимущественные блага не могут*

быть объектом оборота, поскольку они неотчуждаемы от их обладателей. Однако гражданские правоотношения, во всяком случае, могут возникать по поводу их защиты. Поэтому понятие объекта гражданских правоотношений оказывается шире понятия объекта гражданского оборота (объекта гражданских прав). Из этого следует правило, что все объекты гражданских правоотношений являются объектами гражданских прав, но не все объекты гражданских прав (как-то: материальные блага (предметы природы, вещи, созданные трудом человека и удовлетворяющие имущественный интерес) и нематериальные (честь, достоинство, доброе имя, произведения науки, искусства и др.) являются объектами гражданских правоотношений.

Резюмируя вышеизложенное, отметим, что каждое гражданское правоотношение имеет свой объект. Несмотря на различные мнения в юридической литературе (доктрине) по поводу того, что является объектом гражданского правоотношения, мы обобщенно констатируем следующее:

- в правоотношениях собственности объектом являются вещи (т.е. предметы и вещные (вещественные) права)), а в обязательственных правоотношениях – действия лиц по поводу приобретения, использования или отчуждения разнообразных благ, а не сами эти блага.

§ 4.4. Содержание гражданского правоотношения (права и обязанности субъекта)

Мы уже говорили, что наряду с субъектами и объектами важным элементом гражданского правоотношения выступает его *содержание*. В цивилистической науке сформировалось мнение о том, что *содержание гражданского правоотношения образуют субъективные права и обязанности его участников*. И это, потому что в правоотношениях участвуют две стороны, где одна из них обладает субъективными правами, а другая соответствующим им обязанностями. Говоря иначе, субъективное право и юридическая обязанность – *системные элементы правоотношения*. Появление у одного лица субъективного права, обозначает появление юридической обязанности у другого лица. При необходимости, государство обеспечивает реализацию этих прав и обязанностей посредством *принуждения*, т.к. правоотношение – и есть реализация.

Например, когда говорим о содержании договора купли-продажи, то имеем в виду совокупность всех прав и обязанностей сторон по этому договору, то есть продавца с одной стороны, и покупателя, с другой (право продавца - устанавливать цену на продаваемую вещь; обязанность продавца передать вещь покупателю; его обязанность отвечать за качество проданной вещи и гарантировать ее качество и т. д; и наоборот, обязанность покупателя - оплатить вещь и принять её, а также нести расходы по продаже недвижимой

вещи; право покупателя требовать передачи продавцом вещи и право требовать от продавца обеспечение-гарантирование её качества и т.д.).

Права и обязанности именуются *субъективными*, потому что в общей теории права они называются *права субъектов* (то есть конкретных лиц - физических и юридических).

Соответственно, *структура содержания правоотношения* – это способ *взаимосвязи* субъективных прав и обязанностей, и она может быть *простой и сложной*.

Однако существует и иная позиция, согласно которой содержание гражданского правоотношения составляют *гражданские права и обязанности*. Авторы, отстаивающие эту теорию, исходят из понимания того, что субъективные права и обязанности появляются лишь в результате правового регулирования. Следовательно, общественное отношение до его правового регулирования не имело своего содержания, либо оно исчезло в процессе правового регулирования. Учитывая изложенную точку зрения, наиболее правильно представляется говорить о *субъективных правах и обязанностях* как о юридическом содержании гражданских правоотношений.

Субъективное гражданское право это предоставленная участнику правоотношения (субъекту) возможность вести себя определенным образом и требовать от других лиц соответствующего поведения, и в случае невыполнения обязанным лицом, возложенной на него обязанности, обратиться в судебную инстанцию за защитой своего права в принудительном порядке (например при нарушении прав собственника имущества).

Более кратко, *субъективное гражданское право* – есть *мера дозволенного поведения субъекта данного гражданского правоотношения*. А по-иному, *субъективное гражданское право* – сложное юридическое образование, которое *состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту*.

Иными словами, под *субъективным гражданским правом* принято понимать возможность и обеспеченность известного поведения, меру поведения⁸⁴.

Юридические возможности как составные части содержания субъективного гражданского права называются *правомочиями*. Субъективное гражданское право имеет собственное содержание, состоящее из юридических возможностей (правомочий), предоставленных субъекту. Как правило, *различные субъективные гражданские права включают в себя три легальных правомочия*:

1) *правомочие на собственные действия*, означающее возможность субъекта самостоятельно совершать физические и юридически значимые действия;

⁸⁴ Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М., 1947. стр. 33, 34; Он же: Субъекты гражданского права. М., 1950. - стр. 11.

2) *правомочие требования*, представляющее собой возможность требования от обязанного субъекта исполнения возложенных на него обязанностей;

3) *правомочие на защиту*, выступающее в качестве государственно-принудительных мер в случае нарушения субъективного права⁸⁵.

В гражданском праве все участники вправе реализовывать свои права, но они могут воздержаться от их реализации. Однако государство предусмотрело некоторые случаи, при которых устанавливаются ограничения их осуществления. *Ограничения прав субъектов гражданских правоотношений могут предусматривать только законы*. Так, например, в соответствии с нормой части (2) ст. 6 Закона от 25.07.1997 № 1308 «О нормативной цене и порядке купли-продажи земли», право купли-продажи земель сельскохозяйственного назначения имеют государство, физические лица, являющиеся гражданами Республики Молдова, а также юридические лица, в уставном капитале которых не содержатся иностранные инвестиции. Таким образом, согласно этой норме, в частности, иностранный гражданин, лицо без гражданства, иностранное юридическое лицо, а равно молдавское юридическое лицо с иностранным участием (где есть какая-то доля (вклад) иностранного участия в уставном капитале), *не вправе* выступать покупателем в договорах по купле-продаже земель сельскохозяйственного назначения в Молдове. А если иностранные граждане или лица без гражданства стали собственниками земель сельскохозяйственного назначения либо земель лесного фонда в результате наследования по закону или по завещанию, они вправе отчуждать эти земли посредством заключения юридических актов, вступающих в силу при жизни лица, только в пользу граждан Республики Молдова. *Другой пример*, - запрещено использовать гражданские права коммерческой организации для ограничения конкуренции, нельзя использовать их для причинения вреда иному лицу.

4.4.1. Классификация субъективных прав.

Особенностью субъективных гражданских прав является их классификация. Во-первых, их можно разделить на:

- *относительные* права, а также
- *абсолютные* права.

Лицу, обладающему абсолютным гражданским правом соответствует неограниченное количество обязанных лиц. Обладателю же относительного права соответствует только закрепленное за ним лицо.

Также существует деление субъективных прав на:

⁸⁵ Михайленко, Е. М. Гражданское право. Общая часть: учебник и практикум для прикладного бакалавриата. - Москва: Издательство Юрайт, 2017, стр.39.

- *имущественные права и,*
- *неимущественные права.*

Напомним, что неимущественные права возникают и существуют в связи с нематериальными благами, которые не имеют экономической зависимости, неотделимы от личности, независимо от связи с имущественными правами.

Также существует деление гражданских субъективных прав на:

- *вещные права и,*
- *обязательственные права (именуются еще права требования)⁸⁶, на которых мы и остановимся более подробно в следующих главах).*

Итак, вещное право основывается на воле лица непосредственно воздействовать на вещь. *Например*, право собственности (т.е. право владеть, пользоваться и распоряжаться вещью) – это чистое неограниченное вещное право. К примеру, гражданин-собственник мобильного телефона, обладает полным неограниченным правом над ним без влияния других лиц. Он самостоятельно может владеть и пользоваться им по своему усмотрению. Также он может свободно его продать, обменять, подарить, даже разбить и т.д. Ведь это его неограниченное право над этой вещью. *Вещное право*, это юридическая связь между лицом и вещью (*jus in rem*), и любой гражданин или фирма/организация обязаны признать эту связь принадлежности вещи лицу и не нарушать ее своими действиями. Любое вещное право имеет характер *абсолютного права*, и в случае его нарушения будет защищаться против всех, так как оно относится ко всем. *Например*, это моя вещь, и если она каким-либо образом попадет в чужие руки, то я имею право ее потребовать, только на том основании, что она является моей вещью, и она предоставлена законом именно мне. Вещное право не ограничено во времени, то есть оно действует постоянно. Вещные права регламентированы в книге 2-й ГК РМ.

Напротив, обладатель *обязательственного права*, например, покупатель при покупке телефона может реализовать свое право только через продавца, т.е. через обязанное лицо. Обязательственное право это право требовать у обязанного лица выполнить действие или отказаться от ее выполнения (т.е. что-то передать, что-то делать или что-то не делать). *Например*, если лицо-покупатель (кредитор) заплатило деньги за телефон, то имеет право требовать от обязанного лица-продавца (должник) передать ему этот телефон. И, наоборот, если вначале лицо передало телефон, то оно имеет право требовать от покупателя-должника деньги, т.е. плату за него.

⁸⁶ Baieș, S.; Roșca, N..Drept civil: Drepturile reale principale. Ed. a 3-a. Chișinău, USM, 2016, - pag. 6.

Обязательственное право имеет характер *относительного права* (т.е. привязано к конкретному лицу: продавец-кредитор относительно (т.е. *vis-a-vis*) покупателя-должника) и оно ограничено во времени, ибо действует только на период юридических отношений этих двух лиц. В нашем примере, если продавец передал телефон, а покупатель заплатил за него обусловленную денежную сумму, то обязательственные права друг другу заканчиваются. Ибо, обе стороны уже реализовали свои права полностью. Конечно, а если продавец продал испорченный телефон (с материальными недостатками), то покупатель, соответственно, имеет обязательственное право расторгнуть этот договор и требовать возврата оплаченных денег. В свою очередь, продавец обязан вернуть ему уплаченную денежную сумму. Обязательственные права регламентированы в книге 3-й ГК РФ.

Субъективная гражданская обязанность - это основанная на законе «мера должного поведения» участника (субъекта) гражданского правоотношения⁸⁷.

Субъективная обязанность заключается в том, чтобы обязанное лицо воздерживалось от совершения определенных действий (*например*, не нарушало прав собственника – соседа, и не строил сарай на меже, не сажал крупные деревья (орех) на расстоянии менее 2-х метров от забора), либо наоборот, должно совершать определенные действия (*например*, в договоре подряда на строительство выполнить работу – построить объект, отремонтировать квартиру).

Сущность обязанностей кроется в необходимости совершения субъектом определенных действий или воздержания от социально вредных действий⁸⁸. В этой связи в гражданских правоотношениях обычно различают (бывают) два типа обязанностей:

- *обязанности активного* (действия) и
- *обязанности пассивного* (бездействия) *типа*, что обусловлено наличием в гражданско-правовом регулировании двух способов законодательного закрепления обязанностей - позитивного связывания и метода запрета (негативного связывания).

Субъективные гражданские права и обязанности связаны между собой. Они как стороны одной медали. *Например*, для того чтобы заказчик мог реализовать свое субъективное право на изготовленный по его заказу гарнитур (результат работы подрядчика в договоре бытового подряда), подрядчик должен выполнить обязательство по его изготовлению и передаче заказчику. В большинстве гражданских правоотношений каждый из его субъектов одновременно имеет права и несет обязанности. При этом субъективные гражданские права и обязанности возникают одновременно. Но встречаются и гражданские правоотношения, в которых у одного из участников есть только

⁸⁷ Гражданское право: учебник; в 4 т. / под ред. Е.А. Суханова; 3-е изд. М., 2004. Т. 1. стр. 122.

⁸⁸ Овчинникова, О.В. Гражданское право: краткий курс лекций. Кишинэу, изд-во «Valinex» SRL, 2011, стр.20.

субъективное право, а у другого – только субъективная обязанность (например, в договоре дарения (ст. 1198 ГК РМ) где обязанности только у дарителя, а у одаряемого их практически нет или, договор займа (ст. 1242 ГК РМ).

При этом, физические и юридические лица, участвующие в гражданских правоотношениях, должны осуществлять свои права и исполнять свои обязанности добросовестно, в соответствии с законом, договором, основами правопорядка и нравственности. Добросовестность предполагается до тех пор, пока не будет доказано обратное. Неосуществление физическими и юридическими лицами принадлежащих им гражданских прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст.10 ГК РМ).

Глава 5. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 5.1. Общие положения об объектах гражданских прав

Объекты гражданских прав – одна из важнейших и фундаментальных тем для исследования в рамках изучения курса гражданского права. Познание сути и юридической природы объектов гражданского права необходимо для дальнейшей реализации теоретических знаний в реальных правоотношениях граждан и юридических лиц.

Что следует понимать под объектами гражданских прав?

В предыдущей главе при рассмотрении вопроса об объектах гражданских правоотношений мы акцентировали, что не следует смешивать понятие «объекта гражданского правоотношения» с «объектом-предметом гражданского права» или, по-иному - «объектом гражданских прав».

Там же дали определение объекта гражданского правоотношения, под которого понимают - определяемое законом (правовым режимом) поведение его субъектов (их действия или бездействия и их результаты), направленное на приобретение, использование или отчуждение разнообразных материальных и нематериальных благ, а не сами эти блага.

А под предметом-объектом гражданского права (или объекты субъективных гражданских прав) принято считать – то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность его субъектов, то есть различные материальные и нематериальные (идеальные) блага.

Поэтому считается, что именно оно, *поведение субъектов*, и составляет объект гражданских правоотношений, тогда как вещи и иные материальные и нематериальные блага, в свою очередь, составляют «предмет» соответствующего поведения участников (субъектов) правоотношений или «объекты гражданского права».

Объекты гражданских прав могут существовать в материальном мире и/или цифровой среде, что обуславливает форму объектов, особенности приобретения, осуществления и прекращения гражданских прав и обязанностей в отношении них.

Чаще всего гражданские права возникают и осуществляются по поводу какой-либо вещи, однако это далеко не единственный объект гражданских прав. Объектами гражданских прав являются *материальные и нематериальные (духовные-идеальные) блага*, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правовые отношения. Круг этих благ (объектов) чрезвычайно широк и многообразен.

В ГК Республики Молдова нет специальной статьи, где бы прямо перечислялись объекты гражданских прав, в отличие от ГК РФ, где в ст. 128 они перечисляются, и ГК

Украины, в котором ст. 177 посвящена объектам гражданских прав. В ГК РМ все это разбросано перечислено в Разделе 1 (Имущество), книги 2 (Вещные права)) – ст.453-481.

Таким образом, если следовать закону и теории гражданского права, к объектам гражданских прав относятся *то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность его субъектов*. То есть, это различные *материальные и нематериальные блага*, в которых субъект права может иметь какой-либо защищенный законом интерес.

Из этого явствует, что в теории гражданского права различают материальные и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, *составляющие предмет деятельности субъектов* гражданских прав.

Что такое материальные и нематериальные (идеальные) блага?

К **материальным** (имущественными) **благам** как объектам гражданских прав относятся:

(1) *Вещи* (это: (а) - предметы материального мира, включая деньги, ценные бумаги и, (б) имущественные права (это: - вещные права, т.е. право собственности плюс ограниченные вещные права и, - обязательственные права, т.е. совокупность прав и обязанностей и право требования));

(2) *Результаты работ и услуги* (то есть действия обязанного лица), которые: по работе - имеют материальную, вещественную форму-характер, а по услуге – не имеют овеществленного характера).

По поводу таких материальных благ складываются особые (вещные, обязательственные, либо членские, или корпоративные) правоотношения.

К **нематериальным (идеальным) благам** как объектам гражданских прав относятся:

(1) *объекты интеллектуальной собственности*, то есть нематериальные объекты товарного характера, а конкретно - *результаты интеллектуальной, творческой деятельности* (произведения науки, литературы и искусства, изобретения, и способы индивидуализации товаров и их производителей и т.п., в том числе исключительные права на них);

(2) *информация* (а именно, служебная и коммерческая тайна);

(3) *цифровая вещь и цифровой контент*;

(4) *личные нематериальные (идеальные) блага*.

По поводу таких нематериальных благ, соответственно, складываются такие особые правоотношения как: неимущественные, связанные с имущественными (т.е. материальными) и лично неимущественные, не связанные с имущественными.

Далее, рассмотрим эти классические и новые виды объектов гражданских прав.

МАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА

§ 5.2. Вещи как основные объекты гражданских прав

5.2.1. Понятие вещи и её специфические черты-признаки.

Как отмечалось ранее объектами гражданских прав являются материальные и духовные блага, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правовые отношения. Круг этих благ (объектов) чрезвычайно широк и многообразен. Среди объектов гражданских прав особое место принадлежит вещам, что определяется, во-первых, их наибольшей распространенностью и, во-вторых, возникновением по поводу вещей правоотношений собственности. Вещи относятся к числу материальных благ а не к идеальным (т.е. к нематериальным благам).

Вещь - это то, на что можно указать. На латыни вещь (*res*) и реальность (*realitas*) - однокоренные слова, т.е. вещи, это то, что реально, и то, из чего реальность состоит, а реальность - это то, что вещественно.

Итак, основной объект гражданских прав – вещь (*res*). В соответствии с ст.455 ГК РМ «вещами в гражданском праве признаются:

- 1) все предметы, которые могут быть индивидуальной или коллективной принадлежностью, и
- 2) имущественные права».

Из этого понятия следует различать вещи как:

- 1) *предметы материального мира*, как объекты чисто вещных прав, имеющие товарную форму и существующие как физические тела и доступные для обладания человека, и которые могут быть индивидуальной или коллективной принадлежностью, относительно которых могут возникать и существовать гражданские права и обязанности, и,

- 2) *имущественные права*, имеющие объекты как вещных, так и обязательственных прав.

Как предметы, так и имущественные права обладают экономическим содержанием, то есть могут оцениваться в денежном выражении. То есть, вещи (как предметы, так и имущественные права) являются результатами труда, имеющими в силу этого определенную материальную (экономическую) ценность. Это означает, что вещи принадлежат к составу имущества⁸⁹.

⁸⁹ Под **имуществом** в гражданском праве понимается не просто совокупность вещей, денег и ценных бумаг, сюда также входят имущественные права и обязанности. Например, гражданин, обладающий вкладом в кредитном учреждении, не имеет права собственности на часть средств, находящихся в обороте банка, которая соответствует сумме его вклада. Он всего лишь имеет право требовать от банка выплаты ему определенной суммы. В состав наследуемого имущества включаются не только вещи в натуре, но и права

Предметы материального мира – это материальные, т.е. физически осязаемые телесные объекты, в отношении которых могут существовать (возникать) гражданские права и обязанности; это предметы природы и продукты труда, обладающие физическими, химическими, биологическими и т. п. свойствами, т. е. натуральной формой. Они подвержены износу (амортизации) и, в конечном счете - утрате своей натуральной формы.

Имущественные права в гражданском законодательстве - это права, возникающие по поводу обладания каким-либо имуществом или по поводу его передачи одним лицом другому лицу. Имущественные права - субъективные права участников правоотношений, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом (*вещные права*), а также с теми материальными (имущественными) требованиями, которые возникают между участниками экономического оборота по поводу распределения этого имущества и обмена (вещами-товарами, услугами, выполняемыми работами, деньгами, ценными бумагами и др.) – *обязательственные права*.

Специфические черты-признаки вещи.

Понятие вещи получает значение для права только тогда, когда оно наделяется особыми признаками, отличающими вещь от других объектов гражданских прав (как-то нематериальные блага) и дающими ей, так сказать, специальную юридическую метку. Эту специальную метку вещи в области права составляет, прежде всего, ее телесное бытие и, затем, принадлежность к составу имущества.

Вещи, выступая объектами гражданских прав, имеют ряд специфических черт:

- способны удовлетворить материальные потребности человека;
- выступают материальными объектами внешнего мира (телесное бытие);
- считаются статичными объектами, по своей природе они выступают результатом определенных процессов;

имеют денежную оценку (означающей, принадлежность вещи к составу имущества).

Как видим, важнейший признак вещей, благодаря которому они и становятся объектами гражданских прав, заключается в их способности удовлетворять те или иные потребности людей.

Касательно остальных признаков отметим, что *предметы*:

1) не обладающие полезными качествами (*например*, пыль на шкафу или камушки, грязь с улицы или трава с обочины дорог и т.д.) либо,

требования и долги наследодателя. В состав предприятия как имущественного комплекса включаются помимо земельных участков, зданий, оборудования еще и права требования, долги, права на обозначения, товарный знак, другие исключительные права.

2) не обладающие полезными качествами либо полезные качества (т.е. свойства), которых еще не открыты людьми (*например*, растение - сорняк которое растет повсюду и все ее выкорчевывают, т.е. безжалостно уничтожают, но не знают, что оно является панацеей от онкологических болезней- рака), а также,

3) недоступные людям на данном этапе развития человеческой цивилизации (*например*, облака; космические тела – звезды, луна, планеты), объектами гражданских прав, то есть *вещами не выступают*.

Иными словами, статус вещей приобретают лишь те предметы материального мира, полезные свойства которых осознаны и освоены людьми и имеют определенную экономическую ценность, т.е. имеют денежную оценку.

Также следует подчеркнуть, что юридическое понимание вещей не совпадает с обыденным представлением о них. С точки зрения действующего законодательства, вещами признаются не только традиционные предметы быта, средства производства и т.п., но и живые существа (*например*, дикие и домашние животные), сложные материальные объекты (*например*, промышленные здания и сооружения, железные дороги и т. п.), различные виды подвластной человеку энергии (*например*, тепловой, электрической, атомной и т. п.), жидкие и газообразные вещества (*например*, вода и газ в резервуарах, трубопроводах и т. п.).

Таким образом, под *вещами* наука гражданского права понимает *данные природой и созданные человеком ценности материального мира* (предметы и имущественные права – наше прим.), *выступающие в качестве объектов гражданских прав*.⁹⁰ Сегодня, в век цифровых технологий под вещь понимают и «цифровую вещь» (ст. 477 ГК РФ), однако принимая во внимание, что она не применима в материальном мире, а исключительно в цифровой среде (т.н. виртуальный мир), то ее место не в списке классических вещей (предметы и имущественные права), а в группе нематериальных (идеальных) благ. По своему правовому режиму (по особенностям приобретения, осуществления и прекращения гражданских прав и обязанностей в отношении неё) цифровая вещь является специфическим видом объекта гражданских прав, находящимся ближе к объектам интеллектуальной собственности.

⁹⁰ Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право Том 1. Учебник. Издание пятое. М.: Проспект, 2006, стр. 205.

§ 5.3. Классификация вещей

5.3.1. Общие теоретические положения.

Статьи 455-481 книги 2-й ГК РМ устанавливают правовой режим вещей: движимые и недвижимые, делимые и неделимые, главные вещи и принадлежности, плоды, продукции, а также такие одушевленные вещи как животные и, такие специфические как деньги и ценные бумаги, объекты интеллектуальной собственности, цифровой контент и цифровая вещь, и движимые культурные ценности.

В соответствии с теорией гражданского права, все вещи как объекты гражданских прав можно классифицировать следующим образом:

1) *По правовому положению* делятся на:

- a) средства производства
- b) предметы потребления

2) *По целевому назначению в хозяйственной деятельности:*

- a) основные
- b) оборотные

3). *В зависимости от оборотоспособности* (или, по-иному, в зависимости от возможности свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства - наследование, реорганизация юридического лица либо иным способом) выделяют следующие виды вещей:

- a) оборотоспособные
- b) ограниченные в обороте
- c) изъятые из оборота (необоротоспособные)

4) *Исходя из пространственных свойств* (или в зависимости от связи с землей) вещи делятся на:

- a) движимые
- b) недвижимые вещи

5) *Исходя из физических свойств* (или в зависимости от делимости) вещи подразделяются на:

- a) делимые
- b) неделимые

6) *Исходя из функциональных свойств* или в зависимости от продолжения существования вещи делятся на:

- a) потребляемые
- b) не потребляемые

7) Исходя из структурного состава (или в зависимости от функциональной взаимосвязи)

вещи делятся на:

- a) главная вещь
- b) принадлежность
- c) составная часть
- d) запасная часть

8) По характеру определения вещи, они могут быть:

- a) индивидуально-определённые вещи
- b) вещи, определенные родовыми признаками

9) Законодательство также выделяет:

- a) сложные вещи, которые образуют разнородные вещи как единое целое, предполагающее использование их по общему назначению (автомобиль с манипулятором, экскаватор и бульдозер, дом с пристройками);
- b) простые вещи (книга, тетрадь, одноразовая зажигалка).

10) В качестве вещей отдельно гражданское законодательство выделяет:

- a) плоды
- b) продукция
- c) доходы.

Далее рассмотрим классификацию и виды вещей, в соответствии с положениями раздела 1-го, книги 2-й (ст. 455-481) ГК РФ. А именно, отдельно вещи как предметы материального мира и вещи в виде имущественных прав.

5.3.2. Классификация и виды вещей как объекты-предметы материального мира.

Предусматриваемая законом классификация вещей, как и других объектов, по различным критериям облегчает оформление прав на них и разрешение возникающих по их поводу споров.

1) Так, в зависимости от оборотоспособности,⁹¹ то есть от возможности свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом все объекты гражданских прав делятся на объекты:

- **не изъятые из оборота** (полностью оборотоспособные - *res in commercio*);

- **ограниченные в обороте**;

- **изъятые из оборота** (необоротоспособные - *res extra commercium*) - (ст.457 ГК РФ).

⁹¹ Понятие *оборотоспособность* определяет возможности граждан и юридических лиц свободно распоряжаться объектами гражданских прав путем их передачи другим лицам.

Первые - свободные в обороте, они не изымаются из оборота и не ограничиваются в обороте, т. е. , которые могут сменить собственника без каких-либо ограничений. К их числу относится подавляющее число (большинство) вещей и имущественных прав. Эти объекты могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) или иным способом при условии, что они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте.

Ограниченно оборотоспособными являются вещи, которые могут принадлежать лишь определенным и отдельным участникам гражданского оборота, либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению компетентных органов, и в установленном законом порядке, т. е. такие, которые могут отчуждаться лишь при выполнении определенных условий. К таким вещам относятся: гражданское *оружие*, в том числе *охотничье, летательные аппараты, сильнодействующие яды, наркотики, драгоценные металлы, памятники истории и культуры, земля сельхозназначения в РМ и другие природные ресурсы, и т. п.* Данные объекты определяются в установленном законом порядке. *Например*, в соответствии с Законом РМ № 308-ХІІІ от 25 июля 1997 года о нормативной цене и порядке купли-продажи земли, иностранные граждане и организации не имеют право покупать земли сельскохозяйственного назначения в РМ.⁹² Или, огнестрельное гражданское оружие могут иметь только лица, получившие специальное разрешение органами внутренних дел. Совершение сделок с таким оружием также требует подобного разрешения. Психотропные вещества и наркотические средства могут приобретаться только при наличии рецепта медицинского учреждения. Валютные ценности – иностранная валюта и ценные бумаги в иностранной валюте. Сделки с валютными ценностями могут осуществляться только через уполномоченные банки и другие финансовые учреждения, имеющие лицензию Национального банка. Драгоценные металлы и камни. Закон устанавливает круг лиц, которые имеют право на разработку таких месторождений, а также приобретать результаты такой разработки. Такая деятельность подлежит лицензированию.

К не оборотоспособным (изъятые из оборота) принадлежат вещи-объекты, по прямому указанию закона изъятые из оборота. Это вещи, гражданский оборот (нахождение в обороте) которых не допускается. Они могут находиться только в собственности Республики Молдова и не могут быть объектом сделок. То есть, по общему правилу, с такими объектами, которые перечислены выше, нельзя совершать сделок, порождающих смену собственника. Они еще носят название «публичные вещи» от лат. «*res publicae*». Виды

⁹² Закон о нормативной цене и порядке купли-продажи земли № 1308-ХІІІ от 25 июля 1997 года (повторное опубликование: Официальный монитор Республики Молдова, 2001 г., № 147–149, ст. 1161)

таких объектов должны быть прямо указаны в законе (*казна государства, недра, оружие массового поражения, ядерный плутоний, также, определенные результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации*, реки, лесные массивы, архивы, библиотеки, иное вооружения, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности и т. п.). К этой же группе относятся вещи, существование которых является неправомерным (фальшивые деньги, самовольная постройка и так далее).

2). *В зависимости от природы вещей и прямом указании закона*, вещи делятся на **движимые и недвижимые** (ст. 459 ГК РМ). Это, в принципе, первое и самое главное разделение вещей в гражданском праве (движимые и недвижимые вещи).

Движимые вещи, в том числе движимые культурные ценности.

Все вещи, не отнесенные к недвижимым вещам, в том числе деньги, ценные бумаги в узком смысле и ценные бумаги в широком смысле, животные, другие передвигаемые в пространстве предметы считаются и признаются *движимыми вещами (движимым имуществом)*. Движимыми вещами являются вещи, которые можно свободно перемещать в пространстве.

Как правило, недвижимые вещи постоянно находятся в одном и том же месте, обладают индивидуальными признаками и являются незаменимыми. Основная специфика правового режима, то есть юридическое значение недвижимого имущества заключается в том, что возникновение, переход, ограничение и прекращение права собственности, других вещных (ипотека, сервитут и т. д.) и некоторых обязательственных прав на него (аренда, доверительное управление и т.д.), происходят в особом порядке, требующем соблюдения письменной формы и обязательной государственной регистрации. То есть, права на недвижимое имущество обязательно подлежат публичному оглашению, т.е. государственной регистрации в соответствующих реестрах.

Что касается движимых вещей, то для возникновения, изменения, перехода и прекращения прав на них, не требуется соблюдения столь строгих формальностей, если только иное прямо не предусмотрено законом.⁹³

Статья 481 ГК РМ особо устанавливает правовой режим к *движимым культурным ценностям*. Движимыми культурными ценностями признаются вещи, отнесенные в соответствии с законом к движимому национальному культурному наследию Республики Молдова, а также вещи отнесенные применимым законом как таковые к правовому режиму соответствующей вещи, согласно правилам международного частного права. Движимые

⁹³ Сергеев А.П., Толстой Ю.К.: там же, стр. 207-208, 209.

культурные ценности, принадлежащие Республике Молдова или административно-территориальной единице, относятся к ее публичной сфере. Правовой режим движимых культурных ценностей, а также условия и пределы осуществления права собственности на них физическими и юридическими лицами предусматриваются законом, международными договорами, одной из сторон которых является Республика Молдова, и, в дополнение к ним, настоящим кодексом.

Перечень движимых культурных ценностей, подлежащие классификации в национальном движимом культурном наследии приведен в ст. 4 Закона об охране национального движимого культурного наследия № 280 от 27.12.2011⁹⁴. А опись движимых культурных ценностей, классифицированных в национальном движимом культурном наследии, ведется Службой учета и оборота движимых культурных ценностей, в электронной форме, в реестре национального движимого культурного наследия. Служба учета и оборота движимых культурных ценностей является административным органом, подчиненным Министерству культуры.

Недвижимые вещи (недвижимость).

В Республике Молдова, согласно ст. 459 – 462 ГК РМ к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость), относятся:

1. *земельные участки*, зарегистрированные в реестре недвижимого имущества под отдельным кадастровым номером. Это самый главный и основной объект недвижимости, то есть главная недвижимая вещь.

2. *составные части земельного участка* (то есть главной недвижимой вещи) – это вещи и работы, прочно связанные с землей, перемещение которых является невозможным без их изменения их назначения, такие как:

- a) здания,
- b) подземные сооружения (хотя бы они и распространились на другие участки),
- c) обособленные водные объекты (озера, пруды, реки)
- d) многолетние насаждения,
- e) неубранный урожай, а также

3. *составные части здания*, то есть - вещи и работы, с помощью которых построено здание, либо которые прочно связаны с ним и не могут быть отделены без того, чтобы существенно разрушить здание либо вещь или работу, подлежащую отделению.

⁹⁴ Официальный монитор Республики Молдова, 2012 г., № 82–84, ст. 270), с последующими изменениями. Данный закон регламентирует правовой режим ценностей, относящихся к национальному движимому культурному наследию как части национального культурного наследия, а также специфическую деятельность в области идентификации, исследования, инвентаризации, классификации, сохранения, обеспечения безопасности, содержания, изготовления, реставрации и освоения движимых культурных ценностей.

4. *единица кондоминиума.*

5. *другие вещи*, режим недвижимой вещи на которых распространен законом и, права на которые обязательно подлежат государственной регистрации (например, воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, предприятие как имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности).

Недвижимость обладает осложненной оборотоспособностью, так как любые сделки по распоряжению недвижимостью нуждаются в нотариальном оформлении и публичном оглашении, т.е. государственной регистрации соответствующими учреждениями (Департамент кадастра при Агентстве государственных услуг).

Комментарий:

Земельные участки - главная недвижимая вещь.

К главной недвижимой вещи в Молдове относятся только *земельные участки*, зарегистрированные в реестре недвижимого имущества под отдельным кадастровым номером. Это значит, что отнесение вещи - имущества к недвижимости означает, что права на него и сделки с ним требуют государственной регистрации в едином государственном реестре – в территориальный кадастровый орган Агентства публичных (государственных) услуг РМ. Если земельный участок не зарегистрирован в реестре недвижимого имущества (*например*, участок под океаном, морем, или под рекой Прут, к примеру) он, в смысле ГК РМ, не является предметом недвижимости, а просто носит общее название - понятие земля. Кроме этого, наряду с государственной регистрацией вещных прав на недвижимое имущество, подлежат регистрации ограничения (обременения) прав на него, в том числе сервитут, суперфиций, ипотека, доверительное управление, аренда. Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права на недвижимость. Зарегистрированное право на недвижимое имущество может быть оспорено только в судебном порядке.⁹⁵

Интересный момент связан со следующими фактами : «Остаются недвижимыми вещами:

а) материалы, временно *обособленные* от земельного участка для *повторного использования* до тех пор, пока они сохраняются в той же форме.

б) составные части недвижимой вещи, временно *отделенные* от нее, если они предназначены для *нового размещения*.

с) материалы, завезенные для использования *взамен старых*, становятся недвижимыми вещами» (ч. (3) ст. 459 ГК РМ).

⁹⁵ Зенин И.А. Гражданское право Российской Федерации: Учебное пособие / Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права. - М., 2003. - стр.64.

Что это значит? – Это легче объяснить следующими примерами: а) собственник на своем участке разобрал все камни и лестницу с просевшего погреба, складировал, потом *на этом же месте* выкопал новый котлован и обратно кладет все камни и устанавливает лестницу; б) собственник разобрал отдельно стоящий старый капитальный сарай или туалет и *размещает их в другом месте* на том же участке; с) в ситуации, когда в первом или втором случае собственнику *необходимо обновить строительные материалы* (как-то, камень, бетон, металл, прогнившие брусья сруба, крыша, лестница и др.), новые завезенные взамен старых (*полностью или частично*) становятся новыми недвижимыми вещами в момент их установки. К примеру, построил новый сарай или туалет из камня, а старые были из саманных кирпичей (из глины).

Составные части земельного участка (ст. 460 ГК РФ).

Все, что крепко связано фундаментом с земельным участком как-то: (1) *строения капитального характера* - т.е. капитальные дома, гаражи, сараи, бани, туалеты и другие изолированные помещения, а также (2) *подземные сооружения*, - т.е. подвалы, погреба, туннели, хотя бы они и распространялись на другие участки, в смысле ГК РФ являются *составными частями земельного участка*, то есть недвижимой вещи, а не отдельные недвижимые вещи. Это правило относится и к (3) *многолетним насаждениям*, крепко связанные корнями с земельным участком, то есть многолетние посадки – леса, сады, виноградники и др. Также это правило относится и к (4) *неубранному урожаю* (с поля).

В этом контексте, в смысле ст. 460 ГК РФ *составными частями недвижимого имущества*, то есть недвижимости, составляют вещи и работы, прочно связанные с *земельным участком* (землей), такие как:

- 1) здания (или строения капитального характера),
- 2) подземные сооружения (хотя бы они и распространялись на другие участки),
- 3) обособленные водные объекты,
- 4) многолетние насаждения,
- 5) неубранный урожай.

Это правило применяется, хотя бы эти составные части и были зарегистрированы в реестре недвижимого имущества отдельно. Иными словами, составными частями земельного участка являются объекты, перемещение которых невозможно без несоразмерного ущерба их назначению (без их обесценивания и изменения их назначения), и все, что прочно связано с землей, в том числе здания и подземные сооружения (хотя бы они и распространялись на другие участки), обособленные водные объекты, жилые (дома) и нежилые (сарай, гаражи) капитальные строения, в том числе единицы condominiumа, многолетние насаждения, даже неубранный урожай (например, несобранная рожь,

пшеница, корнеплоды с земельных участков). Касательно многолетних насаждений и неубранного урожая, и даже строений, то они могут стать движимыми вещами на основе соглашения сторон (по сделке), в случае их перемещения (до срочного сбора). Для этого должна осуществляться соответствующая регистрация в реестре недвижимости, для того чтобы третьи лица были в курсе изменения их статуса.

Тот факт, что к недвижимым вещам относятся только земельные участки, исходит из принципа *superficies solo cedit*, то есть все, что находится на земельном участке и прочно связано с землей входит в состав земельного участка. Это значит, что всё что построено на земельном участке принадлежит собственнику этого участка, а не застройщику (*например*, строительной компании). И это, потому что в смысле ч. (1) ст. 460 ГК РМ «всё на определенном земельном участке» является составной частью недвижимой вещи, то есть земельного участка. Исключения из этого правила составляют случаи, когда здания и другие прочно связанные с землей вещи и работы, построенные на земельном участке другого лица на основе права суперфиция, а также вещи, связанные с земельным участком для временных целей (*например*, временные строения как киоски, ларьки, навесы и др.), которые не являются составной частью недвижимой вещи (ч. (2) ст. 460 ГК РМ). Также, не считаются составной частью недвижимого имущества, расположенные на недвижимом имуществе – земельном участке, коммунальные сети или коммунальные работы, которые построены третьим лицом на основе права суперфиция или в отношении которых собственнику недвижимого имущества вменена обязанность допускать их (*например*, электросети- столбы и электроподстанции, газовые трубы стояки и распределительные станции, водопроводы, канализационные трубы и др.) - ч. (3) ст. 460 ГК РМ. Это значит, что все эти коммунальные сети или коммунальные работы принадлежат не собственнику земельного участка, а соответствующим предприятиям (*например*, Premier Energy, Red Nord, Moldovagaz, Transgaz, Apă-canal).

Примечательно что все вышеназванные здания и другие вещи и работы, составляют недвижимое имущество, право собственности на которое осуществляет обладатель соответствующего права суперфиция на земельный участок, в течение срока существования этого права. Соответствующий обладатель не может отчуждать или обременять право собственности и право суперфиция, иначе как вместе. При этом, здания и другие прочно связанные с землей вещи и работы, которые остаются на земельном участке при прекращении права суперфиция, становятся составной частью земельного участка (ч. (4) - (5) ст. 460 ГК РМ.

Составные части здания (ст. 461 ГК РМ).

Составной частью здания признаются вещи и работы, с помощью которых построено здание, либо которые прочно связаны с ним и не могут быть отделены без того, чтобы существенно разрушить здание либо вещь или работу, подлежащую отделению. Например, пристройки, подвалы, лоджии, мансарды, наружная лестница и шахта лифта капитального характера. При этом, вещь или работа, связанная со зданием для временных целей, не является составной частью здания. Например, навесы - козырек, киоски, ларьки, пожарная лестница, асфальтовое покрытие, переносная наружная шахта лифта.

Единица кондоминиума (ст. 462 ГК РМ).

Недвижимым имуществом признается единица кондоминиума, вместе с соответствующей долей права собственности или суперфиция на земельный участок, части здания, иные чем единицы и на другие общие части кондоминиума.

В соответствии со ст. 3 и другими статьями Закона РМ о кондоминиуме № 187 от 14.07.2022⁹⁶, кондоминиум – это комплекс, который образуют земельный участок с одним или несколькими зданиями, с имеющимися внутри них единицами – объектами исключительного права собственности, и общими частями – объектами права общей собственности, предназначенными для пользования несколькими собственниками или их обслуживанию. Составляющими кондоминиума могут являться: а) земельный участок с одним зданием, либо с несколькими зданиями, в которых имеются единицы в количестве двух или более и общие части; б) земельный участок с жилым комплексом, образованным несколькими индивидуальными жилыми домами и/или зданиями другого назначения, отдельно стоящими, таунхаусами или дуплексами, в которых имеются единицы и общие части; с) любые другие здания, в составе которых имеются единицы, находящиеся во владении в соответствии с исключительным правом собственности, а также земельный участок, сооружения и/или службы, являющиеся объектом права общей долевой собственности.

Под *единицей кондоминиума* понимается – жилье (квартира), изолированное помещение нежилого назначения (подсобки, магазины, рестораны, кафе, офисы и др. – прим. авт.) или парковочное место внутри здания (огороженное или не огороженное – прим. авт.), если они отвечают предусмотренным законодательством условиям, которые построены или должны быть построены, зарегистрированные под отдельным кадастровым номером в реестре недвижимого имущества и являющиеся объектом исключительного права собственности собственника в кондоминиуме. Под *долей участия кондоминиума* понимается – доля участия в праве общей собственности, приходящаяся на каждого

⁹⁶ Опубликовано: 29-07-2022 в Monitorul Oficial № 238-244 статья № 467

собственника в кондоминиуме и равная отношению общей площади единицы к сумме общих площадей всех единиц в кондоминиуме. Доля участия выражается в процентах с округлением до сотых. Сумма всех долей участия должна составлять 100 процентов. Доля участия для каждого сособственника кондоминиума должна быть указана в реестре недвижимого имущества. А под *общими частями кондоминиума* понимается – земельный участок и части здания в кондоминиуме, не являющиеся единицами и предназначенные для пользования всеми собственниками в кондоминиуме или некоторыми из них, а также иное имущество, которое согласно закону или акту об учреждении кондоминиума, предназначено для общего пользования всеми собственниками в кондоминиуме или некоторыми из них. Общими частями являются: а) состоящий как из застроенных, так и из незастроенных площадей земельный участок в установленных границах, на котором расположены здание и пристройки к нему и который в зависимости от характера или назначения здания обеспечивает доступ к зданию, его надлежащую эксплуатацию и обслуживание собственников. Разграничение границ этого земельного участка осуществляется в соответствии с законодательством и документацией по градостроительству, с соблюдением норм минимальной площади, необходимой для жилых зон (зона отдыха, игровая площадка, парковочные места и т. д.); б) само здание со всеми пристройками, элементами общего оборудования, включая части его инфраструктуры, пересекающие единицы и общие части; в) фундамент, проходы, лестницы и лестничные клетки, коридоры, наружные стены и перегородки между помещениями, находящимися в собственности и/или помещениями общего пользования и подвалом, предназначенные для общего пользования, дымоходы, холлы, сети питьевого водоснабжения и снабжения горячей водой для хозяйственных нужд, канализационные сети, электрические сети, сети электронных коммуникаций, сети тепло и газоснабжения от разводки/точки подключения до пункта распределения к единицам, находящимся в исключительной собственности, ливневые стоки, громоотводы, коллективные антенны, чердаки и подвалы, предназначенные для общего пользования, боксы, прачечные, сушилки, лифты, домофоны (часть установки, находящаяся в общей собственности), резервуары для воды, собственная котельная здания, мусоропровод, усиливающая конструкция, фасады, крыша, террасы; д) другие помещения в здании, не принадлежащие исключительно собственникам и предназначенные для удовлетворения социально-бытовых нужд собственников, включая помещения, предназначенные для отдыха, культурного развития, занятий физкультурой и спортом, детские игровые площадки; е) дворы, сады и подъездные пути, расположенные в границах земельного участка кондоминиума.

Согласно правилу из нормы ч. (2) ст. 462 ГК РМ - единица и соответствующая доля права на общие части не могут отчуждаться или обременяться иначе как вместе.

Другие вещи, которые могут быть отнесены к недвижимым вещам.

Режим недвижимой вещи, то есть к недвижимым вещам специальным законом могут быть отнесены *и другие вещи*, права на которые подлежат государственной регистрации. (ч. (4) ст. 459 ГК РМ). Это к примеру:

- a) предприятие - как имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности- (включая ее земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также право на торговую марку или другое обозначение и другие права), если иное не установлено договором или законом;
- b) воздушные суда;
- c) морские суда;
- d) суда внутреннего плавания;
- e) платформы континентального шельфа (нефтяные скважины в море);
- f) космические объекты.

3). Вещи делятся на *делимые и неделимые* (ст.466 ГК РМ). В физическом смысле неделимых вещей нет, разделить при желании можно все. Однако ГК РМ все же говорит о неделимых вещах. *Делимыми* признаются вещи, которые не меняют в результате раздела своего первоначального хозяйственного или иного назначения (раздел которой возможен в натуре без изменения ее хозяйственного назначения). Так, например, без всякого ущерба можно разделить на части *продукты питания, топливо, материалы* и т. п., ибо каждая часть этих вещей может быть использована по прежнему назначению. Если взять такие вещи, как *семена, продукты питания или горючее*, то их можно делить практически бесконечно без ущерба для их сущности и назначения.

Неделимыми с правовой точки зрения являются те вещи, которые в результате их раздела утрачивают свое прежнее назначение, либо несоразмерно теряют в своей ценности (вследствие раздела которой ее части утрачивают свойства и назначение первоначальной вещи). Иными словами, неделимой признается такая вещь, раздел которой в натуре невозможен без разрушения, повреждения вещи или изменения ее назначения и которая выступает в обороте как единый объект вещных прав (даже если она имеет составные части). Это, например: автомобиль, коллекция картин, магнитофон и т. п. Так, не поддаются делению на части: машины, музыкальные инструменты, определенная мебель (*например, стул, стол*) и т. п. К примеру, разобранный на запасные части автомобиль собрать обратно в принципе можно, но в разобранном виде нельзя использовать для перемещения в

пространстве. Неделимыми, по общему правилу, считаются и так называемые *сложные (совокупные) вещи*, представляющие собой комплекс однородных или разнородных предметов, которые физически вполне самостоятельны, но связаны общим хозяйственным или иным назначением. Они образуют единое целое и рассматриваются как одна вещь. Соответственно, её раздел в натуре невозможен без изменения ее назначения. *Например*, мебельный гарнитур, столовый сервиз, специальная библиотека, коллекция картин, марок и т.п. К совокупным вещам относятся, разумеется, и все парные вещи - обувь, перчатки, лыжи и т.п. Сделка, заключенная по поводу сложной вещи распространяется на все ее составные части.

Следует, однако, учитывать, что это - лишь общее правило. Участники конкретной сделки в принципе могут рассматривать любую совокупную вещь, как делимую. Исключение составляет тот случай, когда совокупная вещь особо охраняется законом, например, ценная коллекция, состоящая на государственном учете как памятник истории и культуры.

Различие между делимыми и неделимыми вещами имеет значение в первую очередь при разделе имущества, находящегося в общей собственности. Неделимые вещи не подлежат разделу в натуре, и поэтому либо передаются одному из собственников с предоставлением другим денежной или иной компенсации, либо продаются, а вырученная от продажи сумма делится между собственниками (ст. 561 ГК РФ). В зависимости от делимости или неделимости вещи, определяется долевой или солидарный характер обязательства, возникающего по поводу данной вещи (ст.ст. 786, 796 ГК РФ) и др.

Посредством сделки вещь, являющаяся по своему характеру делимой, может быть признана неделимой. В случае раздела общей собственности делимые вещи делятся в натуре, неделимая вещь остается у одного из собственников, а другому выплачивается денежная компенсация его доли.

4). **Главная вещь и принадлежность** (ст.467 ГК РФ).

Главная вещь, та которая находится в определенной зависимости от другой, но может функционировать самостоятельно. Принадлежностью признается вещь, которая: а) как правило, *самостоятельной ценности не имеет* (но может и иметь самостоятельную ценность) и б) *предназначена для для постоянного хозяйственного обслуживания*, т.е. служить другой главной вещи и с) *связанная с ней общим назначением, до тех пор, пока удовлетворяет этому назначению*. Судьба принадлежности следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное. Иными словами, вещь, предназначенная для постоянного хозяйственного обслуживания другой вещи (главной) и связанная с ней общим назначением, является принадлежностью до тех пор, пока удовлетворяет этому

назначению. Все остальные вещи являются главными. *Например*, замок – главная вещь, а ключи от замка – принадлежность к замку. Скрипка – главная вещь, смычок от нее – это принадлежность к ней. Или, хозяйственные постройки, туалет, забор, находящиеся на участке вместе с домом.

Также, некоторые вещи, не связанные между собой физически, находятся в хозяйственной и иной зависимости, например, музыкальный инструмент и его футляр, картина и ее рама и т.п. При этом одни из них (в данном случае музыкальный инструмент, картина) имеют самостоятельное значение и называются *главными вещами*; другие же (футляр, рама), именуемые *принадлежностями*, самостоятельной ценности, как правило, не имеют и предназначены служить главной вещи. Общее назначение может устанавливаться только собственником главной вещи и принадлежности, если договором не предусмотрено иное. На принадлежность распространяется правовой режим главной вещи, если стороны не согласились об ином. Временное отделение принадлежности от главной вещи не устраняет это ее качество. При этом, прекращение качества принадлежности не может быть предъявлено третьему лицу, которое ранее приобрело права, касающиеся главной вещи. Также, права третьего лица в отношении вещи не могут быть нарушены, путем ее преобразования в принадлежность.

Юридическое значение такого деления состоит в том, что согласно общему правилу принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не установлено иное. Иными словами, принадлежность разделяет судьбу главной вещи, т. е. в случае совершения сделок с главной вещью, принадлежности считаются ее частью. Это означает, что если, например, куплена главная вещь, к примеру, автомашина, и стороны в договоре не оговорили иного, то покупателю должны быть переданы без особого за то вознаграждения и все принадлежности главной вещи – набор инструментов для колес, насос, домкрат и т. п.

Принадлежности следует, однако, отличать как от составных, так и от запасных частей главной вещи. Под *составными частями вещи* обычно понимаются такие ее детали, которые связаны с нею конструктивно, независимо от того, что главная вещь может функционировать и без этих деталей, например, отопитель автомобиля. Если иное не оговорено сторонами, вещь должна передаваться со всеми своими составными частями. *Запасные части* предназначены для замены вышедших из строя частей главной вещи, например, запасной аккумулятор автомашины. Запасные части передаются по особому соглашению сторон.

5). *Взаимозаменяемые вещи и вещи, не могущие заменять друг друга* (ст.468 ГК РФ).

Взаимозаменяемыми признаются вещи, которые при исполнении обязательства могут быть заменены другими; при этом не затрагивается действительность исполнения.

Например, при изготовлении деревянного табурета, заготовленные для этой цели гвозди заменяются на шурупы; одна доска заменяется другой и т.д. Все остальные вещи считаются не могущими заменять друг друга. *Например*, при найме-прокате одного автомобиля, нельзя вернуть другой. Однако, посредством сделки (договора между сторонами) взаимозаменяемые вещи могут быть признаны не могущими заменять друг друга, а те которые могут заменить друг друга – взаимозаменяемыми. *Например*, старую табуретку или стул, необходимо реставрировать только гвоздями, а не современными шурупами. И наоборот, при прокате одного телевизора, можно вернуть другой, но не хуже.

б). Вещи делятся на **индивидуально-определенные и родовые** (ст.469 ГК РФ). Согласно ст. 469 ГК РФ, *индивидуально-определенной* признается вещь, определяющаяся по своему характеру присущими только ей признаками. По-иному, *индивидуально-определенные вещи* - это такие вещи, которые отличаются от других подобных вещей конкретными, особенными, индивидуальными, т. е. присущими только им, характеристиками. А еще, *индивидуально-определенные вещи* – те вещи, которые имеют такие признаки, которые позволяют выделить их среди других вещей, то есть выделенные из массы однородных вещей и обладающие только им присущими признаками. Данная вещь не может быть заменена в случае утраты, выплачивается денежная компенсации, т.е. индивидуально-определенные вещи являются юридически незаменимыми. *Например*, - участок земли, дом, антикварная ваза выполненная только в одном экземпляре, автомобиль под конкретным номером, стол, стул, электроинструмент и вообще инструмент, то же зерно, но сложенное и опечатанное на складе по вполне определенному адресу и т.п.

Вещами, *определяемыми родовыми признаками*, признаются вещи, обладающие признаками, присущими всем вещам того же рода, и определяющиеся путем подсчета, измерения, взвешивания. То есть, они могут определяться по количеству, по росту или ширине, по весу. Вещи, определяемые родовыми признаками, являются одновременно взаимозаменяемыми. Это, *например*, овощи, фрукты, корнеплоды, зерновые, сахар, соль, песок, цемент, камень, кирпичи, горюче-смазочные материалы и т.д. В более простом понимании - *родовые вещи* определяются родовыми признаками (число, вес, мера) и никак не выделяются из себе подобных: зерно, мука, ситец и т. д.

Деление вещей на указанные группы связано не только с естественными свойствами самих вещей, но и с теми способами их индивидуализации, которые избираются участниками гражданского оборота. Поэтому посредством сделки индивидуально-определенные вещи *могут быть признаны* вещами, определяемыми родовыми признаками, а вещи, определяемые родовыми признаками, – индивидуально - определенными вещами (ч.(3) ст. 469 ГК РФ). Так, наряду с предметами, единственными в своем роде, *например*

картиной И. К. Айвазовского «Девятый вал», к индивидуально-определенным вещам могут быть отнесены в принципе любые вещи, так или иначе выделенные участниками сделки из массы однородных вещей, например, часть урожая картофеля, складированная в определенном месте, газ, заполненный в конкретный баллон, и т. п. Напротив, если приобретаемая покупателем вещь определена лишь количественно (числом, мерой или весом) и характеризуется признаками, общими для всех вещей данного рода, значит это родовая вещь. *Например*, если поверенный по договору поручения примет на себя обязанность приобрести для доверителя «какую-либо из картин И. К. Айвазовского», то объект сделки будет определен родовыми признаками, хотя каждая из картин И. К. Айвазовского сама по себе уникальна. Таким образом, указанное деление вещей достаточно условно и весьма подвижно. Его юридическое значение проявляется в нескольких моментах. Так, индивидуально-определенные вещи юридически незаменимы, потому их гибель освобождает обязанное лицо от передачи их управомоченному субъекту. Напротив, гибель родовых вещей, по общему правилу, не снимает с должника обязанности по их предоставлению, поскольку он не лишен возможности изыскать другие вещи такого же рода и качества. *Например*, весной должник взял в займы мешок картошки (или цемента) весом в 25 кг. до осени, то осенью он обязан вернуть своему кредитору 25 кг., картошки (или цемента) того же сорта или примерно того же сорта, а не именно ту картошку (или цемент), что брал в займы весной, ибо ту он уже давно употребил в пищу (израсходовал при изготовлении штукатурки, например). Степень индивидуализации передаваемого имущества лежит в основе различия сходных гражданско-правовых договоров. *Например*, объектом договоров займа, контрактации сельскохозяйственной продукции (овощи и фрукты, зерновые) и некоторых других выступают, как правило, родовые вещи; в договорах имущественного найма, аренды, безвозмездного пользования имуществом, подряда и некоторых других объект всегда индивидуализирован. Различной будет и защита прав кредитора в случае непредоставления ему индивидуально-определенной или родовой вещи и др.

Индивидуально-определенные вещи юридически незаменимы, т. е. в случае гибели какой-либо такой вещи можно будет претендовать лишь на возмещение убытков. А вещи, определенные родовыми признаками – если утрачивается или в случае гибели, может быть заменена аналогичной (этого рода), то есть одновременно является взаимозаменяемой. Ибо, такую вещь нельзя выделить из числа ей подобных. Предметом одних договоров могут быть только родовые (*например*, договор займа денег - возвращать мы будем не те же самые купюры, которые взяли), а предметом других - только вещи, определенные индивидуальными признаками (*например*, аренда участка земли или найм помещения).

7). Вещи **потребляемые и непотребляемые** (ст.470 ГК РФ). Суть различия этих категорий состоит в ответе на вопрос: сохраняет ли вещь свои свойства после однократного использования? Если вещь исчезает полностью (продовольствие, топливо) или преобразуется в другую вещь (семена, строительные материалы) - она потребляема. Если же вещь в процессе использования лишается своих свойств постепенно (изнашивается), она считается непотребляемой (одежда, оборудование).

Так, *потребляемыми* признаются вещи, которые в процессе использования утрачивают свои потребительные качества полностью или частично, либо преобразуются в другую потребляемую вещь. Другими словами, потребляемыми являются такие вещи, обычное использование которых влечет их отчуждение либо потребление их вещества. *Например*, продукты питания (которые могут преобразоваться, к примеру – мука в блины или даже полностью утрачивают свои потребительские качества после съедения); строительные материалы – песок, цемент; топливо – газ; бензин, дизельное топливо; деньги). Потребляемые вещи являются одновременно *вещами определяемые родовыми признаками* и, соответственно – *взаимозаменяемыми*. Потребляемые вещи могут быть только движимые вещи, они не могут быть возвращены первоначальному владельцу, поэтому их нельзя передать во временное пользование (только в собственность).

Все остальные вещи являются *непотребляемыми*. К непотребляемым относятся те из вещей, которые при их использовании по назначению амортизируются (изнашиваются) постепенно, в течение сравнительно длительного времени (т.е. сохраняют свои качества после неоднократного пользования). Данные вещи можно передавать во временное владение и пользование. Их можно вернуть в натуре. Например, машины, оборудование, жилые дома и т.д.

Указанные естественные различия между вещами учитываются законодателем при определении различных видов гражданско-правовых договоров. Так, объектом договора займа может быть только потребляемая вещь, поскольку он предполагает, что переданная по договору вещь будет израсходована заемщиком, который обязан вернуть вещь такого же рода и качества (ст. 1242 ГК РФ). *Например*, сигарета, конфета, соль, сахар, овощи и фрукты могут быть объектом только договора займа, а не договора имущественного найма или безвозмездного пользования. Напротив, в договоре безвозмездного пользования, договоре имущественного найма или аренды имуществом объектом всегда выступает непотребляемая вещь (соответственно, например, автомобиль, квартира, земельный участок), которая должна быть возвращена ссудодателю, наймодателю или арендодателю, по истечении срока соответствующего договора (смотри: ст.ст. 1234, 1251, 1288 ГК РФ).

Посредством сделки (т.е. договоренности сторон) вещь, являющаяся по своему характеру потребляемой, может быть признана непотребляемой. *Например*, весной сосед передает другому соседу маленький ящик с яблоками, но не для потребления, а для того, чтобы последний поехал в город на выставку, и показал там какие яблоки будут осенью от его молодого сада, первый урожай которого соберет осенью. И этот ящик с яблоками он должен вернуть соседу по окончании выставки.

8). *Вещи публичной сферы и вещи частной сферы (ст. 471 ГК РФ).*

Вещи, принадлежащие государству или административно-территориальным единицам, относятся к *частной сфере*, если законом либо в порядке, установленном законом, они не отнесены к публичной сфере. К вещам частной сферы относятся все вещи, не относящиеся к вещам публичной сферы. *Например*, отчуждаемые: земельные участки под строительство или с/х назначения; здания и сооружения, другие отчуждаемые вещи.

К *публичной сфере* государства или административно-территориальных единиц относятся вещи, определенные законом, а также вещи, которые по своему характеру являются имуществом общественного пользования или имуществом, представляющим общественный интерес. В общественных интересах имущество подлежит предоставлению для государственной службы либо любой иной деятельности, удовлетворяющей нужды общества, без предположения непосредственного доступа последнего к использованию имущества по указанному назначению. Такими вещами являются:

- a) все богатства недр,
- b) воздушное пространство,
- c) воды (публичные водоемы и реки) и леса, используемые в общественных интересах,
- d) природные ресурсы экономической зоны и континентального шельфа,
- e) пути сообщения (пешеходные, автомобильные и железные дороги),
- f) а также другие вещи, определенные законом (например, определенные земельные участки, общественные парки, кладбища, публичные музеи с их движимыми культурными ценностями, здания публичных учреждений и органов власти и управления).

Вещи, указанные в пкт. а)-е) это объекты исключительно публичной собственности, которые являются неотчуждаемыми, на них не может быть обращено взыскание и к ним не применяется срок исковой давности. Право собственности на эти вещи не прекращается вследствие неиспользования и не может приобретаться третьими лицами вследствие приобретательной давности.

На данный момент изменение правового режима - статуса из вещей публичной сфере в вещи частной сфере осуществляется постановлением Правительства. Но, тенденция идет к тому, чтобы эту компетенцию переложить на местные органы публичного управления.

9). **Произведения вещей: плоды, продукция и доходы** (ст. ст. 473-474 ГК РФ). Производительное использование некоторых вещей ведет к появлению новых вещей, подразделяющихся на плоды, продукцию и доходы. Под *плодами* обычно понимаются продукты органического развития-происхождения, как одушевленных (животных), так и неодушевленных (растения) вещей. С точки зрения гражданского права плодами считаются: приплод животных, урожай фруктовых деревьев и кустарников, яйца от домашней птицы и т.п. Плоды представляют собой произведения, *получаемые от пользования вещью без уменьшения ее сущности*. Например, теленок от коровы; молоко от коровы; шерсть от овцы; виноград от виноградаря.

Плоды бывают естественными, промышленными и гражданскими. *Естественными плодами* являются прямые и регулярные произведения вещи, полученные *без вмешательства человека*, такие как: произведения самой земли, приплод и прочее получаемое от животных (например, лесная земляника; куриные яйца). *Промышленными плодами* являются *прямые и регулярные* произведения вещи, полученные *в результате вмешательства человека*, такие как урожаи (любого рода например, урожай яблок, зерна, винограда; шерсть от овцы после ее стрижки и т.д.). *Гражданские плоды* называются также *доходами*. Гражданскими плодами являются *доходы, полученные в результате пользования вещью другим человеком в силу сделки*, такие как: наемная плата и арендная плата за найм или аренды вещи, проценты, рентные доходы и дивиденды. Иными словами, *доходы* – это, *денежные и иные поступления от вещи, обусловленные ее участием в гражданском обороте*. И как указали выше, к доходам относятся, в частности, наемная плата за пользование квартирой, другим помещением или автомобилем; арендная плата за пользование участком земли, проценты по вкладу в банке и т. п. Следует учитывать, что в отдельных случаях термин «доход» употребляется и в более широком смысле, охватывая собой и натуральные поступления от вещи, т.е. плоды.

Понятием «*продукция*» охватывается все то, что получено *в результате производительного использования вещи*, будь то готовый продукт, полуфабрикат или материал, предназначенный для последующей обработки. По - иному, *продукцией* являются произведения, *полученные в результате пользования вещью с потреблением или уменьшением ее сущности*, такие как: лесные деревья, карьерный камень и прочее подобное (например, тротуарная плитка или хлеб от оборудования по ее производству).

Согласно общему правилу ст. 474 ГК РМ получения *плодов и продукции*, то есть поступления, полученные в результате использования вещи (плоды и продукция, и соответственно, доходы), принадлежат - собственнику на законном основании. Конечно, если иное не предусмотрено законом или договором об использовании вещи. *Например*, 1) законом (ч. (1) ст. 612 ГК РМ) прямо предусмотрено, что после установления узуфрукта (ограниченное вещное право – наше прим.), «узуфруктуарий пользуется всеми плодами предмета узуфрукта, если не установлено иное». Как видим, узуфруктуарий пользуется всеми плодами, а не номинальный собственник. Или пример 2) - если стороны прямо сделкой договорились, что плоды и продукция будут принадлежать не собственнику, а лицу, использующему эту вещь. В случае, если собственник отдал на лето овец чабану и они договорились, что вся стриженная шерсть будет принадлежать чабану.

Право собственности на *естественные и промышленные плоды* приобретается со дня отделения их от вещи, которая их произвела. *Например*, сегодня корова родила теленка или сегодня собрали урожай винограда из виноградника, или сегодня стригли овец. А право собственности на гражданские плоды (на доходы) приобретается постепенно, по мере того как длится право, то есть день за днём, месяц за месяцем, год за годом и т.д. *Например*, гражданин сдал свой автомобиль или квартиру в найм, и взамен на правах наймодателя получает от нанимателя наемную плату – ежедневно, ежемесячно или ежегодно.

10). ***Вещи одушевленные, т.е. животные*** (ст.458 ГК РМ) ***и неодушевленные***. Подавляющая часть вещей, участвующих в гражданском обороте, относится к неодушевленным предметам материального мира. Однако, гражданские правоотношения могут складываться и по поводу живых существ, к которым относятся- *домашние и дикие животные*. В целом, по отношению к животным применяются общие правила об имуществе (ст. 458 ГК РМ), из которых, законом и иными правовыми актами сделан ряд существенных отступлений. Так, следует знать, что животные не являются предметами. И они защищаются специальными законами⁹⁷. К животным применяются соответствующим образом правовые положения о предметах, за исключением случаев, предусмотренных законом. Общий смысл и направленность этих отступлений определяется запретом жестокого обращения с животными, противоречащего принципам гуманности. *Например*, домашние животные могут быть принудительно выкуплены у собственника, который обращается с ними в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным. Иногда

⁹⁷ Смотри: 1) Закон РМ о животном мире № 439/1995; 2) Закон РМ от 19 октября 2017 года №211 о защите животных, используемых в экспериментальных или других научных целях; 3) Закон о рыбном фонде, рыболовстве и рыбоводстве № 149/2006; 4) Закон о животноводстве № 412/1999.

при решении вопроса о праве собственности на животных, принимается во внимание их привязанность к лицам, претендующим на их приобретение в собственность.

11). Особой разновидностью вещей являются *деньги и ценные бумаги* (в т.ч. кредитные документы) (ст.479-480 ГК РМ), которые в силу присущей им специфики требуют самостоятельного рассмотрения.

Деньги (валюта) и валютные ценности как объекты гражданских прав являются разновидностями вещей. Однако, их телесная (бумажная, металлическая и т. п.) оболочка имеет вспомогательное значение.

В частности, *деньги* - национальная валюта – лей, как таковые (независимо от их материального носителя) служат прежде всего законным платежным, средством обязательным к приему по номинальной стоимости на всей территории Республики Молдова. А случаи, условия и порядок осуществления платежей в иностранной валюте на территории Республики Молдова устанавливаются законом.

Деньги - это родовая и заменимая вещь, обладающая следующими особенностями:

1. деньги оцениваются не количеством купюр, а количеством денежных единиц, выраженных в купюре;

2. законным платежным средством в Республики Молдова является молдавский лей. Для иностранной валюты установлен особый режим обращения, определяемый специальными нормативно-правовыми актами;

3. деньги могут быть предметом сделок (дарения, займа и т. п.).

Валютными ценностями являются: иностранная валюта, ценные бумаги в иностранной валюте, драгоценные металлы и природные драгоценные камни в любом виде и состоянии, кроме ювелирных и других бытовых изделий и лома таких изделий. Виды имущества, признаваемого валютными ценностями, и порядок совершения сделок с ними определяются Законом РМ № 62-XVI от 21 марта 2008 г. “О валютном регулировании” с последующими изменениями и дополнениями.⁹⁸ Органом валютного регулирования в Республике Молдова является *Национальный банк Молдовы*, определяющий сферу и порядок обращения в Республике Молдова иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте, проводящий все виды валютных операций и выдающий банкам и другим кредитным учреждениям лицензии на осуществление валютных операций.

Национальный банк Молдовы является также органом валютного контроля, т. е. органом, определяющим соответствие проводимых валютных операций действующему

⁹⁸ Повторное опубликование в Monitorul oficial al Republicii Moldova №423-429 от 09.12.2016 г., ст.859

законодательству. Органом валютного контроля служит *Правительство РМ в лице Национальной комиссии по финансовому рынку*.

Ценная бумага.

Ценная бумага является инструментом, включающим одно или несколько прав, таким образом, чтобы после выпуска инструмента право или права не могли осуществляться или уступаться (передаваться) без этого инструмента. Таким образом, ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Их история возникает, когда в XV-XVII вв. на дорогах Италии повсюду хозяйничали разбойники и грабители, а потому перевозка денег была занятием опасным для жизни. Что предприняли купцы? Они воспользовались тем, что банкиры-менялы разных городов Италии были тесно связаны друг с другом, доверяли друг другу. Отдав некоторую сумму денег меняле в своем городе и получив расписку, они по этой расписке могли вернуть деньги у другого менялы в другом городе. Такая расписка и была прообразом ценной бумаги - векселя.

К ценным бумагам как документам, удостоверяющим с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при их предъявлении, в частности относятся:

- a) *кредитные документы*, такие как *вексель* (простой и переводной)⁹⁹ и *чек*;
- b) *ценные бумаги*, такие как *акции* и *облигации*;
- c) *представляющие вещь документы*, такие как *транспортная накладная*, *коносамент* (см. ст. 1432-1433 ГК РМ) и *квитанция о складском хранении* (см. ст. 1581-1582 ГК РМ);
- d) *другие инструменты*, которые в соответствии с законом отвечают вышеуказанным требованиям

Виды ценных бумаг.

Классификацию их можно провести по различным основаниям.

А. По субъектам прав, удостоверенных ценными бумагами, последние делятся на:

1. *Ценные бумаги на предъявителя (предъявительские)* выписываются без указания на лицо, которому принадлежит удостоверенное бумагой право. Поэтому осуществить эти права может любое лицо, предъявившее подлинник ценной бумаги, независимо от того, откуда он его достал. Поэтому предъявительские ценные бумаги отличает повышенная оборотоспособность. *Например*, ими являются: *банковская сберегательная книжка на*

⁹⁹ Смотри, подробно о *чеках и векселях* ст. 1780,1800 ГК, а также Закон о векселях №1527 от 22.06.1993 г. А вопросы об *акциях и облигациях* - Закон от 11.07.2012 года № 171 о рынке капитала.

предъявителя. Строго говоря, и *деньги*, выпущенные в виде банкнот, соответствуют признакам ценной бумаги на предъявителя.

2. *Именные ценные бумаги* выписываются на имя конкретного лица, только которое может осуществить право, удостоверенное ценной бумагой. *Например, именная акция*. Права, удостоверенные именной ценной бумагой передаются в порядке, установленном для уступки требований, т. е. с соблюдением большого числа формальностей, так что зачастую обладателю ценной бумаги легче самому осуществить право, чем передать его другому лицу. Поэтому ценные бумаги, выписанные на имя определенного лица, обладают осложненной оборотоспособностью.

3. *Ордерные ценные бумаги* выписываются на имя определенного лица, которое может само осуществить права, удостоверенные ценной бумагой, либо назначить своим распоряжением (приказом) другое уполномоченное лицо. Передача прав, удостоверенных ордерной ценной бумагой, осуществляется с помощью передаточной надписи (индоссамент), произведенной на самой ценной бумаге. *Например, переводной вексель*. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных предъявительской ценной бумагой достаточно вручить ее этому лицу, именной - составить договор о передаче (по модели уступки прав - цессии), ордерной - совершить на бумаге передаточную надпись – индоссамент.

Б. *По характеру отношений, фиксируемых ценными бумагами*, их можно разделить на две категории: *долевые* (акции) и *долговые* (облигации, векселя и др.).

Конкретные разновидности ценных бумаг.

1. *Акция* - ценная бумага, принадлежащая участнику акционерного общества и удостоверяющая право на:

- a) участие в управлении акционерным обществом (право голоса);
- b) получение дивидендов;
- c) часть имущества, оставшегося после ликвидации акционерного общества (на ликвидационную квоту).

Акции могут быть только *именными*. Именные акции, в свою очередь, делятся на:

- a) простые
- b) привилегированные.

Владелец привилегированных акций не имеет права голоса на общем собрании акционерного общества, однако ему гарантирован стабильный дивиденд, размер которого не зависит от величины прибыли акционерного общества.

2. *Облигация* (именная или предъявительская) - ценная бумага, удостоверяющая обязательство займа. Поэтому ее владелец обладает правом на получение от лица,

выпустившего облигацию, в предусмотренный срок ее номинальной стоимости, а также на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости. Правом выпуска облигаций обладают юридические лица и государственные образования.

3. *Вексель* - ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство, выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока, определенную сумму владельцу векселя (векселедержателю).

Вексель может быть *простым*, когда векселедатель является лицом, обязанным произвести выплату, а может быть *переводным*, когда обязательство произвести выплаты лежит на ином лице, указанном в векселе.

Вексель может быть *именной* (очень редко) и *ордерной* ценной бумагой.

Векселедержатель может обратиться в банк и передать ему вексель в обмен на уплату определенной суммы до наступления срока выплаты, предусмотренного векселем. Банк затем сам предъявляет вексель к оплате по наступлении срока платежа («учет векселей»).

4. Кроме того, в Республике Молдова имеют обращение иные виды ценных бумаг: *чек, депозитный и сберегательный сертификаты, коносамент* и др.

Оборот ценных бумаг в РМ, наряду с ГК и другими законами, регулирует закон от 11.07.2012 года № 171 о рынке капитала.¹⁰⁰

Отличительные признаки ценных бумаг таковы:

1. Ценная бумага *удостоверяет определенное имущественное право*, например право на получение денежной суммы, имущества, право на управление делами акционерного общества.

2. Ценная бумага - это *документ*. Однако, ГК допускает существование бездокументарных ценных бумаг, которые представляют собой не что иное как запись на счете в компьютере. Понятно, что к ним не могут быть применены все правила ценных бумаг, а лишь те, которые не противоречат виду фиксации. Так, нельзя продать запись на счете в ЭВМ.

3. Документ является ценной бумагой только при соблюдении требований к форме, в частности, он должен иметь *реквизиты*. При их искажении, незначительном нарушении документ не будет иметь силы.

4. Осуществление прав, удостоверенных ценной бумагой, возможно лишь *при предъявлении подлинника* этой бумаги. Другими словами, право неразрывно связано с документом. Поэтому с передачей ценной бумаги, осуществленной в установленном порядке, переходят все удостоверяемые ею права.

¹⁰⁰ Официальный монитор Республики Молдова, 2012 г., № 193–197, ст. 665

5.3.3. Классификация вещей в виде имущественных прав.

Имущественные права включают в себя как *вещные* (книга 2-я ГК РФ), так и *обязательственные* права (книга 3-я ГК РФ) на объекты гражданского оборота.

Где, *вещными правами* являются:

- 1) право собственности
- 2) ограниченные вещные права¹⁰¹ (см. ст. 454 ГК РФ).

В свою очередь *право собственности* как не ограниченное вещное право, это *триада правомочий лица-собственника, а именно* право:

- a) владеть,
- b) пользоваться,
- c) распоряжаться вещью (т.е. фактически предоставляя хозяину вещи полную и абсолютную власть над ней) – ст. 500 ГК РФ.

А *ограниченные вещные права* - это право на чужие вещи (т.е. право временно владеть и пользоваться ими, без права распоряжаться), которое подразделяется на:

a) *право узуфрукта* (право временно, но на долгосрочной основе владеть и пользоваться за вознаграждение или безвозмездно, чужой непотребляемой вещью (как правило, чужим земельным участком и строениями), получения ее плодов на тех же условиях, что и собственник, но с обязанностью сохранения существа вещи) - (ст.604 ГК РФ);

b) *право пользования* (право временно владеть и пользоваться имуществом другого лица и получать приносимые ею плоды, необходимые для удовлетворения своих собственных нужд и нужд своей семьи) - (ст.635 ГК РФ);

c) *право проживания* (личное право ее обладателя проживать в жилище другого лица вместе со своим супругом и детьми, хотя бы он и не состоял в браке или не имел детей на момент установления права проживания, а также с родителями или с другими лицами, находящимися на его иждивении) - (ст.635 ГК РФ);

d) *право сервитута* (от слова *servitus* – рабство вещи, ее служение) – право пользоваться чужим недвижимым имуществом (как правило, частью чужих соседских земельных участков и строений) в целях обеспечения комфортного пользования недвижимостью или хозяйственных нужд, недвижимости другого собственника (ст.639 ГК РФ);

e) *право суперфиция* (право владеть и пользоваться за вознаграждение или безвозмездно своим строением (зданием или сооружением) на чужом земельном

¹⁰¹ Ограниченным признается право, производное от более широкого права, которое обременено этим правом (ч. (2) ст.475 ГК РФ).

участке. Другими словами, суперфицием является вещное право владения и пользования земельным участком другого лица, с целью возведения и эксплуатации здания или сооружения суперфициария над и под поверхностью этого суперфициария. Является правом долгосрочным - до 99 лет, наследственным и отчуждаемым) - (ст.654 ГК РФ);

f) обеспечительные вещные права, включая *зalog и ипотеку* (право, в котором кредитор (человек которому заложена вещь - залогодержатель) при невыплате долга должником (залогодателем) может продать эту вещь в счет погашения этого долга) - (ст.667 ГК РФ);

g) *иные права*, которым законом придан такой характер. *Например*, право оперативного управления вещами.

Примеры вещных имущественных прав:

1) право собственника вещи по ее истребованию у других лиц - незаконных владельцев, например, собственник (хозяин) пропавшей лошади, коровы, собаки, курицы или мобильного телефона имеет право требовать их у лица их нашедшего. Или же, 2) право собственника дома/квартиры требовать его возврата у незаконного и неосновательного (без договора имущественного найма, например) поселившегося там владельца (*виндикация*); 3) право собственника вещи требовать у всяких лиц, в том числе и у соседей, устранения нарушения его права собственности на вещь, как например, требовать у соседа по даче не сажать деревья ореха прямо около забора (менее чем на расстоянии двух метров), так как это в дальнейшем затемнит его участок и там ничего не будет расти (*негация*).

В свою очередь, *обязательственными имущественными правами* являются:

- a) право требования,
- b) долги,
- c) право на долю прибыли и др.

Примеры обязательственных имущественных прав:

Обязательственное имущественное право в юридической литературе называется еще «бестелесное имущество». Это: 1) права требования вкладчика к банку, о выдаче денежного вклада (по договору банковского вклада); 2) право собственника дома/квартиры/гаража/склада требовать его освобождения и возврата у основательного (на основе договора имущественного найма) поселившегося там владельца-нанимателя и уклоняющегося от его возврата; 3) права на возмещение ущерба, причиненного здоровью гражданина, вследствие утраты им неполученного заработка, а также вреда, причиненного имуществу физического или юридического лица.

§ 5.4. Понятие и соотношение «вещь» vis-a-vis «товар»

В очередной раз отметим, что в обыденной жизни и, особенно между коммерсантами вместо слова «*вещь*» часто используется слово «*товар*». В этом контексте также обратим внимание, что «*все товары являются вещами, но не все вещи являются товарами*». Ибо, в качестве товара выступают только движимые вещи (в виде товара), которые произведены или созданы именно для их продажи, в том числе и оптом. Поэтому, не всякая произведенная или созданная вещь может приобрести статус товара. *Например*, когда лицо строит дом для себя, то есть для проживания своей семьи. Из этого следует, что отличительной особенностью товара является *потенциальная возможность быть проданным*. Именно возможность совершения возмездной сделки делает движимую вещь товаром. В торговом-коммерческом обороте существует предложение товара и спрос на него. Первичен спрос на товар, именно он, как известно, рождает предложение. Для удовлетворения спроса производителем (изготовителем) создается продукт-предмет-вещь, приобретающий форму товара, который, в свою очередь, необходим для того, чтобы быть проданным. При наличии спроса изготовитель производит вещь со свойствами товара. Но далеко не всегда изготовитель в силу особенностей структуры рынков и свойств товара в состоянии найти потребителя этого товара. Поэтому для того, чтобы быть использованным по назначению, *товару необходимо продвижение от производителя к потребителю*. Это движение товара осуществляется на товарных рынках путем совершения различных сделок, опосредующих этот процесс. Поэтому *товарная стоимость* есть неотъемлемый критерий товара.

Кроме этого, в коммерческом обороте в *качестве товара (вещи) может выступать только имущество, имеющие овеществленную форму*. В этом состоит одна из особенностей коммерческих обязательств. Это связано с различиями в объеме понятий гражданского и коммерческого оборота. Термин «товар» имеет особую значимость для коммерческого оборота. Товар является центральным объектом коммерческих договорных отношений. К сожалению, ГК РФ не дает легального определения понятию «товар». Оно упоминается лишь в форме «вещей». Термин «товар» используется в законодательстве в различных значениях. *Например*, антимонопольное законодательство определяет товар как объект гражданских прав, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Категория товара в гражданском праве служит синонимом категории объекта гражданских прав, если не учитывать в числе последних, личные неимущественные блага. Подавляющее большинство объектов гражданских прав выступает в экономической форме

товаров и в силу этого входит в понятие гражданского (имущественного) оборота¹⁰². Поэтому понятие «товар» - это преимущественно экономическая категория, чем юридическая. С гражданско-правовой точки зрения товаром являются только те объекты гражданских прав, *а именно движимые вещи*, которые произведены или созданы именно для их повседневной продажи потребителям. *Например*, в магазин привезли товар (одежду, обувь, продукты и др.). А с юридической точки зрения – эти и есть вещи (конкретно, движимые вещи).

§ 5.5. Работы и услуги и их результат как объект гражданских прав

Действия лица также могут быть объектом гражданского права (а конкретно ее подотрасли обязательственного права – книга 3-я ГК РФ), причем выражаются такие действия, как в активном поведении (например, действия по передаче имущества, по выполнении работы, по оказанию услуг), так и в пассивном, т. е. в воздержании от совершения тех или иных действий (*negatio*).

Работы и услуги - разновидность действий обязанного лица, направленных на достижение определенного полезного результата, который может воплощаться в определенных материальных предметах (изготовление вещи, отделка помещений), а может и не воплощаться (например, перевозка пассажиров).

Итак, *результаты работ* имеют материальную, т.е. вещественную форму-характер, а *результаты услуг* – не имеют овеществленного характера. Услуга традиционно определяется как деятельность, в процессе которой исполнитель совершает действия, обычно не влекущие за собой появление материального результата. А работа, наоборот, определяется как деятельность, в процессе которой подрядчик - исполнитель совершает действия, обычно влекущие за собой появление материального результата.

Таким образом, совершаемая работа в ряде случаев имеет целью создание какого-либо *овеществленного результата*, который является предметом обязательственного правоотношения. *Например*, работа подрядчика-портного по пошиву костюма приводит к созданию индивидуально-определенной вещи – костюма (как результат материального объекта), которая служит предметом договора подряда. Или же, работа подрядчика-строителя по строительству или ремонту какого-либо здания (дома, квартиры и др.). Однако не все действия субъектов обязательственного права приводят к созданию результата материального объекта, то есть имеющего материальную форму (например, оказание юридических, медицинских услуг; услуги по хранению вещей; перевозке пассажиров и многие другие услуги), при этом интерес клиента заключается в самом получении

¹⁰² См.: Гражданское право: учебник: в 4 т. Т. 1 под ред. проф. Е.А. Суханова. М., 2006. - стр. 396.

соответствующей услуги, которая и является предметом договора возмездного оказания услуг.

В этом смысле материальным благом может являться не только *вещь как предмет материального мира*, но и *деятельность по созданию или улучшению вещей, по оказанию иных материальных услуг*. Поэтому в данную группу объектов включаются и *услуги, не сопровождающиеся созданием или изменением вещей*, но создающие известный полезный эффект материального характера.

Дополнительно о правовом режиме таких объектов, а именно *работы и услуги*, смотри главы Раздела «Обязательственное право» в последующих университетских курсах.

НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ (ИДЕАЛЬНЫЕ) БЛАГА

§ 5.6. Общая характеристика и источники регулирования нематериальных благ

5.6.1. Общая характеристика нематериальных благ.

Нематериальные блага - это разновидность объектов гражданских прав. Они охватывают: любые материальные (имущественные) и нематериальные (личные неимущественные ценности), по поводу которых складывается поведение субъектов гражданских правоотношений.

Характерной особенностью является их взаимосвязь друг с другом и непосредственное отношение к личности.

Основными общими признаками нематериальных благ является:

- 1) их неразрывность с личностью носителя,
- 2) непередаваемость,
- 3) неотчуждаемость.

Где первый признак характеризует принадлежность материальных благ к духовной сфере жизнедеятельности общества в целом и индивидуума в частности, они не подлежат стоимостной (денежной) оценке в качестве вещи и не охватываются понятием «имущество»¹⁰³. Второй и третий признак указывают, что права могут осуществляться

¹⁰³ Тем не менее, в последнее время в юридической литературе справедливо отмечается, что *имя, внешний облик, голос, а также сведения о частной жизни* уже давно стали вещью-товаром и имеют свою денежную оценку. По мнению С. А. Слипченко, который предлагает альтернативную теорию, нематериальные объекты обладают потенциальной способностью участвовать в обороте, они делимы, могут быть оценены в деньгах и обладать такими свойствами, как товарность, а права на них - обладать экономическим содержанием, т. е. рассматриваться как имущественные. Например, имя имеет внешнее выражение, подлежит денежной оценке и может рассматриваться в качестве товара. Смотри: Слипченко С. А. Некоторые вопросы теории и практики личных неимущественных прав. // Цивилист. 2011. № 2. стр. 43. Таким образом, можно сделать вывод, что признак отсутствия экономического содержания и невозможность стоимостной оценки не характерны для абсолютно всех нематериальных благ. На основании изложенного с сожалением можно сделать вывод, что единый признак в отношении всех предлагаемых в литературе нематериальных благ пока не найден. Однако в отличие от *имущественных прав*, которые могут выступать объектами обязательственных отношений, сделки по уступке *личных неимущественных прав* невозможны. Тем более невозможны сделки по уступке *«неотчуждаемых прав и свобод человека»*.

только непосредственно обладателями и прекращаются его смертью. Все три признака представляют собой совокупность. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя. Защиту нематериальных благ могут также осуществлять законные представители (например, выбор местожительства ребенка, связанного с защитой свободы передвижения).

Нематериальные блага, как и неимущественные правоотношения делятся на две разновидности – категории:

- 1) *нематериальные блага связанные с имущественными.*
- 2) *нематериальные блага не связанные с имущественными.*

Рассмотрим их далее.

1) Из уже традиционных объектов гражданских прав, то есть определенных вещей следует назвать *нематериальные блага связанные с имущественными.*

В эту категорию входит:

- a) интеллектуальная собственность, а точнее результаты интеллектуальной деятельности (промышленная собственность, объекты авторского права, коммерческая тайна и коммерческое наименование),
- b) информация (документированная и конфиденциальная),
- c) цифровой контент и цифровая вещь,
- d) другие нематериальные блага связанные с имущественными¹⁰⁴, то есть с материальными.

Таким образом, к *нематериальным благам связанным с имущественными*, то есть с материальными как объектам гражданских прав относятся *результаты творческой (интеллектуальной) деятельности* (произведения науки, литературы и искусства, изобретения и т.п.) и *другие сходные с ними по своей природе объекты* (товарные знаки, фирменные наименования, отдельные виды информации (сведений), цифровой контент и цифровая вещь и т.п.).

2) Другим объектом (разновидностью-категорией) гражданского правоотношения из числа *нематериальных благ это - нематериальные блага, не связанные с имущественными, то есть личные неимущественные блага* (ст. 43 ГК РМ).

¹⁰⁴ Сосна А.Б., Борщевский А.П. Охрана памятников истории и культуры в Республике Молдова. Некоторые проблемы. Москва. В: Культура: управление, экономика, право. № 3. 2015 г., стр. 16.

В эту категорию гражданское законодательство относит *личные неимущественные права*: право на жизнь, здоровье, личную - физическую и психическую неприкосновенность, на свободное выражение мнения, на имя, честь, достоинство и профессиональную (деловую) репутацию личности, на собственное изображение, на уважение интимной, семейной и частной жизни, на защиту персональных данных, на уважение своей памяти и тела после смерти, а также на иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага (как то - право свободного передвижения, право авторства и др.) принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона. То есть, эти права неприкосновенны и неотъемлемы (см. ст. 43-49 ГК РМ), подлежащие гражданско-правовой защите.

Нематериальные блага, *за исключением* второй категории, то есть личных неимущественных прав (благ), также приобретают экономическую форму товаров, то есть вещей, что позволяет им стать объектами имущественного оборота. В свою очередь, личные неимущественные права (блага) - никогда не могут стать вещами. Повторяем, что личные неимущественные права, особенно те, что не связаны с имущественными и соответствующие им нематериальные блага, как объекты гражданских прав характеризуются тем, что не могут быть отчуждены, переданы иным лицам, они неотделимы от своего носителя. А вот нематериальные блага, связанные с имущественными, как объекты права, имеют свой специфический и особый правовой режим, заключающийся в том, что иногда позволяет рассматривать данные объекты в качестве объектов гражданского оборота как отчуждаемые, передаваемые, обладающие стоимостной оценкой и признаками товарности. Все эти права и, соответственно, нематериальные блага, защищаются гражданским законодательством как при жизни, так и после смерти их обладателей.

5.6.2. Источники регулирования нематериальных благ.

Следует отметить, что кроме Гражданского кодекса (который является общим законом), правоотношения, связанные с этими двумя разновидностями гражданских объектов, в основном регулируются специальными законами. Так, вопросы авторского права (объекты авторского права) регулируются *Законом Республики Молдова от № 230 от 28.07.2022 об авторском праве и смежных правах.*¹⁰⁵

Вопросы, связанные с защитой таких *нематериальных благ не связанных с имущественными* как право на достоинство личности, честь и доброе имя, деловую репутацию, право на личную и семейную тайну, регулируются *Законом № 64 от*

¹⁰⁵ Опубликовано: 09.09.2022 в Monitorul Oficial № 278-282 статья № 578.

23.04.2010 о свободе выражения мнения.¹⁰⁶ Данный закон имеет целью гарантировать осуществление права на свободу выражения мнения, а также баланс между обеспечением права на свободу выражения мнения и защитой чести, достоинства, деловой репутации лица, его частной и семейной жизни. Так, в соответствии с указанным законом каждый имеет право на свободу выражения своего мнения. Это право включает свободу искать, получать и сообщать факты и идеи (ст.3). Однако одновременно, всякое лицо имеет право на защиту своей чести, достоинства и деловой репутации, ущемленных распространением ложных утверждений о фактах, оценочных суждений, не имеющих под собой достаточной фактической основы, или оскорблением. При этом лицо, считающее себя ущемленным в результате распространения вышеназванных ложных утверждений, может требовать (включая через судебную инстанцию) поправки или опровержения информации, а также компенсации причиненного ему морального и материального вреда.

Вопросы, связанные с защитой персональных данных регулируется *Законом № 133 от 08.07.2011 о защите персональных данных.*¹⁰⁷ Данный закон создает в Молдове необходимую правовую основу для применения Директивы 95/46/ЕС Европейского Парламента и Совета от 24 октября 1995 года о защите прав физических лиц, применительно к обработке персональных данных и о свободном движении этих данных. Целью этого закона является обеспечение защиты основных прав и свобод физического лица при обработке его персональных данных, в особенности права на неприкосновенность интимной, семейной и частной жизни.

В области изобретений и других объектов это:

- Закон об охране изобретений № 50-XVI от 7 марта 2008 года. Официальный монитор Республики Молдова, 2008 г., № 117–119, ст. 455;
- Закон об охране сортов растений № 39-XVI от 29 февраля 2008 года. Официальный монитор Республики Молдова, 2008 г., № 99–101;
- Закон об охране географических указаний, наименований мест происхождения и гарантированных традиционных продуктов № 66-XVI от 27 марта 2008 года Официальный монитор Республики Молдова, 2008 г., № 134–137, ст. 527;
- Закон об охране промышленных рисунков и моделей № 161-XVI от 12 июля 2007 года. Официальный монитор Республики Молдова, 2007 г., № 136–140, ст. 577;
- Закон об охране товарных знаков № 38-XVI от 29 февраля 2008 года. Официальный монитор Республики Молдова, 2008 г., № 99–101, ст. 362;

¹⁰⁶ Опубликован: 09.07.2010 в Monitorul Oficial Nr. 117-118, статья №: 355. Дата вступления в силу: 09.10.2010.

¹⁰⁷ Опубликован: 14.10.2011 в Monitorul Oficial Nr. 170-175 статья №: 492. Дата вступления в силу: 14.04.2012.

- Закон об охране топографий интегральных схем № 655-XIV от 29 октября 1999 года. Официальный монитор Республики Молдова, 2000 г., № 1–4, ст. 4, и другие.

НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА, СВЯЗАННЫЕ С ИМУЩЕСТВЕННЫМИ

§ 5.7. Интеллектуальная собственность как объект гражданских прав

Понятие интеллектуальной собственности.

Под интеллектуальной собственностью в гражданском праве понимается исключительное право гражданина или юридического лица на *результаты интеллектуальной деятельности* (произведение искусства, литературы, изобретение, промышленные образцы и т. п.) и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, выполняемых работ и услуг (*фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания* и т. п.).

В другом аспекте, результаты интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана, являются *интеллектуальной собственностью*¹⁰⁸.

Объекты интеллектуальной собственности.

В соответствии со ст. 476 ГК РМ, под объектом интеллектуальной собственности признается любой результат интеллектуальной деятельности, *подтвержденный и охраняемый* соответствующими правами на его использование.¹⁰⁹

Объекты интеллектуальной собственности делятся на две категории:

а) *объекты промышленной собственности*

- изобретения,
- сорта растений (селекционные достижения),
- топографии интегральных схем,
- товарные знаки,
- промышленные рисунки-образцы и полезные модели,
- географические указания,
- наименования мест происхождения и гарантированные традиционные продукты;

б) *объекты авторского права*

¹⁰⁸ Macovei, Ioan. Dreptul proprietății intelectuale, Ed. ALL VecK. București. 2005, p. 14.

¹⁰⁹ *Право на интеллектуальную собственность* - это исключительные права как личного неимущественного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной, в первую очередь творческой, деятельности. Право на интеллектуальную собственность сочетает в себе имущественные и неимущественные права. Понятие интеллектуальной собственности обобщает отношения, возникающие в связи с авторскими правами, правами на изобретения и иные объекты патентной охраны, правами на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т. п.

- литературные,
- художественные ,
- научные произведения,

и, в/1) *объекты смежных прав*

- исполнения,
- фонограммы,
- видеogramмы ,
- передачи вещательных организаций, то есть сообщение в эфир или по кабелю интернет, радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания).

Коммерческая тайна коммерческое наименование.

Кроме этого, к области интеллектуальной собственности относятся и *другие объекты*, имеющие отдельную систему регулирования, такие как:

а) *коммерческая тайна*, т.е. секреты производства (*ноу-хау*);

б) *коммерческое (фирменное) наименование.*

Интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются *интеллектуальные права*, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК, также личные неимущественные права и иные права (*право следования, право доступа* и др.). Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь, как правило, не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи. *Например*, издательство или типография имеет право собственности на напечатанную книгу (как материальная вещь), а содержание этой книги (будь то роман, рассказ, стихи или научное произведение) остается исключительным *интеллектуальным правом ее автора. Соответственно он, как автор, должен получить свой процент (гонорар) от продажи книги издательством.*

В отношении *объектов промышленной собственности*, право на них возникает в результате регистрации объекта, выдачи на него охранного документа (*патента, сертификата*) национальным ведомством по интеллектуальной собственности¹¹⁰ или при

¹¹⁰ В РФ центральным административным органом, подведомственным Правительству, отвечающим за продвижение и осуществление деятельности в области правовой охраны интеллектуальной собственности в

наличии других условий в соответствии с национальным законодательством, а также на основании международных договоров, одной из сторон которых является Республика Молдова.

В отношении *объектов авторского права и смежных прав (стихи, статьи, книги, песни, их исполнение¹¹¹, видео -аудио передачи и т.д.)* регистрация не является необходимым условием для возникновения и осуществления соответствующих прав, так как эти объекты охраняются с момента их создания.

В соответствии с законом, *обладатель права на объект интеллектуальной собственности:*

- a) может произвести *отчуждение* права *путем уступки*;
- b) может *разрешить его использование* третьему лицу на основе *исключительной или неисключительной лицензии*;
- c) может *осуществлять другие моральные и имущественные права*, предусмотренные законом в отношении предмета исключительного права.

За исключениями предусмотренными законом, никто не может использовать право на объект интеллектуальной собственности другого лица без соответствующей лицензии. Лицензия предполагается неисключительной, если прямо не предусмотрено иное. Право на объект интеллектуальной собственности и право, предоставленное лицензией, признаются нематериальным имуществом и могут обременяться ограниченными вещными правами в пользу третьих лиц.

Таким образом, под интеллектуальной собственностью понимается совокупность исключительных прав граждан и юридических лиц на идеальные *результаты интеллектуальной деятельности* (произведения науки, литературы, искусства, изобретения и т. п.), а также на приравненные к ним *средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ и услуг*. К последним относятся *фирменное наименование* коммерческой организации - юридического лица, *товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара*.

Как указали выше, охрана отдельных объектов интеллектуальной собственности регулируется, помимо ГК и другими законами.

части прав промышленной собственности, авторского права и смежных прав является Государственное агентство по интеллектуальной собственности (AGEPI).

¹¹¹ К примеру, написание стихов (поэтом) и написание музыки к песни (композитором) – это их авторское право, а исполнение песни определенным певцом это уже его смежное право к авторскому праву. Ибо, певца-исполнителя можно заменить на другого, а авторов стихов и музыки - нет.

§ 5.8. Информация как объект гражданских прав

Особым объектом гражданских прав при определенных условиях может стать: *документированная информация, конфиденциальная информация, информационные продукты и ресурсы, а также средства международного информационного обмена* (информационные сети, сети связи информационно-телекоммуникационная сеть Интернет и т. п.), которые являются объектами права собственности и в ряде случаев могут быть даже вещами (например, цифровая вещь, контент).

Документированная информация.

Современный этап развития общества характеризуется возрастающей ролью информационной сферы, представляющей собой совокупность информации, информационной инфраструктуры, субъектов, осуществляющих сбор, формирование и использование информации. Разумеется, речь идет об *документированной информации*, имеющей главным образом коммерческое значение (*секретах производства – «ноу-хау», информации о деятельности хозяйственного общества или товарищества, публичной отчетности о деятельности иных юридических лиц, сведениях, содержащихся в различных реестрах*, и т.п.). В имущественном обороте такая информация приобретает известную, иногда довольно значительную ценность и в ряде случаев *может быть вещью-товаром, вместе с тем оставаясь объектом нематериального (невещественного) характера.*

Под *информацией* также понимается любое утверждение о факте, мнении или идеи в текстовой, звуковой и/или зрительной форме (см.: ст.1 Закона о свободе выражения мнения).

Отметим, что не всякая информация считается объектом гражданских прав, а только такая, из которой ее обладатель потенциально может извлечь какую-либо имущественную выгоду, а именно *служебная и коммерческая тайна.*

Конфиденциальная информация.

Иной режим установлен для конфиденциальной информации¹¹², поскольку в ней главным является не ее материальный носитель, а тот экономический и иной положительный эффект, который информация может дать ее обладателю. Разновидностью конфиденциальной информации является *служебная и коммерческая тайна*, т.е. секреты производства (*ноу-хау*) (ст.2047 ГК РМ). В совокупности с неохраняемой информацией, известной лишь живым ее носителям, конфиденциальная информация во всем мире

¹¹² Не следует смешивать *конфиденциальную информацию* в смысле, указанном здесь (как материальное благо связанное с материальным) с *персональными данными*, которые объективируются как чисто нематериальные блага. А нематериальные блага как объекты гражданских прав характеризуются тем, что не могут быть отчуждены, переданы иным лицам, они неотделимы от своего носителя.

именуется “ноу-хау” (*know – how*). Поэтому, наибольший интерес представляет *служебная и коммерческая тайна*, режим которой регламентирован ст. 2047-2054 ГК РФ.

К служебной и коммерческой тайне относится имеющая реальную или потенциальную коммерческую ценность, в том числе в силу неизвестности ее третьим лицам, неохраняемая конфиденциальная информация, к которой нет доступа на законном основании. Имея фактическую монополию на подобную информацию, подобно любой вещи, ее обладатель вправе передать ее по возмездному договору любому третьему лицу. Лица, незаконными методами получившие информацию, составляющую служебную или коммерческую тайну (путем подкупа служащих или иным путем), обязаны возместить причиненные убытки. Подобным образом закон, не имея возможности по объективным причинам установить прямую охрану рассматриваемой информации, обеспечивает правовыми средствами защиту имущественных интересов обладателя (прежде всего разработчика) данной информации.

Конфиденциальная информация должна обладать определенными признаками, а именно:

1. представлять действительную или потенциальную ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;
2. к ней не должно быть свободного доступа на законном основании;
3. обладатель информации должен принимать меры к охране ее конфиденциальности.

Закон, иные нормативные акты могут определять перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую или служебную тайну. Так, акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего обозрения-сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков.

В том случае, если информация относится к категории коммерческой или служебной тайны, она может защищаться всеми способами, присущими гражданскому праву. Так, как указали выше, лица, незаконными методами получившие информацию, работники разгласившие тайну вопреки индивидуальному трудовому договору, контрагенты, сделавшие это вопреки гражданско-правовому договору, обязаны возместить причиненные убытки.

§ 5.9. Цифровой контент и цифровая вещь как объекты гражданских прав

Как указали в начале главы, объекты гражданских прав могут существовать в материальном мире и/или цифровой среде, что обуславливает форму объектов, особенности приобретения, осуществления и прекращения гражданских прав и обязанностей в отношении них. А в параграфе 5.1.1. «Понятие вещи и её специфические черты-признаки» отмечали, что «Вещь - это то, на что можно указать. На латыни вещь (*res*) и реальность (*realitas*) - однокоренные слова, т.е. вещи, это то, что реально, и то, из чего реальность состоит, а реальность - это то, что вещественно». Там же указали, что «Вещи

относятся к числу материальных благ, а не к идеальным (т.е. к нематериальным благам)». Это, как говорится «классика».

Однако мы живем во время постоянных изменений, которые касаются каждого аспекта нашей жизни. Исключением не стало наше отношение к имуществу, к вещам. Еще сравнительно недавно для человечества главными ценностями являлись материальные объекты, такие как: драгоценные металлы, источники полезных ископаемых и т. п. Сегодня на передний план выходят технологии, научные открытия, культурные произведения (кино, музыка и т. п.), т. е. объекты, которые невозможно «ощутить в руках». Для таких объектов право придумало понятие «интеллектуальной собственности». Также, в настоящее время существуют объекты, которые, хотя и не имеют материальной формы, не относятся к интеллектуальной собственности, но при этом обладают существенной ценностью для субъектов права. В отношении таких объектов применяют различную терминологию, в частности, «цифровая вещь», «цифровое имущество (активы)», «виртуальное имущество». Какова правовая природа таких объектов, каков их правовой режим и перспективы законодательного урегулирования - вопрос крайне актуальный.

Итак, в условиях развития цифровой экономики объекты находят свое закрепление и отражение в цифровой среде¹¹³. И это, потому что достижения науки, быстрое развитие цифровых технологий, внедрение их в повседневную жизнь в условиях четвертой промышленной революции, происходящей на современном этапе, приводит к существенному изменению общественных отношений, видоизменению традиционных институтов и появлению новых. Общество стремительно движется в цифровую эпоху, основной вектор развития экономики направлен на становление и расширение отношений цифровой экономики. Вслед за развитием экономических отношений, в том числе отношений платформенной экономики, шеринга, постепенно вносятся изменения и в гражданское законодательство. В связи с цифровизацией актуальным является решение вопроса о необходимости выделения категории цифровых объектов как самостоятельного вида объектов гражданских прав или распространения на них режимов существующих объектов.

Какова правовая природа (их правовой режим) таких объектов как цифровая вещь цифровой контент и цифровая услуга, и какова их специфика по сравнению с существующими объектами гражданских прав?

¹¹³ Сегодня технология через цифры, буквы и коды всегда стремится материализовать то, что еще не материализовано или даже не материализуемо. Где, цифры и буквы - это абстракции первого порядка. Код - это этап эволюции абстракции. И, соответственно, в век Интернета вещей объекты будут способны обмениваться информацией, минуя своих нынешних владельцев.

Для понимания начнем с понятия «*виртуального имущества-вещи*». В данную категорию входят объекты, которые не имеют материальной формы или связи с «реальным» миром, а существует, к примеру, только на экране компьютера или, другими словами, в виртуальном мире, но при этом имеют ценность. Функционал их, как правило, ограничен применением в определенной виртуальной системе (программе) (например, социальные сети, онлайн-игры, блокчейн (криптовалюта¹¹⁴) и т. д.). Важной особенностью таких объектов является отсутствие признаков объекта интеллектуальной собственности, так как по сути они представляют собой часть компьютерного кода.

Цифровое имущество-вещь, с нашей точки зрения, является более широким понятием и включает, помимо виртуального имущества-вещи, также цифровую форму других объектов гражданских прав (например, результатов интеллектуальной деятельности). Связано это с тем, что термин «цифровизация» по сути означает придание материальному объекту цифровой формы. Однако, есть примеры, когда данный термин используется в более узком значении. Например, в России они носят название - цифровые права. Это нецелесообразно, ибо знаем, что в соответствии с ч. (1) ст. 455 ГК РФ - *вещи* (это: (а) - предметы материального мира, включая деньги, ценные бумаги и, (б) имущественные права (это: - вещные права, т.е. право собственности плюс ограниченные вещные права и, - обязательственные права, т.е. совокупность прав и обязанностей и право требования)). Из этого следует, что под понятием цифровое имущество-вещь следует понимать не только и исключительно цифровые права, а все объекты виртуальной собственности.

Что касается *цифровых (виртуальных) активов*, то данное понятие является самым широким из всех. Оно включает как виртуальное имущество, цифровое имущество-вещь, так и объекты, не относящиеся к имуществу или в целом к объектам гражданских прав, но имеющие цифровую форму. Данный вывод базируется на практике Европейского суда по правам человека.

На основании вышеизложенного, возникает вопрос: как праву оптимально урегулировать отношения, объектами которых выступает анализируемое «цифровое имущество-вещь»? В связи с изменениями и дополнениями в ГК РФ после 01 марта 2019 г., к числу объектов гражданских прав, то есть определенных специфических вещей относится *цифровой контент и цифровая вещь* (ст.477- 478 ГК РФ). В теории гражданского права, особенно российской, они носят общее название «цифровые объекты

¹¹⁴ В отношении таких объектов как блокчейны (криптовалюта) еще остается множество пробелов и неопределенных моментов, подлежащих решению.

интеллектуальной собственности» или «цифровые права¹¹⁵». О нецелесообразности использования таких понятий в условиях Республики Молдова мы указали выше.

Дефиниции относительно цифровых вещей, контента и услуг.

Цифровая вещь.

В теории гражданского права *цифровая вещь* - это благо, которое создается и существует исключительно в цифровой среде и имеет имущественную ценность. *Например*, телевизионный и радио каналы - посты (Moldova 1, GTRK, Radio Moldova и др.); сайты социальных сетей и их приложения как Facebook, Instagram, Tik Tok и др.; поисковая система Google с ее браузерами-проводниками, т.е. программами для просмотра интернет-страниц, Google Chrome, Gmail, Google Pay и Google Ассистент и др.; видеохостинг Youtube и другие онлайн-платформы (интернет-площадки - сайты) для общения, обмена информацией и контентом, прочих социальных взаимодействий.

По-иному, *цифровые вещи* - это данные, формализованные в терминах объектов, к такому можно отнести профиль в Facebook или Instagram, произведение net-arta или спам бот. Все цифровые вещи медиатизированные потому, что существуют на какой-то поверхности. Браттон в своей последней книге «The Stack» указывает на пять уровней существования цифровой вещи: это уровень земли, облака, города, адреса, и пользователя - именно этот путь проходит емейл сообщение или сообщение в мессенджере социальной сети.¹¹⁶ В противовес аристотелевскому гилеморфизму (разделение на материю и форму), говоря о цифровых вещах нужно рассуждать в рамках энергии и информации.

Цифровые вещи являются объектами чисто информационными. Цифровая вещь обладает целостностью и узнаваемостью - хотя может быть открыта на разных экранах. В частности, цифровой вещью определяются, или по-иному, «в состав» цифровой вещи входят:

¹¹⁵ Аюшеева И. З. . Цифровые объекты гражданских прав // Lex russica. - 2021. - Т. 74. - №7, стр. 32–43. - DOI: 10.17803/1729-5920.2021.176.7.032-043.

Электронный ресурс: <https://lexrussica.msal.ru/jour/article/viewFile/1987/1078> (просмотр: 23.04.2023). Например, в ст. 128 (и, соответственно, ст. 141.1) ГК РФ цифровые права были поименованы в перечне объектов гражданских прав как разновидность имущественных прав, являющихся частью иного имущества. К слову, в августе 2023 года и Гражданский кодекс Украины также претерпел изменения и дополняет перечень объектов гражданских прав новым видом объектов - цифровые вещи. Дополнительно закрепляется положение, что объекты гражданских прав могут существовать в материальном мире и/или цифровой среде, что обуславливает форму объектов, особенности приобретения, осуществления и прекращения гражданских прав и обязанностей в отношении них. Кроме этого, содержание ГК Украины дополнено новой статьей 179-1, которая приводит определение цифровой вещи. Помимо этого, в Украине был принят специальный Закон «О цифровом контенте и цифровых услугах» который вводит комплексное и детальное регулирование. То есть регулирует отношения между исполнителем и потребителем по предоставлению цифрового контента и/или цифровой услуги, а также распространяется на отношения по разработке в соответствии со спецификацией потребителя, предоставление цифрового контента на материальных носителях для его хранения, отношений, предусматривающих передачу цифрового контента и/или услуги наряду с персональными данными потребителей.

¹¹⁶ <https://reading-hall.ru/publication.php?id=24238> (просмотр: 24.05.2023).

1) *виртуальные активы* (например, криптовалюты, именуемые еще блокчейны, Bitcoin, Ethereum и т.д.¹¹⁷);

2) *цифровой контент* (т.е. содержание и наполнения самой цифровой вещи) как например, авторские передачи или просто передачи на радио, телевидении или в интернете, компьютерные программы, приложения, игры - цифровые игры, музыка-музыкальные файлы, видеофайлы-видеозаписи, аудиофайлы-аудиозаписи, (вместе именуемые видео- и аудиоматериалы), или тексты (электронные книги);

3) *учетная запись* электронной почты (например, свой *e-mail* на электронной почте);

4) *учетная запись в сети онлайн (интернет)* - например, свой аккаунт, т.е. страница в социальных сетях как Facebook, Meta и др., веб-страница органов публичной власти и т.д);

5) *другая онлайн-учетная запись*, на которую лицо имеет право - например, своя запись и регистрация в *classroom.google.com* или *meet.google.com*;

б) *другие блага*, которые создаются и существуют исключительно в цифровой среде и имеют имущественную ценность.

Из этого следует, что *все эти шесть перечисленных* объектов гражданских прав, и каждый в отдельности признаются в качестве цифровой вещи. Например, виртуальные активы (криптовалюта) - это цифровая вещь, цифровой контент - цифровая вещь и т.д.

Изначально отметим, что общее правило заключается в том, что к цифровой вещи применяются положения Гражданского кодекса РФ об обычных вещах (либо предметов материального мира, представляющие ценность для человека, либо имущественных прав), конечно, с соответствующими спецификациями, указанными в ст. 477-478, то есть с учетом особенностей их фиксации в цифровой среде. Простыми словами, это означает, что все лица -пользователи имеют право использовать предусмотренные для защиты как имущественных, так и личных неимущественных прав гражданско-правовые способы защиты, а также иные способы защиты, предусмотренные даже нормами публичного права. То есть, они имеют правовую возможность защитить права на свои те же самые криптовалюты, цифровой контент, онлайн-учетные записи, то есть - передавать их в качестве наследства (т.е. нотариально оформлять наследство), обращаться к правоохранителям в случае похищения цифровых активов (криптовалюта) и т.д.

Из диспозиции нормы ч. (3) ст. 477 ГК РФ, можно констатировать, что *цифрой вещью* лица признается:

¹¹⁷ Криптовалюта - это разновидность цифровой-электронной валюты (биткоин), не имеющей физического воплощения и единого центра, который бы ее контролировал. Работает в так называемом «блокчейне» или цепочке блоков с информацией. В отличие от серверов, которые обычно находятся в одном месте, в блокчейне данные хранятся на компьютерах в разных уголках света. Единицей учета криптовалюты является «коин» или «токен», в зависимости от типа электронных денег.

- a) *цифровой контент*, на который оно имеет право (*например*, телевизионный канал, или авторская передача на радио, телевидении или в интернете);
- b) *учетная запись* электронной почты – свой *e-mail*, на Gmail.com, Yahoo.com, Yandex.ru или Mail.md;
- c) *учетная запись в сети онлайн (в интернет)* - своя страница в Facebook, Tik Tok; Youtube или,
- d) *другая онлайн-учетная запись*, на которую лицо имеет право. *Например*, своя запись и регистрация в classroom.google.com или meet.google.com.

Цифровой контент.

В соответствии с ч. (1) ст. 477 ГК РФ, *цифровым контентом* признаются данные, которые произведены (создаются) и предоставлены (предоставляются) в цифровом виде (форме). В более понятном смысле, *цифровой контент* - это совокупность материалов, которые распространяются в электронном виде по специальным каналам для эксплуатации на цифровых устройствах: компьютерах, планшетах, смартфонах.

В ином аспекте, цифровой контент означает *любая информация*, в том числе *сведения и данные* в цифровой форме, независимо от того, является ли она объектом права интеллектуальной собственности.

Основные виды современного цифрового контента – это текст, графика, анимация, видео- и аудиоматериалы. По-иному, к цифровому контенту относятся, в частности, *компьютерные программы, приложения, игры - цифровые игры, музыка - музыкальные файлы, видеофайлы-видеозаписи, аудиофайлы-аудиозаписи, (вместе именуемые видео- и аудиоматериалы), или тексты (электронные книги)*, независимо от того, получен к ним доступ посредством загрузки или путем потоковой передачи, с материального носителя или с помощью любых других средств.

Что такое контент простыми словами?

Жизнь любого человека в 21 веке неразрывно связана с интернетом и часто в современном обществе можно услышать такое слово, как «*контент*». Не каждый знает, что это такое, а кто-то, возможно, столкнулся с ним первый раз в жизни. Так что же подразумевается под этим термином?

Те, кто владеет интернетом, хоть раз в жизни получали ссылки от знакомых, родственников или друзей на новостные статьи, интересные видеоролики, новые сериалы и т.п. Все это считается контентом. Термин «контент» используется в различных формах, в зависимости от конкретной ситуации и словосочетания, при этом, смысл и значение остаются неизменными. «*Content*» родом из английского языка, переводится на русский как *содержание и наполнение (continut – rom.)*. Если объяснять простыми словами, то *это*

содержание чего-либо. По смыслу, под термином «контент» подразумевается близкое понятие к определению слова «информация». По-другому, контентом можно назвать *обмен данными посредством речи, письменных особенностей, а также с помощью вспомогательных инструментов.*

Сегодня, в природе, по способу осязания существуют два типа контента: *физический и цифровой.* Под физическим контентом подразумеваются печатные издания такие как: газеты, книги, брошюры, буклеты и всё подобное, что можно почувствовать физически и передать другому человеку. Печатный контент используют как в личных целях, так и для большого круга людей для сообщения о предстоящем мероприятии.

Что такое цифровой контент?

Цифровой контент означает *любую информацию,* в том числе *сведения и данные* в цифровой форме, независимо от того, является ли она объектом права интеллектуальной собственности.

Другими словами, означает, что цифровой контент это коммуникация информационных и развлекательных материалов, распространение которых происходит в электронном или цифровом формате с помощью специальных каналов, предназначенных для рассылки. Сериалы, музыка, кино, телевизионные передачи, картинки - все это является цифровым контентом. Пользуется спросом цифровой формат в самых разных сферах:

- в бизнесе для того, чтобы продвигать товары или услуги;
- образовательных учреждениях;
- компаниях досуга и развлечений.

На использование цифрового контента влияет доставка и потребление. Доставка материалов осуществляется посредством:

- a) сети интернет,
- b) на внешних материальных носителях (как: компакт-диски (CD) или цифровые универсальные диски (DVD), флэшки и др.),
- c) с помощью цифрового телевидения.

Что собой представляет контент в Интернете?

Современный Интернет отличается высокой скоростью передачи данных и расширенными сетевыми настройками, что гарантируют быструю загрузку т.н. «тяжелого» мультимедийного контента (его особенность смотри ниже).

Контентом в Интернете выступают *статьи на различных сайтах, музыка* в социальной сети Facebook, ВКонтакте или Яндекс, *электронные книги, видеоролики* на Tik Tok или Youtube и т. д. К данному понятию относится *все, что содержит какую-либо информацию в разных форматах.*

Все содержимое Всемирной паутины является контентом. Самый главный источник - Интернет. Создание контента - это главная основа информационного бизнеса. Он опирается на него при первоначальном развитии сайта, в дальнейшем - при продвижении.

Какие виды контента бывают?

В зависимости от конкретной ситуации, контент сайта может быть в *текстовом, графическом, речевом или видео* форматах. Другими словами, это статьи на сайтах или блогах на различную тематику:

- аудиозаписи в виде музыки, подкастов в соцсетях;
- видеоролики разного формата, в том числе, записи с интервью;
- посты в соцсетях;
- фотоматериалы в виде фотографий, рисунков и баннеров.

При этом, если в одном источнике применяют два или более разных формата контента, то его называют мультимедийным. *Например*, описания товаров или услуг в интернет-магазинах (состоят они из текста, фото и видеоматериалов).

Рассмотрим подробнее все виды контента по отдельности.

По подаче информации.

По подаче информации контент может быть *текстовый, графический, видео*¹¹⁸, *аудио*. Где, текстовый контент подразумевает абсолютно любой текст, расположенный в Интернете. Сюда можно отнести все, начиная от сообщений от родственника в социальной сети до серьезной статьи в Facebook или Яндексe. *Например*, *посты в соцсетях; презентация самого себя; новости; статьи*. К графическому контенту в Интернете относятся различные картинки, которые могут быть представлены в виде *фотографий, мемов*¹¹⁹, *инфографики*¹²⁰; *статистических данных, рекламных роликов, логотипов* и т. п. К видео контенту отнесены все *видеоролики*. Наиболее часто пользователи предпочитают видеоформат. Посмотреть видео всегда интереснее, чем прочесть скучный текст. *Например*, при просмотре музыкального клипа можно не только насладиться понравившейся песней, но и полюбоваться красивым видео. У пользователей сети Интернет *аудиоконтент* является не менее популярным, чем *видеоконтент*. Он позволяет, не отвлекаясь от важных дел, провести время с пользой - послушать любимую музыку, интересную аудиокнигу, подкаст или интервью.

¹¹⁸ Современные исследования говорят о том, что наибольшим спросом среди цифрового контента пользуется видеоматериалы, поскольку, именно они приносят львиную долю дохода разработчикам. К видео-сегменту относят *цифровое ТВ, видео-запросы и видео в онлайн-режиме*.

¹¹⁹ Высказывания на проблемы политической или социальной направленности, которые представлены текстом на популярной фотографии или картинкой в шуточном формате.

¹²⁰ Информация в графическом виде, помогающая понять сложные термины, вещи.

По площадкам для размещения.

Виды контента делятся на основе площадок, где будут размещены. Этими могут быть:

- a) *Сайт*;
- b) *Социальные сети* (Инстаграм, Facebook, Твиттер, ВКонтакте и др.);
- c) *Видеохостинги* (как-то: Tik Tok или Youtube где можно найти видеоролики информационного, познавательного, научного характера и не только; Онлайн-кинотеатр также относится к одному из видов видеохостингов. Известные из них - ОККО.TV, IVI.RU и др.);
- d) *Письма по электронной почте* (основной целью рассылок по электронной почте является доставка полезного и культурного контента пользователю. Благодаря этому, можно не тратить время на поиск во Всемирной сети. Подписаться можно на уведомления о новостях, различных обновлениях, акциях и т.д).

По назначению.

a) *Коммерческий* (основная цель состоит в том, чтобы привлечь потенциальных клиентов к покупке товара или услуги. Также не менее важной составляющей является хорошая реклама, которая побудит клиента к приобретению. По-другому, такой значимый контент можно назвать продающим).

b) *Информационный* (именно этот тип контента дает пользователю полезную информацию, в которой содержатся ответы на поставленные вопросы).

c) *Развлекательный* (направлен на развлечения пользователей. Сюда относятся: анекдоты, мемы, смешные видеоролики и всё то, что помогает человеку расслабиться).

d) *Сервисный* (информация по обмену данными между людьми: - СМС (операторы сотовой связи оповещают своих клиентов о смене тарифа, коммерческие банки уведомляют о проведенных операциях с банковской картой - это использование сервисного типа контента); - сообщение в WhatsApp - Ватсап; - уведомление о проведении различных мероприятий. Например, о том, что состоится концерт; - сообщение об отслеживании посылки; - уведомление о том, что мероприятие переносится; - изменения в рабочем графике или учебном процессе).

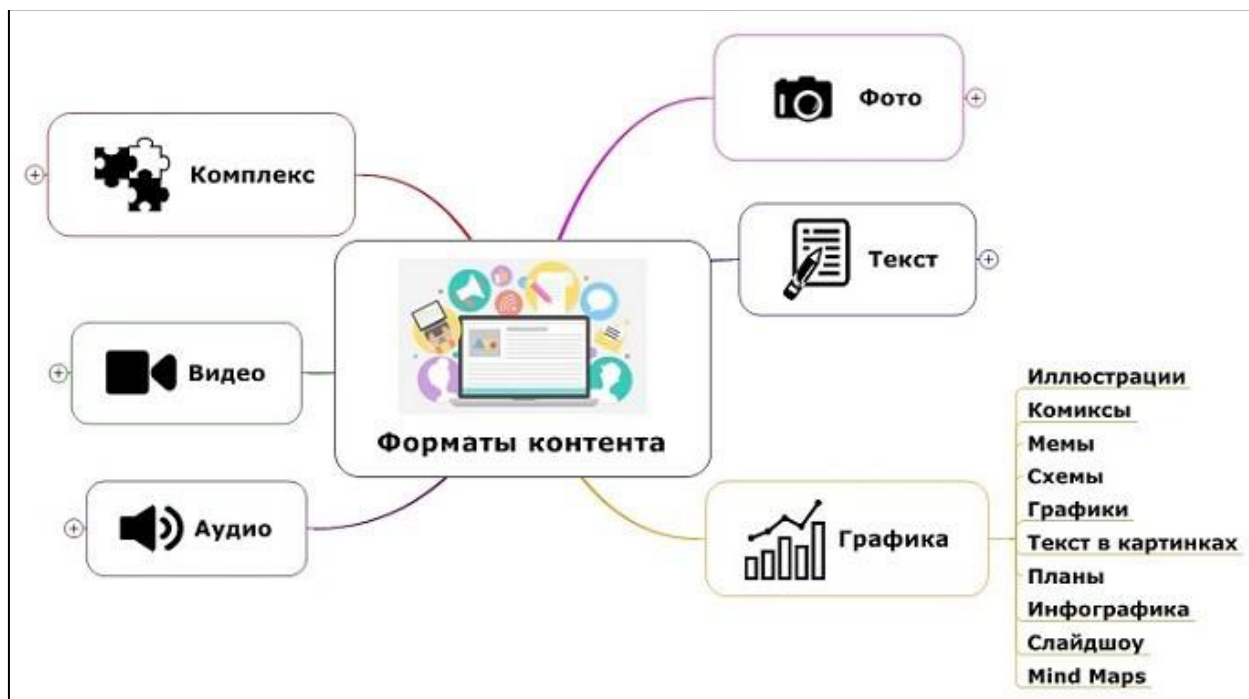
e) *Вирусный* (такой тип контента, в основном, используют рекламщики. Поскольку распространяется он очень быстро и в памяти людей остается надолго. Такой способ позволяет привлечь большое количество клиентов, которые в дальнейшем станут потенциальными покупателями. Реклама в вирусном контенте обычно носит скрытый подтекст. Пользователь и сам не понимает, что в видеоролике что-то рекламируется).

f) *Репутационный* (основная задача – сформировать у пользователя положительное или отрицательное мнение о товаре, услуге, бренде, компании или личности. Предназначение

может состоять как в том, чтобы поддержать или укрепить репутацию, так и в том, чтобы её испортить. Это могут быть отзывы реальных пользователей, обзоры от изданий или личностей с высоким рейтингом, отклики лидеров, отчёты с подробными данными из разных ресурсов).

По форматам.

- a) *Новость* - это информация изложенная кратко по подтвержденному происшествию или иному событию.
- b) *Статья* - может быть научной, аналитической, информационной и развлекательной. Также различные отзывы, рецензии, рекомендации.
- c) *Лонгрид* - это большая статья, содержащая информацию о каком-либо исследовании. Задача такого формата состоит в том, чтобы детально изучить исследуемый предмет и предоставить пользователю максимум полезной информации.
- d) *Интервью*. Обычно персонами интервью становятся известные люди, ведущие политики, звёзды шоу-бизнеса. Повышенным интересом к их жизни отличаются обычные люди. Интервью может быть обучающего формата. Возможно, кто-то только в начале освоения пути профессии и такое видео опытного профессионала кому-то очень поможет.
- e) *Кейсы* - это вид статей, в которых решение проблемы показано на примере какой-либо организации или конкретного человека. Часто такой формат используют в компаниях разной направленности для того, чтобы продвинуть специальное программное обеспечение или сервис.
- f) *Презентация* - это набор слайдов, где информация представляется кратко в формате, который легко воспринимается и запоминается человеком. Качественная презентация содержит большое количество графического контента, разных диаграмм, фото и видеоматериалов, картинок. Чаще всего, данный вид контента предназначен для выступления. Если информация важная, но места на слайде оказалась для нее недостаточно, то выступающий рассказывает об этом дополнительно.
- g) *Рассылки* - это сообщения с разным содержанием, которые передаются по коммуникационным каналам. В таком формате может быть представлена реклама или происходить групповое общение. Рассылки бывают информационными, новостными, сервисными и т. д.



Интересный момент связан с **правовым режимом цифрового контента**, законодатель закрепил в норме ч. (2) ст. 477 ГК РМ. А именно, «если цифровой контент предоставляется на материальном носителе, таком как компакт-диски (CD) или цифровые универсальные диски (DVD), к нему применяются положения о материальном имуществе (*bonum corporeale*)». Например, в случае покупки физическим лицом из бутика CD или DVD с музыкой-песнями, играми или фильмами, то CD или DVD в их качестве объекта гражданского права будут выступать как предметы материального мира, то есть как обычная вещь в виде товара (но не сам материал цифровой вещи).

Цифровая (электронная) услуга.

Цифровая (электронная) услуга предоставляет потребителю возможность создавать, обрабатывать, хранить, распространять данные в цифровой форме, а также осуществлять любые другие действия с такими данными (как-то: обеспечения доступа к ним; их получению и постоянную поддержку), которые были созданы или загружены потребителем или другими пользователями этой услуги. Исполнителем или услугодателем по цифровой услуге является *хранитель цифровой вещи*.

В соответствии с ч. (4) ст. 477 ГК РМ, *хранителем цифровой вещи* является профессионал (в нашем втором примере это *Gmail.com*, *Яндекс*, *Facebook*, *Tik Tok* или *You Tube*), который предоставляет доступ, поддерживает, обрабатывает, получает или хранит цифровую вещь другого лица (пользователя) на основе договора между хранителем и пользователем. Например, когда мы хотим открыть себе *e-mail*, то перед этим или сразу после, хранитель электронной почты всегда предоставляет данный договор для

ознакомления и подтверждения согласия по его условиям. Однако мало кто из нас читает его досконально, а просто «слепо» нажимаем клавишу о дачи согласия на то или иное его, договора, условие. А когда мы забываем пароль *e-mail*-а, то хранитель напоминает нам его. Конечно, с соблюдением определенной процедуры конфиденциальности и т.д.

Где использовать новые правила о цифровом контенте и/или цифровых услуг?

Закон (ГК РФ) касается не всех отношений в цифровой сфере. В частности, новое регулирование о цифровом контенте и/или цифровых услуг *не распространяется* на:

1. Предоставление цифрового контента и/или цифровых услуг, как *составных товара с цифровыми элементами или взаимосвязанных с таким товаром*. Это положение из ч. (2) ст. 477 ГК РФ, указано выше. *Например*, когда потребитель покупает смартфон или игровую приставку, то цифровой контент и цифровые услуги могут предоставляться вместе с приобретенным устройством за дополнительную плату или бесплатно. Программы или игры, которые пользователь получает бесплатно, как часть продажи, не требуют дополнительных соглашений с продавцом. И это, потому что к приобретенному устройству применяются положения о материальном имуществе (смотри также, пример выше с CD или DVD). Для того, чтобы цифровой контент и/или цифровая услуга считались предоставляемыми в составе товара или были взаимосвязанными, необходимо соблюдение двух условий:

(1) если иное прямо не указано в договоре купли-продажи;

(2) если товар можно использовать по целевому назначению и без такого цифрового контента/услуги, при условии заключения договора, отдельного от договора купли-продажи.

2. Предоставление услуг (кроме цифровых), где электронная форма представления информации используется исполнителем *исключительно как средство передачи результатов или данных* потребителю (например, предоставление пользователям результатов технических осмотров, лабораторных исследований, финансовых отчетов в электронной форме и т.д.);

3. Предоставление *электронных коммуникационных услуг*, в частности услуги доступа к сети Интернет; услуги межличностной электронной коммуникации;

4. Медицинские и финансовые услуги;

5. Предоставление услуг в сфере азартных игр;

6. Передачи исполнителем программного обеспечения или предоставления исполнителем доступа к программному обеспечению на основании *бесплатной публичной лицензии с открытым исходным кодом*. При этом публичные лицензии без доступа к коду не принимаются во внимание. То есть, исполнитель (разработчик операционной системы)

предоставляет доступ к программному обеспечению (операционной системе) на основании лицензии с открытым исходным кодом, которая позволяет потребителям свободно использовать, изменять и распространять эту операционную систему. В таких случаях персональные данные, предоставляемые потребителем (например, настройки, отчеты об ошибках и т.д.), могут быть использованы исполнителем исключительно с целью совершенствования надежности, совместимости и интероперабельности программного обеспечения.

7. *Поставка цифрового контента неограниченному кругу лиц*, кроме случаев передачи цифрового контента, который является частью спектакля или показа определенного события, средствами сигнальной трансляции. Примером такой поставки могут быть онлайн-магазины для приобретения и загрузки электронных книг (e-books) без ограничений для личного использования. Такое исключение, фактически нивелирует подавляющее большинство отношений с цифровым контентом и значительно ограничивает сферу применения этой части законодательства, поскольку большинство цифрового контента работает именно так.

8. *Предоставление цифрового контента субъектами властных полномочий, другими распорядителями публичной информации* в соответствии с Законом РМ № 148 от 09.06.2023 о доступе к общественно значимой информации¹²¹.

Итак, предметом отношений по цифровым вещам (цифровой контент, учетная запись) являются не любые отношения между исполнителем и потребителем по цифровым вещам, а исключительно отношения по предоставлению цифрового контента и/или цифровой услуги, которые не подпадают под вышеупомянутые исключения.

Как отличать блага цифровой среды, имеющие имущественную ценность от таких, которые ее не имеют?

Напомним, что цифровая вещь - это благо, которое создается и существует исключительно в цифровой среде и имеет имущественную ценность.

Интересный момент связан с тем, как отличать блага цифровой среды, имеющие имущественную ценность от таких, которые ее не имеют, поскольку законодательство не содержит соответствующих уточнений. Для лучшего понимания можно рассмотреть пример *электронных денег*, которые сами по себе являются единицей стоимости и имеют

¹²¹ Опубликован: 08.07.2023 в Monitorul Oficial № 234 статья № 410. К примеру, ст.10 (Опубликование общественно значимой информации на официальных веб-страницах поставщиков информации), данного закона прямо предусматривает виды такой информации, которая должна в служебном порядке быть опубликована (т.е. выставлена в свободном доступе) на официальных веб-страницах органов публичной власти в зависимости от специфики их деятельности.

ценность. В случае с цифровыми вещами, *цифровая учётная запись не будет иметь такую ценность, если за ними нет права требования на другой объект гражданского права (деньги, ценные бумаги, имущество или имущественные права и т.д.)*. Однако, стоимость некоторых виртуальных активов, таких как криптовалюта (Bitcoin, Ethereum и т.д.), определяется преимущественно уровнем спроса и предложения на рынке и также не предусматривает наличие имущества, ее условно «обеспечивающего».

Доступ третьих лиц к цифровым вещам.

Статья 478 ГК РФ детально регулирует *вопросы доступа третьих лиц к цифровым вещам*. Так, пользователь может пользоваться *электронной услугой*, предоставляемой хранителем цифровой вещи, для того чтобы давать хранителю распоряжения о предоставлении или непредоставлении доступа ко всем или определенным цифровым вещам, включая содержание электронных сообщений.

Если услуга, предоставляемая хранителем, позволяет пользователю в любое время изменить или отменить распоряжение, то распоряжение о предоставлении доступа имеет приоритет перед волей, выраженной пользователем в завещании или поручении.

Если пользователь не воспользовался услугой, предусмотренной выше, или если хранитель не предоставляет такую услугу, пользователь может своим завещанием или поручением разрешить или запретить доступ ко всем или определенным цифровым вещам, определенным или определяемым лицам. При этом, распоряжения, данные пользователем, имеют приоритет перед условиями договора между хранителем и пользователем.

При отсутствии распоряжения пользователя применяются условия договора между хранителем и пользователем, которые могут разрешить, ограничить или исключить доступ заинтересованных третьих лиц к цифровым вещам пользователя.

В случае, если в отношении пользователя установлена судебная мера охраны, а временный защитник, попечитель или опекун не имеет доступа к цифровым вещам защищаемого лица, пользователь может обратиться в судебную инстанцию за предоставлением ему права доступа, если он имеет законный интерес в связи с этим, и если это не противоречит желаниям и чувствам, выраженным в прошлом и настоящем защищаемым лицом. На тех же условиях, судебная инстанция может предоставить право доступа судебным решением, которым устанавливается судебная мера охраны.

В свою очередь, хранитель, который должен предоставить доступ к цифровым вещам, может предоставить его путем: а) полного доступа к онлайн-счету; б) частичного доступа к онлайн-счету, достаточного для соблюдения полномочий управомоченного лица; в) предоставления управомоченному лицу на долговременном носителе информации копий цифровых вещей, к которым пользователь мог бы получить доступ.

При этом, хранитель может установить разумную плату для покрытия расходов по обработке заявления и предоставлению доступа. Хранитель не обязан предоставлять доступ к цифровым вещам, стертым пользователем.

Все вышеназванные положения-правила не влияют на другие правовые положения, разрешающие третьим лицам доступ к цифровым вещам лица.

Таким образом, в целом сделаем *вывод* о возможности распространения на цифровые объекты правового режима обычных (т.н. физических) объектов гражданских прав с учетом особенностей их закрепления в цифровой среде.

ИДЕАЛЬНЫЕ НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА (НЕ СВЯЗАННЫЕ С ИМУЩЕСТВЕННЫМИ)

§ 5.10. Личные идеальные нематериальные блага (права), не связанные с имущественными как объект гражданских прав

5.10.1. Общие положения.

Существует особая категория прав (благ), которые не связаны с обладанием и распоряжением имуществом (т. е. неимущественные) и которые принадлежат гражданину от рождения или в силу закона являются неотчуждаемыми и непередаваемыми иным образом. Гражданское право регулирует личные неимущественные отношения в силу того, что они, будучи похожими на отношения собственности, наилучшим образом защищаются именно с помощью гражданско-правовых средств, а также потому, что нарушение личных неимущественных прав зачастую связано с неблагоприятными имущественными последствиями (*например, распространение сведений, наносящих ущерб чести, достоинству и деловой репутации гражданина*).

Объектом гражданских прав являются такие права, которые:

- 1) имеют индивидуально-личностную направленность;
- 2) могут быть адекватно компенсированы (защищены) с помощью гражданско-правовых средств защиты.

В самом деле, если гражданское право не может защитить определенное право, то его регулирование в рамках отрасли теряет всякий смысл.

К *нематериальным благам* не связанным с имущественными, гражданское законодательство (ст. 43-49 ГК РФ) относит: - *жизнь и здоровье, личную неприкосновенность, достоинство личности, честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, право свободного передвижения, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права.*

Соответственно, всем этим *нематериальным благам* не связанным с имущественными соответствуют определенные *личные неимущественные права* как: - право на жизнь,

здоровье, личную - физическую и психическую неприкосновенность, на свободное выражение мнения, на имя, честь, достоинство и профессиональную (деловую) репутацию личности, на собственное изображение, на уважение интимной, семейной и частной жизни, на защиту персональных данных, на уважение своей памяти и тела после смерти, а также на иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага (как-то - право свободного передвижения, право авторства и др.) принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона. То есть, эти права неприкосновенны и неотъемлемы (см. ст. 43-49 ГК РФ), подлежащие гражданско-правовой защите. Эти права и, соответственно, блага защищаются гражданским законодательством как при жизни, так и после смерти их обладателей.

Все перечисленные нематериальные блага и неимущественные права имеют основные схожие признаки, которые, главным образом, и отличают их от материальных благ. Во-первых, они лишены материального (имущественного) содержания, т. е. не поддаются оценке в денежном выражении, для них не характерна возмездность. Во-вторых, они неразрывно связаны с личностью их носителя, т. е., по общему правилу, их невозможно отчуждать или передавать другим лицам по каким-либо основаниям. Исключения составляют отдельные исключительные права, принадлежащие юридическим лицам, например право на товарный знак, знак обслуживания. Такие права в определенных случаях могут быть отчуждены. В-третьих, все они имеют специфику оснований их возникновения и прекращения. Так, некоторые из этих прав, возникают с момента рождения, например, право на имя, на здоровье и др. Другие возникают из сделок, например, право на тайну переписки при заключении договора оказания услуг связи. Как правило, личные неимущественные права прекращаются смертью их носителя. Однако, из этого правила есть исключения. Например, наследник вправе дать согласие на использование имени наследодателя, но при этом сам подписываться его именем он не может.

5.10.2. Систематизация видов личных неимущественных прав (идеальных нематериальных благ).

В научной литературе существуют различные критерии систематизации личных неимущественных прав, соответственно, идеальных нематериальных благ. *Самым распространенным (классическим) является критерий систематизации по целям, которые ставятся при осуществлении личных неимущественных прав.* По данному критерию, можно выделить три группы личных неимущественных прав.

1. К первой группе относятся права, обеспечивающие физическое благополучие личности (или направленные на обеспечение личной неприкосновенности граждан):

– *право на жизнь*. Это право складывается из двух правомочий: во-первых, на сохранение жизни (выражается, например, в согласии на пересадку органов животных) и, во-вторых, на распоряжение жизнью (выражается, в частности, в согласии подвергнуть себя смертельному риску);

– *право на здоровье*. Это право выражается в том, что каждый гражданин, во-первых, имеет право заключить договор на оказание медицинских услуг; во-вторых, имеет право заключить договор донорства;

– *право на личную физическую и психическую неприкосновенность*. Это право, в частности, реализуется путем заключения договора на личную охрану, договора на устранение воздействия гипноза;

– *право на благоприятную окружающую среду*. Содержание этого права составляют правомочия по использованию и изменению окружающей среды, а также на получение информации о ее состоянии. При этом, под *использованием* понимается возможность каждого пользоваться естественными свойствами окружающей среды, т. е. воздухом, землей, насаждениями, плодами и др. Под *изменением* предполагается право каждого осуществить возможные улучшения окружающей среды. *Например*, принять участие в озеленении территории. Что же касается информации о состоянии окружающей среды, то каждый гражданин имеет право запросить такую информацию у соответствующих государственных органов.

– *право свободного передвижения*. Человек свободен беспрепятственно покидать свое место жительства (село, город) и даже страну и переехать в другое и наоборот вернуться обратно.

2. *Ко второй группе относятся права, обеспечивающие индивидуализацию личности (или, шире, направленные на индивидуализацию гражданина или юридического лица):*

– *право на имя*. Под именем гражданина понимается его собственное имя, отчество и фамилия. Все эти составляющие имени регистрируются в органах ЗАГС при Агентстве государственных услуг РМ и отражаются в официальных документах (паспорте, свидетельстве о рождении). Так, в частности, право на имя означает, возможность изменять имя, пользоваться псевдонимом;

– *право на индивидуальный внешний облик*. Это право может выражаться в возможности определять свой индивидуальный облик, изменять его, а также давать согласие или наоборот запрещать использовать свой индивидуальный облик другими лицами;

– *право на голос*. Оно выражается, например, в возможности гражданина давать согласие на использование своего голоса в радиопередаче или рекламе;

– *право на защиту чести, достоинства и деловой репутации*. Три названных определения в совокупности составляют понятие «*доброе имя*», право на которое, в частности, реализуется посредством использования в обществе представления о себе в личной, трудовой, общественной и иных сферах деятельности.

3. *К третьей группе относятся личные неимущественные права, обеспечивающие автономию личности (т.е. направленные на обеспечение неприкосновенности и тайны личной жизни граждан):*

– *право на тайну частной жизни* (это: право на личную, семейную, медицинскую и другую тайну). Это право включает в себя правомочие требовать от третьих лиц сохранять тайну (например, требовать от врача не разглашать сведения, составляющие медицинскую тайну) и передавать сведения (или их часть) другим лицам (например, требовать предоставления необходимых сведений, составляющих тайну в судебную инстанцию или прокуратуру по запросу последних);

– *право на неприкосновенность частной (личной) жизни*. Оно выражается в возможности гражданина самостоятельно решать вопросы своей личной жизни, а также в запрете вмешательства третьих лиц, за исключением случаев, предусмотренных соглашением сторон или законом.

5.10.3. Защита личных неимущественных прав

Сами права существуют независимо от их нарушения. Так, при распространении сведений, порочащих гражданина, само право на честь и достоинство несомненно сохраняется. Защита личных неимущественных прав в основном производится способами, соответствующими характеру и природе нарушенных прав и не направленными на восстановление имущественной сферы потерпевшего (например, опубликование опровержения в средствах массовой информации). Однако, если нарушением личных неимущественных прав нанесен имущественный вред, то применяются правила возмещения имущественного вреда. В большинстве случаев закон допускает возмещение морального вреда, но эти случаи должны быть прямо предусмотрены законом. В Республике Молдова, защита личных неимущественных прав отведена к компетенции судебных инстанций. Это же правило установлено и для защиты всех неимущественных прав, связанные с имущественными. Например, результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность) также защищаются судебным способом¹²². В остальном, вопросы касательно *нематериальных благ не связанных с имущественными, то есть* личных неимущественных прав и благ как: право на жизнь, здоровье, личную

¹²² Cojocari, E. Protecția juridică a proprietății intelectuale - o problemă de actualitate continuă. În: Intellectus 2/2015,- pag. 13.

физическую и психическую неприкосновенность, на свободное выражение мнения, на имя, честь, достоинство и профессиональную (деловую) репутацию личности, на собственное изображение, на уважение интимной, семейной и частной жизни, на защиту персональных данных, на уважение своей памяти и тела после смерти, право свободного передвижения, право авторства и т.д., смотри работу Юрий Фрунзэ, Андрей Боршевский, Борис Сосна. «Проактивные методы в обучении правам человека. Учебно-методические рекомендации»¹²³, главу седьмую настоящего курса, а также специальные органические законы.

¹²³ Юрий Фрунзэ, Андрей Боршевский, Борис Сосна. «Проактивные методы в обучении правам человека. Учебно-методические рекомендации». Кишинэу, Pontos, 2019, - 640 стр.

Глава 6. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ

(условия, пределы и злоупотребление)

§ 6.1. Понятие осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей

6.1.1. Понятие осуществления субъективных гражданских прав.

Всякое право, в том числе субъективное гражданское право, имеет социальную ценность, если оно осуществимо. Наиболее часто, физические лица (граждане) и юридические лица распоряжаются принадлежащими им правами (субъективными) путем их осуществления.

Участники гражданского оборота могут свободно осуществлять свои права. Они могут и воздержаться от реализации принадлежащих им прав. В соответствии с частью (1) ст.10 ГК «*физические и юридические лица, участвующие в гражданских правоотношениях, должны осуществлять свои права и исполнять свои обязанности добросовестно, в соответствии с:*

- законом,
- договором,
- основами правопорядка и нравственности».

Добросовестность (ст. 11 ГК РФ) предполагается до тех пор, пока не будет доказано обратное. Это означает, что все вопросы, связанные с использованием субъективных прав, включая объем и способы их реализации, а также отказом от субъективных прав, передачей их другим лицам и т.п., решаются управомоченными лицами по их собственному усмотрению, но обязательно - в соответствии с законом, договором, основами правопорядка и нравственности. *Например*, кредитор в заемном обязательстве может не только потребовать возврата долга, но и сложить его с должника (простить долг), уменьшить его размер, уступить свое право требования другому лицу и т. п. В связи с этим, никто не может принудить субъектов гражданского права к, осуществлению своих прав. Осуществление гражданских прав может стимулироваться имущественной заинтересованностью самих участников оборота.

Под *осуществлением гражданских прав* понимается реализация тех возможностей, которые составляют содержание субъективных прав (т.е. реализация тех возможностей, которые предоставляются законом или договором обладателю субъективного права). *А осуществление субъективного гражданского права* – это реализация конкретным управомоченным лицом возможностей, заключенных в содержании данного права.

Иными словами, осуществить субъективное гражданское право - значит реально воспользоваться той юридической свободой, которая гарантирована субъекту государством.¹²⁴ Осуществляя субъективные гражданские права, субъект преследует достижение социально-экономических и юридических целей: приобретение имущества на праве собственности; занятие предпринимательской деятельностью; совершение сделок; закрепление научного приоритета в результате публикации произведения и приобретения авторских прав и т.п.

В соответствии с ч. (1) ст. 1 ГК РМ одним из принципов гражданского права является принцип «необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав», означающий, что граждане и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права «своей волей и в своем интересе». Это значит, *например*, что ни правовые акты (законы, постановления и др.), ни акты государственных органов (положения, решения и др.) не могут обязать сторону договора при нарушении другой стороной обязательств, предъявить к ней требование о возмещении ущерба или уплате цены за покупаемую вещь. Ибо, взыскание ущерба, убытков при нарушении договора - право, а не обязанность сторон. Осуществление гражданских прав стимулируется имущественной заинтересованностью в этом участников гражданского оборота. Поэтому большинству норм ГК придан диспозитивный характер, что создает условия для выбора сторонами гражданского правоотношения варианта своего поведения.

Отказ от осуществления принадлежащих прав.

Часть (2) ст. 10 ГК РМ гласит, что «*Неосуществление физическими и юридическими лицами принадлежащих им гражданских прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом*».

Что следует понимать под этой нормой?

Эта норма запрещает ограничивать осуществление прав соглашением сторон гражданских правоотношений. Отказ *физических и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав* (от предоставленных им гражданских прав) не влечет правовых последствий, т.е. *не влечет прекращения этих прав*. Другими словами, эта норма закрепляет гарантию стабильности принадлежащих физическим лицам (гражданам) и юридическим

¹²⁴ Под осуществлением права понимают поведение лица, соответствующее содержанию принадлежащего ему права, т.е. реализацию права в конкретных реальных действиях управомоченного лица. Субъективное гражданское право предоставляет лицу, которому это право принадлежит, возможность определенного поведения. Осуществление же права является реализацией этих возможностей. Проявлением свободы поведения служит широкое усмотрение лица при выборе варианта своего поведения в пределах, предусмотренных гражданским правом (смотри: комментарий к ст. 9 ГК РФ на: <https://gkrf24.ru/statia-9-gk>). (посещен: 15.03.2023)

лицам прав, состоящая в том, что, отказавшись от реализации того или иного права, его обладатель не лишается самого права. *Например*, сторона в договоре может отказаться от предъявления к своему контрагенту установленных законом или договором штрафных санкций. Но, такой отказ не погашает самого права применять установленные законом или договором санкции. Или же, *например*, нельзя исключить из акционерного общества акционера, не принимающего участия в управлении делами акционерного общества. Напротив, наследник, не воспользовавшийся без уважительных причин своим правом на *отказ от принятия наследства* (ст.2391 ГК РФ) в течение 3-месячного срока после открытия наследства (смерти наследодателя и извещение его нотариусом о начале наследственного производства – ч. (2) ст.2547 ГК РФ), утрачивает это право на отказ.

Исключения. Из вышеуказанного общего правила (*отказ от осуществления принадлежащих прав*) возможны исключения. Такие исключения должны быть конкретно предусмотрены законом (в нормах ГК или других специальных законах).

Прекращение самого права при наличии отказа в его осуществлении предусмотрено, *например*, в части (2) ст. 1143 ГК РФ, согласно которой *«Обладатель преимущественного права покупки может отказаться от него. В этом случае применяются правовые положения о прощении долга»*. Это значит, в частности, что преимущественное право собственников (одной 3-х комнатной квартиры, например) на покупку доли в праве общей собственности прекращается в связи с их отказом осуществить такую покупку. В частности, также недействительно соглашение об отказе от судебной защиты нарушенных или оспариваемых гражданских прав и законных интересов. *Другой пример*, - ст. 905 ГК РФ признает ничтожным заключенное заранее соглашение об исключении (устранении) или ограничении обязанности возместить убытки, причиненные умышленно или по грубой небрежности неисполнением обязательства (то есть за умышленное или вследствие грубой небрежности нарушение обязательства).

6.1.2. Понятие исполнения обязанностей.

Осуществление субъективных прав находится в неразрывной связи с исполнением обязанностей. Наиболее наглядно это проявляется при реализации права требования, особенно в тех случаях, когда управомоченное лицо может добиваться от обязанного субъекта выполнения определенных активных действий, в частности передачи имущества, выполнения работ, оказания услуг и т. п. Связь между правом на активные действия и обязанностью третьих лиц не препятствовать их совершению менее заметна, однако безусловно присутствует в правовой действительности.

Гражданско-правовая обязанность характеризуется как мера должного поведения обязанного лица, которой оно должно следовать в соответствии с требованиями управомоченного субъекта в целях удовлетворения его интересов.

Гражданско-правовые обязанности, как и права, имеют неодинаковое содержание. Так, в *абсолютных* правоотношениях, например, правоотношении собственности, где в качестве обязанных субъектов выступают все противостоящие правообладателю третьи лица, обязанности последних *носят пассивный характер*. Они должны воздержаться от действий, препятствующих управомоченному лицу совершать дозволенные ему активные действия по удовлетворению своих интересов (например, не трогать чужую собственность). Напротив, в *относительных*, в частности обязательственных правоотношениях, гражданско-правовые обязанности заключаются прежде всего в *положительных действиях*, совершение которых обеспечивает удовлетворение интересов управомоченного (например, вовремя вернуть сумму займа или кредита, выполнить взятую на себя работу или услугу, т.е. оплатить счет по долгам).

§ 6.2. Пределы и способы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей

6.2.1. Понятие и пределы осуществления гражданских прав. Злоупотребления правом.

Предоставляя субъектам гражданского оборота возможность самостоятельно распоряжаться своими правами, закон устанавливает *пределы осуществления гражданских прав* (ст. 13 ГК РФ). *Во-первых*, не допускаются действия граждан и юридических лиц исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. *Во-вторых*, не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке. В частности, установление сверхвысоких цен монополистами свидетельствует о злоупотреблении доминирующим положением.

Рассмотрим эти пределы осуществления гражданских прав ниже.

Итак, свобода распоряжения гражданскими правами, усмотрение сторон не беспредельны. Гражданский кодекс РФ, иные законы и правовые акты предусматривают ряд ограничений и требований к осуществлению прав. Государственное же регулирование рыночных отношений возлагает на субъекты гражданского права ряд *обязанностей*. Так, они должны соблюдать *основы правопорядка и нравственности* (см. ст. 334 и коммент. к ней); *не преступать пределы осуществления гражданских прав*, установленные в ч. (1) ст. 10 ГК РФ; *осуществлять права добросовестно и разумно* (см ст. 11 и 12 ГК РФ); *не нарушать принципа гуманности при обращении с животными* (см. комментарий к ст. 488 ГК РФ и

специальные законы о животных); *не заниматься деятельностью, создающей опасность причинения вреда в будущем другим лицам* (см. ст. 2000 ГК РМ).

Кроме этого, известно, что гражданские права осуществляются на базе ряда принципов (см. § 1.4. Принципы гражданского права и ст. 1 ГК РМ). Повторим, что принципы, это закреплённые в нормах гражданского права руководящие положения, определяющие наиболее общие требования к субъектам в процессе осуществления ими гражданских прав и исполнения обязанностей. В данных принципах получают отражение политическая, экономическая сущность и социальное назначение осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.

В силу одного из них *физические и юридические лица реализуют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению*, то есть принцип «необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав» из ст. 1 ГК РМ. Этот принцип целиком отвечает основным началам гражданского законодательства, в том числе заложенной в них идее беспрепятственного осуществления гражданских прав. Но, закрепляя принцип свободной реализации принадлежащих физическим лицам (гражданам) и юридическим лицам субъективных прав, действующее законодательство одновременно предъявляет определённые требования, которые должны соблюдаться при их осуществлении. Содержание этих требований является различным, так как зависит от характера и назначения конкретных субъективных прав.

Вместе с тем закон содержит и ряд таких требований, которые могут рассматриваться в качестве *общих границ (пределов)* осуществления любых субъективных прав. И эти пределы, как указали выше, обозначены в норме части (1) ст.10 ГК, согласно которой - физические и юридические лица, участвующие в гражданских правоотношениях, должны осуществлять свои права и исполнять свои обязанности:

- a) добросовестно,
- b) в соответствии с:
 - законом,
 - договором,
 - основами правопорядка и
 - нравственности.

Если исходить от обратного (от отрицательного), то смысл пределов осуществления гражданских прав вытекающие из данной нормы (ст. 10 ГК РМ) следует понимать так: «Не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (*злоупотребление правом*). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке».

К сожалению, в этой статье ГК РМ, общие пределы осуществления гражданских прав обозначены весьма неопределенно и скупо, в связи с чем некоторые из них приходится выводить из общих начал и смысла гражданского законодательства. (смотри выше).

Прежде всего при осуществление гражданских прав граждане и юридические лица должны действовать *разумно* (смотри: ст. 12; 333; 339 (4); 346 (1); 352 (3) и 372 ГК РМ), и *добросовестно*¹²⁵ (смотри: ст.11; ч. (1) ст. 333; ч. (2) ст. 338; ч. (7) ст. 339; ч. (2) ст. 341; 355; 361 и 362 ГК РМ), *соблюдать основы нравственности и правопорядка* (ст.334; 346 и 348 ГК РМ) (ст.334) и *другие принятые в обществе нормы*.

Это, конечно, не означает, что гражданский закон приравнивает моральные (нравственные) нормы к правовым. Само по себе нарушение моральных норм не может влечь для участников гражданско-правовых правоотношений неблагоприятных юридических последствий, ибо иное толкование закона игнорировало бы различия, существующие между нормами права и нравственности. Смысл рассматриваемого требования заключается в том, чтобы ориентировать субъектов, а также правоприменительные органы на обязательный учет в своей деятельности правил общепринятой морали. Так, *например*, спор по поводу освободившегося изолированного жилого помещения в коммунальной квартире, на которое одновременно претендуют несколько нанимателей, имеющих формально равные юридические права на его присоединение, может быть правильно разрешен только на основе учета морального веса прав претендентов. Моральные принципы общества играют существенную роль при разрешении целого ряда иных гражданско-правовых споров, в частности споров, связанных с выселением из-за невозможности совместного проживания, разделом имущества в натуре, устранением от наследования и др.

В большинстве своем мы рассмотрели данные понятия (как-то добросовестность, разумность и др.) в § 1.4. Принципы гражданского права.

Остановимся лишь на определении, уточнении и понятии «*Основы правопорядка*» и некоторые другие, о которых мы не особенно коснулись в § 1.4. Принципы гражданского права.

Так, по смыслу ст. 334 ГК РМ к основам правопорядка относится охраняемая законодательством сфера публичных интересов, функционирование которой не должно

¹²⁵ Buna-credință este „corectitudinea etică, credința, chiar eronată, că ceea ce omul întreprinde este în armonie cu conștiința sa și cu imperativele ordinii morale a societății din care face parte”. Смотри более подробно о добросовестности: G. Piperea, *Conceptia monistă a noului Cod civil, între intenție și realitate sau despre noul Cod (civil) comercial, în Noile Coduri ale României. Studii și cercetări juridice*, Ed. Universul Juridic, București 2011, p. 45.

нарушаться гражданско-правовой сделкой. *Основы правопорядка* - это установленные государством основополагающие нормы об общественном, экономическом и социальном устройстве общества, направленные на соблюдение и уважение такого устройства, обеспечение соблюдения правовых предписаний и защиту прав и свобод граждан. При том что понятие «публичный порядок» (синоним термина «основы правопорядка») не совпадает с содержанием национального молдавского законодательства. Положения об основах правопорядка в Республике Молдова содержатся в нормах Уголовного кодекса и Кодекса о правонарушениях РМ.

Приведем некоторые примеры, когда осуществление прав противоречат основам правопорядка и нравственности:

1) заключения «договора», посредством которого одна сторона прибегает к «услугам» киллера, поджигателя, лжесвидетеля, посредника при даче взятки. Также сюда можно отнести и «договор» о провозе контрабанды»;

2) в области гражданско-правовой ответственности это мог бы быть, например, договор, по которому одна из сторон - должник принимает на себя дополнительное обязательство, по которому в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им своего основного долга он предоставляет своему контрагенту (кредитору) право подвергнуть себя или близких ему людей личному («натуральному») наказанию (например, предоставить кредитору право самостоятельно осуществить личный арест должника, осквернить могилу его умершего родственника, удерживать ребенка должника в заложниках, нанести должнику заранее оговоренное телесное повреждение, отрубить ему ту или иную часть тела);

3) В области интеллектуальных прав сюда можно было бы отнести сделки, направленные на изготовление и (или) распространение литературы или иной аналогичной продукции, пропагандирующей войну, национальную, расовую или религиозную вражду - (эти примеры ведут к нарушению правопорядка);

4) В сфере наследственного права это могло бы быть, к примеру, завещание, по которому один из супругов завещает все свое имущество другому супругу, но лишь с условием, что супруг-наследник не вступит в новый брак, либо завещание, по условиям которого денежные выплаты отказо-получательнице будут осуществляться только до тех пор, пока она не выйдет замуж за еврея; Или же, заключение такой сделки, к примеру, завещание, по которому отец завещает определенное имущество своей дочери, но лишь с условием, что она разведется со своим мужем - (эти примеры ведут к противодействию нравственности).

При осуществлении целого ряда гражданских прав граждане и юридические лица *не должны нарушать прав и охраняемых законом интересов других лиц*. Наличие подобного требования продиктовано тем очевидным обстоятельством, что права различных субъектов в обществе теснейшим образом переплетены и взаимосвязаны. Осуществляя свои права, субъект должен считаться с тем, что другие лица являются обладателями аналогичных или смежных прав, которые точно также признаются и охраняются законом. *Например*, наниматель-квартирант или собственник жилого помещения не может использовать его таким образом, чтобы его действия затрудняли осуществление аналогичных прав другими лицами, проживающими в данном доме. Иными словами, гражданские права одного субъекта кончаются там, где начинаются права другого субъекта.

Осуществление прав и исполнение обязанностей *должны соответствовать определенным правовым положениям, т.е. закону*. А законность осуществления прав и исполнения обязанностей предполагает его подчиненность не только нормам права, но и *правилам деловой (профессиональной) этики и нравственным принципам общества*. Такая оценка действий и поступков с позиции этики и моральных качеств, может в случаях, указанных в законе, иметь правовое значение. Так противоречие юридических действий, совершенных в виде сделки, закону или явно противоречащие основам правопорядка или нравственности является основанием для признания такой сделки юридической ничтожной (недействительной) (ст. 334 ГК РФ). Нарушение нравственных-моральных принципов, создающее невозможность совместного проживания членов семьи с нарушителем, может служить основанием для его выселения из занимаемого им жилого помещения. Во многих случаях совершение недобросовестных и неразумных действий может повлечь отказ в защите того или иного права.

Кроме этого, гражданские права должны, далее, осуществляться в соответствии с *их назначением*.

Под назначением права понимается та цель, для достижения которой данное право предоставлено субъекту. Назначение объективных прав либо прямо определяется гражданским законодательством, либо устанавливается самими участниками гражданских правоотношений в их договоре, либо вытекает из существа данного права. Так, по договору жилищного найма (ст.1251 ГК РФ) жилое помещение предоставляется нанимателю и членам его семьи для постоянного проживания, т. е. для удовлетворения потребности в жилье. Поэтому, если жилое помещение самовольно используется для других целей, например, для организации производства или ведения предпринимательской деятельности, это будет означать, что право осуществляется в противоречии с его конкретным

назначением. Гражданские права, осуществляемые в противоречии с их назначением, не пользуются правовой охраной.

Злоупотребление правом.

В то же время субъекты гражданского права, по свободному усмотрению реализуя свои гражданские права, *не должны осуществлять их исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотреблять ими в иных формах.*

В этом контексте, ч. (1) статьи 13 ГК РМ прямо устанавливает, что никакое субъективное право не может осуществляться с преимущественным намерением причинить другому лицу ущерб или нанести ему иной вред (*злоупотребление правом*).

Злоупотреблением правом – это действия субъектов, нарушающие общие пределы субъективного гражданского права. А из смысла нормы части (1) ст.13 видно, что ГК РМ к формам злоупотребления правом, в частности, относит *шikanу* (т. е. действия, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому субъекту гражданского права), а также использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке¹²⁶.

В связи с этим в законодательстве, например, предусмотрены формы государственного контроля за предпринимательской деятельностью хозяйствующих субъектов в целях недопущения ограничения конкуренции и монополизма на рынках товаров, работ и услуг, а также недобросовестной конкуренции.

Таким образом, пределы осуществления субъективных гражданских прав могут *определяться правилами о недопустимости или допустимости тех или иных способов осуществления.* Так, запрещается использование предпринимателями методов недобросовестной конкуренции, запрещается бесхозяйственное обращение с принадлежащим гражданину на праве собственности имуществом, имеющим значительную историческую, научную, художественную или иную культурную ценность для общества, и т.д. Эти запреты однородны с запретами, устанавливающими недопустимость нарушения формы и процедуры осуществления субъективных гражданских прав. *Например*, запрещается отчуждение имущества граждан, находящегося в общей долевой собственности, с нарушением права преимущественной покупки.

Признание *злоупотребления правом* в качестве гражданского правонарушения основывается на посылке, что критерием оценки правомерности (неправомерности) поведения субъектов при отсутствии конкретных норм могут служить нормы,

¹²⁶ Фрунзе, Ю.; Сосна, Б. Применение норм права, регулирующих гражданско-правовую ответственность в свете модернизированного гражданского кодекса Республики Молдова. В: *Perspectivele și problemele integrării în spațiul european al cercetării și educației*. Vol.6, partea 1, 2019 (Cahul, Moldova, 6 iunie 2019), - p. 147.

закрепляющие общие принципы. Допуская аналогию права, законодатель в ч. (2) ст. 6 ГК указал, что гражданские права и обязанности, то есть правоотношения могут возникать из действий граждан и организаций, которые, хотя, и не предусмотрены законом, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. Тем самым предписывается использовать в качестве критерия признания поведения субъектов правомерным или неправомерным – общие начала и смысл гражданского законодательства, которые являются не чем иным, как принципами гражданского права.

Наряду с изложенными требованиями пределы осуществления гражданских прав определяются и некоторыми другими моментами. Так, правомерность реализации права может зависеть от объема правоспособности и дееспособности участников гражданских правоотношений, в частности от характера специальной правоспособности юридического лица, от установленного законом или договором срока реализации права, от наличия или отсутствия определенных условий и т. п.

Ограничения осуществления гражданских прав (монополия и конкуренция).

В этом контексте отметим, что гражданские права, *(в том числе их осуществление)* могут быть ограничены на основании органического закона и на основаниях, предусмотренных Конституцией Республики Молдова, то есть только в той мере, в которой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, прав собственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (ч. (2) ст. 1 ГК РМ).

Например, с целью недопущения *монополистической деятельности*, т. е. действий хозяйствующих субъектов, направленных на недопущение, ограничение или устранение конкуренции, гражданское законодательство вводит ряд дополнительных правил, определяющих рамки осуществления гражданских прав в сфере предпринимательства. Так, хозяйствующим субъектам, занимающим на рынке производимых ими товаров (услуг) доминирующее положение, запрещается злоупотреблять этим обстоятельством. Такими злоупотреблениями, в частности, признаются действия, связанные с ограничением или прекращением производства либо изъятием товаров из обращения для создания их дефицита или повышения цены, навязывание контрагенту условий договора, не выгодных для него или не относящихся к предмету договора либо ставящих его в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами и др. (см.: Закон РМ «О конкуренции» № 183 от 11.07.2012 г.).

Не допускается осуществление гражданских прав и в рамках заключенных соглашений конкурирующих хозяйствующих субъектов относительно установления

(поддержания) цен (тарифов – например, владельцы автозаправок договариваются и удерживают повышенные цены на топливо), скидок, надбавок, наценок, раздела рынка по территориальному или иному признаку, устранения с него других предпринимателей и т.д. Подобные соглашения запрещены законодательством (а именно, законом «О конкуренции») и являются недействительными.

6.2.2. Способы осуществления гражданских прав и исполнение обязанностей.

Субъективные гражданские права могут осуществляться различными дозволенными-законными способами. В одних случаях мы говорим о *фактических способах* осуществления гражданских прав, а в других - о *юридических способах*. К фактическим способам осуществления гражданских прав относится совершение такого действия, которое не является сделкой или иным юридическим действием. *Например*, собственники дома, квартиры используют их для проживания, а предметы домашнего обихода - для удовлетворения личных материальных потребностей. При юридических способах осуществления гражданских прав совершаются действия, обладающие признаками сделок, или других юридических действий. *Например*, продажа собственником вещи-имущества (это сделка, т.е. договор по купле-продаже) или отказ собственника от своей собственности на ту или иную вещь как-то выбросил хороший телевизор на мусор/на свалку, или пошел в Агентство государственных услуг, в департамент Кадастра, где написал и зарегистрировал заявление об отказе от права собственности на дом (квартиру, гараж) или участок земли (это иное юридическое действие).

Таким образом, гражданские права могут *осуществляться*, а обязанности *исполняться* различными способами:

1) *посредством совершения субъектами гражданского права одного действия*, осуществление которого влечет прекращение соответствующего права или обязанности. *Например*, право векселедержателя требовать оплаты простого векселя векселедателем прекращается после получения оговоренной в тексте векселя суммы;

2) *посредством совершения субъектами гражданского права длящихся, многократно повторяющихся действий*. *Например*, акционер в Акционерном обществе вправе периодически получать дивиденды по привилегированным акциям;

3) *отдельные права могут быть осуществлены, а обязанности исполнены только управомоченным (обязанным) лицом*. *Например*, завещание должно быть подписано (и иногда даже написано) рукой завещателя;

4) *некоторые права могут быть осуществлены, а обязанности исполнены третьим лицом (представителем)*.

Таким образом, в относительном гражданском правоотношении (т.е. при наличии обязательства) субъективное право осуществляется *через реализацию управомоченным лицом правомочия требования*. Поэтому относительное субъективное право фактически осуществляется при совершении обязанным лицом действий по передаче имущества, выполнению работы и оказанию услуги, созданию произведения и т.п. Так, осуществление права покупателя требовать передачи вещи, оговоренной в договоре, есть результат действий продавца по исполнению обязанности передать вещь. Как видно, *в относительных гражданских правоотношениях исполнение обязанности – средство удовлетворения интересов управомоченного лица*.

Под юридическими способами осуществления субъективного гражданского права понимаются *действие или система действий, обладающих признаками сделок, или иные юридически значимые действия*.

Речь идет как о двусторонних (договора), так и об односторонних сделках (например, завещание или доверенность). *Например*, продажа вещи-имущества и его передача по договору купли-продажи, или заключение авторского договора о переводе произведения – примеры осуществления прав путем совершения двусторонних сделок. А принятие наследства путем подачи заявления нотариусу или составление завещания и ее регистрация у нотариуса, или составление доверенности у нотариуса на имя своего родственника-знакомца являются примерами осуществления прав путем совершения односторонней сделки. Или реализация кредитором права удержания вещи должника – пример иного юридически значимого действия. *Например*, если сосед-поклажедатель оставил свой автомобиль на хранение за плату в гараже другого соседа (хранитель), то в случае не выполнения обязанности по оплате за хранение поклажедателем (который выступает должником), сосед-хранитель, в качестве кредитора имеет законное право на удержания этой вещи, то есть автомобиля до тех пор пока сосед-поклажедатель (должник) не выплатит ему вознаграждение (или не возместит иные расходы, связанных с хранением автомобиля), то есть за услугу по хранению (смотри: ст. 960 дополненной ст.1555 ГК РМ).

А что касается предела и способа исполнения обязанностей (т.е. обязательств), то здесь закон в ст. 858 ГК РМ прямо указывает, что - основания исполнения обязательства вытекают из наличия обязательства. Соответственно, обязательства должны исполняться:

- (1) *надлежащим образом,*
- (2) *добросовестно,*
- (3) *в установленном месте и*
- (4) *в установленное время.*

Исполнение гражданско-правовых обязанностей активного типа во всех случаях является юридическим фактом, порождающим у обязанного лица право получения встречного удовлетворения и прекращающим или отдельное встречное субъективное право, или правоотношение в целом. Например, передача имущества продавцом дает ему право требовать от покупателя уплаты покупной цены, выполнение подрядчиком работы означает для заказчика необходимость выплатить подрядчику вознаграждение, возврат долга заемщиком прекращает правоотношение займа и т.д.

Глава 7. ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 7.1. Понятие защиты гражданских прав, его объект (предмет), содержание и признаки

Нормальный гражданский оборот предполагает не только признание за субъектами определенных гражданских прав, но и обеспечение их надежной правовой охраной, то есть защиты. Всякое право, в том числе и любое субъективное гражданское право, имеет для субъекта реальное значение, если может быть защищено как действиями самого управомоченного субъекта, так и действиями государственных и иных уполномоченных органов. Право на защиту является правомочием, входящим в содержание всякого субъективного гражданского права.

В части (1) ст. 1 Гражданского кодекса Республики Молдова содержится перечень основополагающих принципов гражданского законодательства, одним из которых выступает *принцип обеспечения восстановления нарушенных прав личности, их защиты компетентными юрисдикционными органами*. Согласно ч. (1) ст. 15 ГК РМ: „Защита нарушенных гражданских прав осуществляется в судебном порядке”. В гражданском праве понятие „защита”, понятие „охрана” и понятие „обеспечение” взаимосвязаны между собой. Понятие „охрана” в таком узком понимании именуется „защитой гражданских прав”¹²⁷. При этом уточняется, что охраняются права постоянно, а защищаются только тогда, когда нарушаются¹²⁸. Согласно ст. 4 Гражданского процессуального кодекса Республики Молдова „Задачами гражданского судопроизводства являются: правильное, осуществляемое в разумный срок рассмотрение гражданских дел *в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов* физических и юридических лиц и их объединений, органов публичной власти, других лиц, являющихся субъектами гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений, а также защита интересов государства и общества, содействие укреплению законности, правопорядка, предупреждение случаев нарушения закона”.

М.А. Рожкова убеждена, что включение права на защиту в состав субъективного гражданского права полностью отражает его характер и содержание, обеспечивая возможность использовать большой спектр мер, предусмотренных законодательством в

¹²⁷Хасанов, Р.А. Гражданско-правовой статус обладателя исключительного права на товарный знак: диссертация кандидата юридических наук. Казань, 2010, - стр.148.

¹²⁸ Матузов, Н.И. Правовая система и личность. Саратов, 1987, - стр.131.

соответствии с характером нарушения¹²⁹. Также Б.М. Гонгало включает правомочие на защиту права в содержание любого субъективного права¹³⁰.

Поэтому *субъективное право на защиту* – это юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право.

По мнению известной ученой - цивилиста из Республики Молдова, О.В. Овчинниковой, *право на защиту* - это предоставленная физическому или юридическому лицу (управомоченному лицу – прим.авт.) возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления их нарушенного или оспариваемого права¹³¹.

На наш взгляд, *право на защиту выступает самостоятельным правом лица, источником возникновения которого выступает нарушение его прав и интересов.*

Однако, в соответствии с частью (1) ст. 19 ГК РМ и ст. 4 ГПК РМ, предметом защиты являются не только субъективные гражданские *права* в том числе *оспоренные*, но и охраняемые законом *интересы*. В соответствии с законом (ГК РМ) подлежат защите как субъективные права, так и охраняемые законом интересы.

Таким образом, *объектом* защиты в гражданском праве является:

1. *нарушенное право,*
2. *оспоренное право и,*
3. *охраняемые законом интересы.*

Нарушение права связано с лишением его обладателя возможности осуществить, реализовать свое право полностью или частично. Такое состояние может быть вызвано неисполнением контрагентом своей обязанности, причинением управомоченному лицу материального или морального ущерба, лишением его возможности владеть, пользоваться или распоряжаться вещью и иными подобными действиями.

Оспоренное право еще не нарушено, но возникла неопределенность в праве, вызванная поведением другого лица по отношению к управомоченному. Если, *например*, оспаривается наличие или отсутствие договора между сторонами, наличие или отсутствие права собственности или иного вещного права, заинтересованное лицо может обратиться в судебную инстанцию с требованием признать наличие или отсутствие между ним и

¹²⁹ Рожкова, М.А. Средства и способы правовой защиты сторон коммерческого спора. Москва, 2006, - стр. 314.

¹³⁰ Гонгало, Б.М. Гражданское право: учебник. Т. 1. Москва, 2017, - стр.99.

¹³¹ Овчинникова О.В. Гражданское право: краткий курс лекций. Кишинэу, изд-во «Valinex» SRL, 2011, стр.120.

ответчиком правоотношения либо принадлежность ему вещи на праве собственности (ином вещном праве).

Охраняемый законом интерес: смотри ниже в 7.1.1.

Поэтому, по нашему мнению, понятие защиты гражданских прав следует правильно определить следующим образом: *защита гражданских прав* - это предусмотренные законом меры, направленные на восстановление или признание гражданских прав и защиту законных интересов при их нарушении или оспаривании.

Соответственно, *субъективное право на защиту* - это юридически закрепленная возможность управомоченного физического или юридического лица на применение мер правоохранительного характера с целью восстановления его нарушенного права и охраняемого законом интереса, в том числе оспариваемых, а также пресечения действий, их нарушающих.

Как и любое другое субъективное право, право на защиту включает в себя, с одной стороны, *возможность совершения управомоченным лицом собственных положительных действий и, с другой стороны, - возможность требования определенного поведения от обязанного лица.*

Право на собственные действия в данном случае включает в себя такие меры воздействия на нарушителя, как, например, самозащита гражданских прав, применение так называемых оперативных санкций и т.д.¹³² (смотри ниже § 7.2. пкт. Б.).

Право требования определенного поведения от обязанного лица охватывает, в основном, меры воздействия, применяемые к нарушителю компетентными государственными органами к которым потерпевший обращается за защитой нарушенных прав. В Республике Молдова этими органами являются в основном судебные инстанции (см. ч. (1) ст.15 ГК).

Содержание права на защиту, то есть возможности управомоченного субъекта в процессе его осуществления, определяется комплексом норм гражданского материального и процессуального права, устанавливающих:

- a) само содержание правоохранительной меры;
- b) основания ее применения;
- c) круг субъектов, уполномоченных на ее применение;
- d) процессуальный и процедурный порядок ее применения;
- e) материально-правовые и процессуальные права субъектов, по отношению к

которым применяется данная мера.

¹³² Для лучшего уяснения следует отметить, что самозащита гражданских прав применимая в гражданском праве, в уголовном праве именуется – необходимая оборона.

Можно выделить четыре признака защиты:

1. правоприменение;
2. восстановление нарушенного, или оспоренного права;
3. правонарушение;
4. наличие нарушителя.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав, а также законных интересов осуществляют судебные инстанции общей юрисдикции, включая арбитражные и третейские суды¹³³.

7.1.1. Соотношение субъективного гражданского права и охраняемого законом интереса.

Как указали выше, в соответствии с частями (1) и (2) ст.19 ГК РМ и ст. 4 ГПК РМ, предметом защиты являются не только субъективные гражданские *права*, но и *законные интересы* (охраняемые законом интересы). В ГК РМ не дается понятие, что такое законный интерес.

Понятия «субъективное право» и «охраняемый законом (законный) интерес» в настоящее время активно применяется и используется в современной юридической литературе. Но, применительно к Республике Молдова, понятие «субъективное право» активно применяется и используется в нормативно - правовых актах и положениях Республики Молдова. Однако если говорить о понятие «законный интерес», то оно применяется и используется в ГК РМ не часто. В частности, статьи модернизированного Гражданского кодекса Республики Молдова затрагивающие законные интересы, являются части (1) и (2) ст. 19 в Общих положениях, частью (4) ст.478 в книге 2-й (вещное право), пунктом b), части (1) ст.870, частью (2) ст. 1270, частью (2) ст. 1868 книги 3-й (обязательственное право) и частью (2) ст. 2234 из книги 4-й (наследственное право).¹³⁴

¹³³ Frunză, Iurie. Activitatea avocațială în Republica Moldova : Monografie. Chișinău: Institutul de Cercetări Juridice, Politice și Sociologice, 2021, pag. 86.

¹³⁴ Статья 19 Возмещение ущерба – части (1) и (2) Лицо, чье право или законный интерес нарушены, может требовать в соответствии с законом полного возмещения причиненного ему в связи с этим имущественного или неимущественного ущерба.

Статья 478 Доступ третьих лиц к цифровым вещам - часть (4) В случае если в отношении пользователя установлена судебная мера охраны, а временный защитник, попечитель или опекун не имеет доступа к цифровым вещам защищаемого лица, пользователь может обратиться в судебную инстанцию за предоставлением ему права доступа, если он имеет законный интерес в связи с этим и если это не противоречит желаниям и чувствам, выраженным в прошлом и настоящем защищаемым лицом.

Статья 870 Исполнение обязательства третьим лицом - пункт b). часть (1) Если из закона, договора или существа обязательства не вытекает личное исполнение обязательства должником, кредитор не может отказаться от исполнения, предложенного третьим лицом: b) если третье лицо имеет законный интерес в исполнении, а должник не исполнил обязательство или очевидно, что он не исполнит его до наступления срока исполнения.

Статья 1270 Поднаем или уступка найма - часть (2) Наймодатель не может отказать в согласии на поднаем нанятой вещи или уступку найма, если после заключения договора найма у нанимателя возник законный интерес предоставить вещь полностью или частично третьему лицу.

Далее рассмотрим понятие законного интереса и его соотношение с субъективным гражданским правом.

Субъективные права - гражданско-правовые средства удовлетворения частных интересов своих носителей.

Интерес - это определенная связь между определенным субъектом и благом. Таким образом, субъект и благо являются элементами интереса, без которых существование последнего невозможно, а их взаимодействие неизбежно носит объективное выражение, поскольку иначе нельзя говорить о наличии между ними какой-либо связи. Интересы, которые могут быть удовлетворены при помощи гражданско-правовых средств, называются *правомерными*, или *законными*. Среди них выделяется совершенно особенная группа интересов, которые, будучи *предметом непосредственной охраны со стороны гражданского закона*, реализуются частным лицом при содействии органов судебной власти и *не нуждаются в том, чтобы облекаться в форму субъективного права*.

Именно такой интерес – то есть *законный интерес, имеющий непосредственную гражданско-правовую охрану* (способный к принудительному осуществлению при содействии органов государственной власти) *без своего облечения в форму субъективного права или какую-то иную юридическую форму*, - и называется *охраняемым законом интересом*.

В простом понимании, *законный интерес* – это юридическое дозволение, гарантированное государством. *Законный интерес* – это дополнительное юридическое средство обеспечения потребностей личности, общностей людей, юридических лиц. Он адаптирует действующее законодательство к реальным условиям жизни общества.

В более сложном понимании, *законный интерес* – это отраженное в объективном праве либо вытекающее из его общего смысла и в определенной степени гарантированное государством простое юридическое дозволение, выражающееся в стремлениях субъекта пользоваться конкретным социальным благом, а также в некоторых случаях обращаться за защитой к компетентным органам - в целях удовлетворения своих потребностей, не противоречащих общественным.

Другими словами, под законным интересом следует понимать стремление субъекта пользоваться определенными социальными благами и в необходимых случаях обращаться

Статья 1868 Общие понятия страхования имущества, часть (2) В страховании имущества застрахованный должен иметь законный интерес в отношении застрахованного имущества.

Статья 2234 Вскрытие завещания нотариусом, часть (2) По истечении назначенного срока завещание вскрывается, зачитывается заинтересованным лицам и по требованию предъявляется им. Прочтением завещания можно пренебречь, если его предъявляют заинтересованным лицам. Завещание может не зачитываться, если ни одно из имеющих законный интерес лиц не явится в срок.

за защитой в компетентные органы в целях удовлетворения своих потребностей. Таким образом, структура законного интереса включают в себя два элемента: 1) стремление субъекта пользоваться конкретным социальным благом; 2) обращаться в некоторых случаях за защитой в компетентные органы.

Исходя из смысла многих нормативных статей, можно заключить, что понятия законный интерес и интерес, охраняемый законом, не разделяются, а используются в качестве синонимов.

В отличие от субъективных прав охраняемые законом интересы не имеют ни четкого содержания, ни конкретных правомочий, ни структуры, ни пределов действия, однако они выражают стремления субъектов к удовлетворению своих потребностей, не получивших отражения в юридических правах.

Законные интересы имеют немало общих черт с субъективными правами. Однако законный интерес и субъективные права – это разные возможности: *субъективное право* непосредственно предусматривается и закрепляется законодателем, а *законные интересы* всего лишь допускаются. Поэтому субъективное право есть дозволенность высшей степени. Тем не менее, «субъективное гражданское право и охраняемый законом интерес являются очень близкими и зачастую совпадающими правовыми категориями, в связи с чем они не всегда разграничиваются в юридической литературе».¹³⁵

В самом деле, в основе всякого субъективного права лежит тот или иной интерес, для удовлетворения которого субъективное право и предоставляется управомоченному лицу. Одновременно охраняемые интересы в большинстве случаев опосредуются конкретными субъективными правами, в связи с чем защита субъективного права представляет собой и защиту охраняемого законом интереса. Так, например, *интерес нанимателя в пользовании имуществом* (по договору имущественного найма) выступает в форме субъективного права владения и пользования имуществом, защитой которого обеспечивается и защита соответствующего интереса.

Однако субъекты гражданского права могут обладать и такими интересами, которые не опосредуются субъективными правами, а существуют самостоятельно в форме охраняемых законом интересов и, как таковые, подлежат защите в случае их нарушения. Примерами могут служить требования о защите чести и достоинства, об охране жилищных интересов членов семьи собственника квартиры при принудительном сносе старой многоэтажки, о признании сделки недействительной и т. д.

¹³⁵ Сергеев, А.П.; Толстой, Ю.К. Гражданское право Том 1. Учебник. Издание пятое. М.: Проспект, 2006, стр.281.

Защита охраняемого законом интереса, а не собственно субъективного права, имеет место и в тех случаях, когда в результате правонарушения само субъективное право прекращается. *Например*, при уничтожении вещи право собственности на нее не может быть защищено таким способом защиты как виндикация¹³⁶, так как его уже не существует. Следовательно, речь может идти лишь о защите охраняемого законом интереса бывшего собственника вещи в восстановлении своего имущественного положения, который обеспечивается с помощью, например, иска из причинения вреда или иного адекватного взаимоотношения сторон способа защиты. Так, охраняемый законом интерес нередко выступает в гражданском праве в качестве самостоятельного предмета защиты.

Таким образом, *охраняемый законом интерес* - это урегулированные законом общественные отношения по поводу устремлений субъектов к удовлетворению потребностей в благе, формой реализации которых являются процедурные (организационные) правоотношения, в рамках которых у уполномоченного лица возникает субъективное право на процедуру, т.е. право требования от определенного законом круга лиц совершения определенных действий (воздержания от их совершения), целью которых является удовлетворение потребности в благе заинтересованного в нем лица.

§ 7.2. Формы и порядок защиты

Форма защиты права – эта категория процессуального характера. Под формой защиты понимается *комплекс внутренне-согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов*.

Иными словами, под формой защиты права понимается *определяемая законом деятельность компетентных органов по защите права, т.е. по установлению фактических обстоятельств, применению к ним норм права, определению способа защиты права, вынесению решения и осуществлению контроля за его исполнением*.

В науке гражданского права различают две основные формы защиты - *юрисдикционную и неюрисдикционную*.

А. Юрисдикционная форма защиты – это защита гражданских прав государственными или уполномоченными государством органами. То есть, *юрисдикционная форма защиты* есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных прав. Суть ее выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой в

¹³⁶ В гражданском праве *виндикацией* признается способ защиты права собственности, с помощью которого собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. Соответственно, *виндикационный иск* - это документ, поданный в судебную инстанцию, согласно которому собственник (истец) хочет получить обратно имущество - вещь, которая находится в распоряжении другого человека (ответчика). Как правило, последний владеет этим имуществом - вещью незаконно.

государственные или иные общественные компетентные органы, уполномоченные государством.

Юрисдикция (от лат. *jurisdictio* - суд, судопроизводство) - предусмотренные законом или другим правовым актом правомочия, полномочия государственного органа, а в некоторых случаях, прямо предусмотренного сторонами в договоре, общественного органа давать оценку правомерности или неправомерности действий юридических или физических лиц, разрешать юридические споры, применять санкции к лицам, нарушающим законы и нормы права. Специальными органами, осуществляющими юрисдикцию, являются по общему правилу государственные судебные инстанции (суды), и в некоторых случаях, уполномоченные административные государственные и местные органы. Это т.н. государственная юрисдикция. Кроме этого, если в договорных отношениях, договором стороны прямо предусмотрели возможность разрешения спора именно в арбитраже или третейском суде (как общественные суды, именуемые еще институциями), а не в государственных судебных инстанциях (суды), то в данном случае эти общественные суды выступают в роли органов, осуществляющих юрисдикцию. Это т.н. негосударственная - общественная и договорная юрисдикция. Но, тем не менее, решения этих общественных судов, как и административных государственных и местных органов могут далее быть оспорены в государственные судебные инстанции.

Таким образом, судебная (юрисдикционная) защита прав лиц (как государственная, так и договорная-общественная) является наиболее эффективным и гарантированным со стороны государства способом защиты прав, наиболее часто используемым при возникновении споров.

Иными словами, это ни что иное как - обращения к компетентным государственным или общественным органам с требованием защиты права (в судебную инстанцию, арбитражный или третейский суд, вышестоящую инстанцию и т. д.), которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В соответствие с частью (1) ст.15 ГК РМ защита нарушенных гражданских прав осуществляется *в судебном порядке*. Это значит, что молдавский законодатель прямо установил только этот порядок защиты гражданских прав. То есть, только посредством судебной инстанции. Однако, здесь же, в части (3) делается ремарка, что - защита гражданских прав в *административном порядке* осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. При этом, решение, принятое в административном порядке, может, в свою очередь, быть обжаловано в судебную инстанцию. Из этого следует понимать, что в любом случае, защита осуществляется в судебном порядке.

Но юридическая доктрина показывает, что защита субъективных гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т.е. посредством применения надлежащей формы, средств и способов защиты.¹³⁷

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются *общий и специальный порядок защиты* нарушенных прав.

А.1. По общему правилу (общий порядок), защита гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в *судебном порядке*. В Молдове вся масса гражданско-правовых споров рассматривается районными, городскими судебными инстанциями общей юрисдикции, то есть судебной властью.

Судебный порядок защиты гражданских прав наиболее полно соответствует принципу равенства участников гражданских правоотношений. Как указали выше, в ч. (1) ст. 15 ГК РМ говорится, что защиту нарушенных (или оспоренных – *прим. авт.*) гражданских прав осуществляется в судебном порядке.

В качестве *средства* судебной защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов выступает, по общему правилу, *исковое заявление - иск*, т.е. обращенное к судебной инстанции требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны. В отдельных случаях средством судебной защиты являются *заявление*, в частности по делам особого производства, или *жалоба (sesizare)*, в частности при обращении в Конституционный суд РМ. Судебный или, как его нередко называют, *исковой порядок* защиты применяется во всех случаях, кроме тех, которые особо указаны в законе.

А.2. Специальным порядком защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов, в соответствии с частью (3) ст.15 ГК РМ, следует признать *административный порядок* их защиты.

Защита гражданских прав в *административном порядке* путем обращения к вышестоящему органу или должностному лицу нетипична для гражданского права. Он применяется в виде исключения из общего правила, т.е. только в прямо указанных в законе случаях. Поэтому в ч. (3) ст. 15 ГК РМ указано, что защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. В любом случае, решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в судебную инстанцию (ст.17 ГК РМ). Но, в условиях Республики Молдова этот порядок

¹³⁷ Смотри, например: Сергеев, А.П.; Толстой, Ю.К.; Овчинникова, О.В., Воробьев. Н.И., Михайленко, Е. М. - Указ. соч.

почти не действует. И это, потому что административные органы редко наделены такими полномочиями. *Например*, при нарушении права собственности со стороны соседа, который самовольно начал строить сарай на меже (т.е. вместо забора он строит стену своего сарая, соответственно с его крыши вода будет течь или снег падать во двор соседа, или на стену его дома, чем будет нарушаться его права собственника), потерпевший сосед должен обратиться сначала в административный орган. А это, в данном конкретном случае – Агентство по техническому надзору РМ (инспекция по строительству (района или города)), которая в соответствии с Законами РМ № 163 от 09.07.2010 о разрешении выполнения строительных работ и № 721 от 02.02.1996 о качестве в строительстве, наделена правом своим предписанием приостановить стройку. Но не полиция, не прокуратура или примэрия. А дальше, потерпевший сосед должен обратиться с *негативным иском* (о запрете и сносе строения) в судебную инстанцию. Часто бывают случаи, когда граждане, особенно в деревнях, обращаются изначально за защитой гражданских прав и интересов к участковому инспектору или в примэрию. Это, в принципе, неправильно, ибо данные лица не наделены правом защиты этих прав и интересов. Они (особенно участковый полицейский), как и в предыдущем примере, только могут зафиксировать данный факт протоколом и объясняют потерпевшей стороне, что она может дальше обратиться либо в инспекцию по строительству с жалобой, либо сразу в судебную инстанцию с соответствующим иском (на основе ст.585 ГК). Но, справедливости ради, следует отметить, что такого рода протоколы – о констатации фактов, являются эффективными средствами защиты гражданских прав, так как в судебной инстанции они имеют силу доказательственной базы для правильного и объективного разрешения спора.

Вышеперечисленный нами пример относится правильно к смешанному, то есть, *административно-судебный порядок* защиты нарушенных гражданских прав, который и более часто применим для жителей Молдовы. В этом случае потерпевший, прежде чем предъявить иск в судебную инстанцию, должен обратиться с жалобой в государственный орган управления. В таком порядке разрешаются, например, отдельные споры патентного характера, некоторые дела, возникающие из правоотношений в сфере управления, и др. В качестве примера законодательного разрешения защиты гражданского права в *административно-судебном* порядке можно также привести правила о рассмотрении споров об отказе выдачи патентов судебной инстанции муниципия Кишинэу, офис Рышкань Патентного ведомства - Агенства по интеллектуальной собственности (AGEPI) РМ.

При этом в статье 15 ГК РМ уточняется, что ссылки в настоящем кодексе на судью или судебную инстанцию являются также ссылками на другие компетентные

юрисдикционные органы в соответствии с законом, а ссылки на гражданско-процессуальные правовые положения являются также ссылками на процессуальные правила соответствующих компетентных юрисдикционных органов.

Средством защиты гражданских прав, осуществляемой в административном порядке, является *жалоба*, подаваемая в соответствующий управленческий орган лицом, права и законные интересы которого пострадали в результате правонарушения (смотри пример выше с инспекцией по строительству).

Б. Неюрисдикционные формы защиты – охватывают собой действия самих физических и юридических лиц по защите своих гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным органам и иным компетентным органам.

Иными словами, неюрисдикционная форма защиты прав физического или юридического лица используется без обращения в юрисдикционные органы, путем допустимых законодательством средств и способов защиты права. Неюрисдикционный порядок защиты прав определяется как самостоятельные действия управомоченного лица без обращения к государственным/общественным и иным уполномоченным органам. В настоящее время важную роль играют такие неюрисдикционные способы защиты прав лиц, как меры *оперативного воздействия и самозащита*.

В ГК РМ указанные действия объединены в понятие «*самозащита гражданских прав*» и рассматриваются в качестве одного из способов защиты гражданских прав (ст.16, 18 ГК). Что такое способ защиты смотри ниже п.7.3.1.

Под *самозащитой* гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав или интересов, прав других лиц и государства. К ним, например, относятся фактические действия собственника, иного законного владельца, направленные на охрану имущества и др. В статье 18 ГК РМ эти случаи, изложены следующим образом: не являются противоправными действия лица, которое в целях самозащиты *отбирает, изымает, уничтожает или повреждает вещь, либо в этих же целях задерживает обязанное лицо, которое могло бы скрыться, либо преодолевает сопротивление лица, обязанного терпеть действие*, в случае, когда привлечь компетентные органы невозможно и без незамедлительного вмешательства имеется угроза того, что осуществление права станет невозможным или существенно затруднится. Кроме этого, в случае лишения владения имуществом *необходимо незамедлительное требование наложения ареста на него*, если не установлено обращение принудительного взыскания на это имущество. Уточняется, что в случае задержания обязанного лица оно подлежит

немедленному приводу в компетентный орган. Также уточняется, что лицо, совершившее одно из вышеназванных действий, исходя из ошибочного предположения о праве на самозащиту, обязано возместить убытки, причиненные другой стороне, хотя бы ошибка и произошла не по его вине (*например, сосед указал пальцем на прохожего, который только что якобы разбил лобовое стекло вашей машины, но после задержания онного, оказывается, что он вообще тут не причем*).

К допускаемым мерам самозащиты относятся также аналогичные действия, совершенные в состоянии необходимой обороны (ст. 2001 ГК РМ) или в условиях крайней необходимости (ст.2002 ГК РМ). Самозащита не должна выходить за пределы действий, необходимых для устранения опасности.

К формам самозащиты можно отнести и *меры оперативного воздействия* – это, в принципе меры правоохранительного характера, которые применяются к правонарушителю гражданских прав и обязанностей самим управомоченным лицом без обращения к компетентным государственным органам за защитой своего права. Они применяются управомоченным лицом самостоятельно в одностороннем порядке и служат как бы ответом на ненадлежащее поведение другой стороны, *например, отказ совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента* (перевозчик не выдает доставленный груз получателю до оплаты перевозки; поклажедателю не выдается вещь до внесения платы за хранение и др.), *поручение выполнения работы, не сделанной должником, другому лицу или самому ее выполнить, за счет должника* (ст. 1368 ГК РМ), *в адрес должника лица (должника) отправляется претензия (somație)* в которой оправданное лицо (кредитор) напоминает о необходимости исполнения обязательства (ст.1365 ГК РМ), и некоторые другие действия. Дополнительно о самозащите смотри ниже в § 7.4. пкт. f).

В качестве неюрисдикционной формы защиты выступает еще и *порядок разрешения спора между сторонами до обращения в судебную инстанцию*.

Это вытекает из нормы части (2) ст.15 ГК РМ, где закреплено, что законом или договором может быть предусмотрен порядок разрешения спора между сторонами до обращения в судебную инстанцию (в государственную судебную инстанцию – наше примечание). Это значит: а) через общественные суды как-то: арбитраж или третейский суд или б) с предварительным отправлением уведомления¹³⁸ - заявления - претензии (somație) должному лицу (см. ст. 22 и ч. (2) ст.861 ГК РМ), или же если стороны договорились

¹³⁸ Согласно статье 22 ГК РМ, уведомлением признается сообщение сведений о сделке или информации с юридической целью. Уведомление может быть передано с использованием средств, применимых по обстоятельствам дела, если закон или сделка не предусматривает определенного требования к форме.

сначала (до суда – прим. авт.) решить все спорные вопросы с) через процедуру медиации¹³⁹. Но, все эти случаи должны быть прямо оговорены в договоре сторон.

При этом законодатель, в статьях 13 и 14 ГК РМ прямо указывает на то, что в случае злоупотребления правом судебная инстанция с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите злостно осуществленного субъективного права или, по обстоятельствам, обязывает его к прекращению злостного осуществления. А если злоупотребление правом повлекло нарушение субъективного права другого лица, такое лицо вправе требовать возмещения причиненного ущерба. Также устанавливается прямой запрет ссылки на свое незаконное или недобросовестное поведение. Так, по этому запрету, никто не вправе ссылаться в обоснование своей претензии на незаконное или недобросовестное деяние, совершенное им либо с его участием. И, никто не вправе извлекать выгоду из своего незаконного или недобросовестного поведения.

По соглашению (договору) участников гражданского правоотношения спор между ними может быть передан на разрешение *арбитражного суда*¹⁴⁰ или *третейского суда*,¹⁴¹ которые в большинстве своем разрешают споры, возникающие в процессе предпринимательской деятельности. В тех случаях, когда конституционные права и свободы граждан нарушены или могут быть нарушены законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле, рассмотрение которого завершено или начато в судебной инстанции или ином органе, граждане и юридические лица обладают правом на обращение в Конституционный суд РМ, но не напрямую, а опосредством судов общей юрисдикции.

§ 7.3. Способы защиты гражданских прав: понятие и виды

7.3.1. Понятие способа защиты.

¹³⁹ См. в этой части ст.24-26 Закона о медиации № 137 от 03.07.2015 (Официальный монитор Республики Молдова, 2015 г., № 224–233, ст. 445), с последующими изменениями.

¹⁴⁰ В Молдове действуют арбитражные суды как: Curtea de Arbitraj Comercial Internațional de pe lângă Uniunea Juriștilor din RM; Curtea de Arbitraj Comercial Internațional de pe lângă Camera de Comerț și Industrie a Republicii Moldova; Curtea de Arbitraj de pe lângă Asociația Internațională a Transportatorilor Auto din Moldova (AITA); Arbitrajului Internațional de pe lângă Asociația Lichidatorilor și Administratorilor din Republica Moldova; Centrul de Mediere și arbitraj (Arbitrajului specializat în domeniul proprietății intelectuale) pe lângă Agenția de Stat pentru Proprietatea Intelectuală (AGEPI); Международный арбитраж при Американской торговой палате в Молдове (AmCham Moldova) и другие. Все они являются общественными судами и рассматривают споры (в основном коммерческие) в своих отраслях деятельности. В своей деятельности они руководствуются Законом РМ №23 от 22.02.2008 об арбитраже; Законом № 24 от 22.02.2008 о международном коммерческом арбитраже, Гражданским процессуальным кодексом РМ, своими регламентами и другими нормативными актами.

¹⁴¹ Третейский суд - это единоличный арбитр (третейский судья) или коллегия арбитров, избранные в согласованном порядке сторонами или назначенные Арбитражным учреждением для разрешения спора, возникшего из гражданско-правовых отношений. Третейский суд может рассматривать споры между юридическими лицами, юридическими лицами и гражданами, а также граждан между собой.

От форм защиты следует различать способы защиты. Защита гражданских прав и охраняемых законом интересов независимо от их форм обеспечивается применением предусмотренных законом способов защиты. Способ защиты права – эта категория материального (регулятивного) права, а не процессуального характера.

В юридической литературе *под способом защиты гражданских прав* понимается закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (или оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.¹⁴² Соглашаясь с данной формулировкой понятия способа защиты гражданских прав, тем не менее мы не полностью разделяем ее, так как в данном определении отсутствует ссылка на *охраняемые законом интересы*.

Таким образом, по нашему мнению, *под способом защиты гражданских прав* следует правильно понимать *закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (или оспариваемых) прав, а также охраняемые законом интересы и воздействие на правонарушителя*.

7.3.2. Классификация и виды способов защиты.

Способы защиты гражданских прав, допускаемые законом, отличаются друг от друга по юридическому и материальному содержанию, формам и основаниям применения. По этим признакам способы защиты гражданских прав можно классифицировать на следующие виды:

- *самозащиты гражданских прав*, т. е. совершения лицом дозволенных законом фактических действий, направленных на охрану личных и имущественных интересов этого лица (ст. 18 ГК РФ). Таким образом, граждане и юридические лица вправе сами, в том числе с привлечением в установленном порядке частных охранников, защищать свои права. Применяемые при этом приемы, меры и средства самозащиты (оружие, электрический ток, яды, капканы и т. п.) должны быть соразмерны нарушению прав и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения;
- *меры оперативного воздействия*, под которыми понимаются юридические средства правоохранительного характера, применяемые к нарушителю гражданских прав и обязанностей самим управомоченным лицом без обращения к компетентным органам за защитой права, носящие дозволенный законом характер. Как правило, такими мерами,

¹⁴² Сергеев, А.П.; Толстой, Ю.К. Гражданское право Том 1. Учебник. Издание пятое. М.: Проспект, 2006, стр.284.

выступают способы обеспечения исполнения обязательств, а также различные правовые гарантии;

– *меры правоохранительного характера*, применяемые к нарушителям гражданских прав компетентными государственными или иными органами.

Это ни что иное как - обращения к компетентным государственным или общественным органам с требованием защиты права. Защиту нарушенных, а также оспоренных гражданских прав осуществляют прежде всего государственные судебные инстанции (суд), а также общественные инстанции как арбитраж или третейский суд. В административном порядке гражданские права защищаются лишь в случаях, предусмотренных законом (см. ч. (3) ст. 15 ГК РМ). В частности, гражданские права защищаются судебной инстанцией путем признания права (*например*, права на жилое помещение или права на результат умственного труда), признания оспоримой сделки недействительной, возмещения убытков, взыскания неустойки и компенсации морального вреда. Определенными особенностями обладает защита права собственности и других вещных прав, а также чести, достоинства, деловой репутации и обязательственных прав.

Основные и конкретные способы (пути) защиты гражданских прав перечислены в части (1) ст. 16 ГК РМ. В ней закреплено, что защита гражданских прав осуществляется в соответствии с законом путем:

- a) признания права;*
- b) восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;*
- c) установления или, по обстоятельствам, признания недействительности сделки;*
- d) признания недействительным акта органа публичной власти;*
- e) понуждения к исполнению обязанности в натуре;*
- f) самозащиты;*
- g) возмещения имущественного и, в предусмотренных законом случаях, немущественного ущерба;*
- h) взыскания процентов за просрочку платежа или, по обстоятельствам, неустойки;*
- i) расторжения или изменения договора;*
- j) неприменения судебной инстанцией акта органа публичной власти, противоречащего закону;*
- k) иных способов, предусмотренных законом.*

Содержание каждого из указанных способов защиты и порядок его применения конкретизируются в нормах общей части гражданского законодательства (ст.ст. 16-19 ГК), а также в конкретных нормах, относящихся к институтам сделок, права собственности,

обязательственного права. При этом, каждый способ защиты гражданского права может применяться в определенном *процессуальном или процедурном порядке*.

Все способы защиты, предусмотренные частью (1) ст. 16 ГК РМ, могут использоваться, если соблюдены условия для их применения, установленные законом, и, по обстоятельствам, сделкой (т.е. договором).

Данный перечень едва ли можно признать научно обоснованным ввиду того, что некоторые из указанных в нем способов защиты взаимно перекрывают друг друга, а форма защиты (самозащита) признана одним из ее способов. Тем не менее, закрепление в законе (в ГК РМ) даже в таком несовершенном виде наиболее распространенных способов защиты является полезной мерой, так как потерпевшие ориентируются на возможный инструментарий средств защиты своих нарушенных прав, что облегчает их выбор.

7.3.3. Выбор способа защиты.

Как правило, обладатель нарушенного права может воспользоваться не любым, а вполне конкретным способом защиты своего права указанным в ст. 16 ГК РМ. Зачастую способ защиты нарушенного права прямо определен специальным законом, регламентирующим конкретное гражданское правоотношение. Так, *например*, собственник, который незаконно лишен владения вещью, в соответствии со ст. 581 ГК РМ, вправе истребовать ее из чужого незаконного владения, т. е. восстановить положение, существовавшее до нарушения права. Он подает в судебную инстанцию против незаконного владельца исковое заявление (иск) *об истребования имущества из чужого незаконного владения*. Чаще, однако, обладателю субъективного права предоставляется возможность определенного выбора способа защиты своего нарушенного права. *Например*, в договоре подряда, если подрядчик (тот кто выполняет работу) допустил отступления от условий договора, ухудшившие работу, или допустил иные недостатки в работе, заказчик (тот кто заказал работу) вправе по своему выбору потребовать безвозмездного исправления указанных недостатков в разумный срок, или уменьшения установленной за работу цены, или возмещения своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда (см. ст.1368 ГК РМ).

Закрепление в специальных нормах тех или иных способов защиты, равно как и выбор способа защиты из числа предусмотренных ст.16 ГК РМ в тех случаях, когда в специальных нормах нет указаний на конкретные способы защиты, в свою очередь, определяются спецификой защищаемого права и характером нарушения. Например, такие способы защиты, как возмещение убытков и взыскание неустойки, применяются чаще всего при нарушении имущественных прав. Напротив, пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, является типичным способом защиты личных

неимущественных прав. Достаточно, очевидно, влияние на выбор конкретных способов защиты и характера правонарушения. Так, если в результате правонарушения субъективное право полностью уничтожается, восстановить положение, существовавшее до нарушения права, практически невозможно, и потому подлежат применению те способы защиты, которые направлены на заглаживание причиненного вреда, - взыскание убытков и неустойки, возмещение вреда в натуре и т.п. Таким образом, хотя обладатель нарушенного субъективного права в очерченных законом рамках самостоятельно выбирает конкретный способ его защиты, сам этот выбор обычно предопределяется отмеченными выше обстоятельствами.

7.3.4. Меры защиты и меры ответственности.

Следует учитывать, что указанные в ст.16 ГК РМ способы защиты неоднородны по своей юридической природе, что также оказывает существенное влияние на возможности их реализации. Наиболее распространенным в литературе является их подразделение на *меры защиты и меры ответственности*, которые различаются между собой по основаниям применения, социальному назначению и выполняемым функциям, принципам реализации и некоторым другим моментам. Наибольшую практическую значимость при этом имеет то обстоятельство, что, по общему правилу, *меры ответственности, в отличие от мер защиты, применяются лишь к виновному нарушителю субъективного права и выражаются в дополнительных обременениях в виде лишения правонарушителя определенных прав или возложения на него дополнительных обязанностей.*

Другими словами, *меры ответственности* - это конкретные виды гражданского наказания.

Среди способов защиты гражданских прав, предусмотренных в ч. (1) ст.16 ГК РМ, *мерами ответственности* могут быть признаны лишь те, указанные в пкт. g) и h) этой статьи. В перечне ст. 19 их четыре:

1. возмещение имущественного ущерба (это ч. (2) ст. 19 и другие ГК),
2. возмещение неимущественного ущерба, т.е. компенсация *морального вреда и биологического ущерба* (это ч. (3) ст. 19, ст. 2036 и ст. 2033 ГК),
3. взыскание процентов за просрочку платежа (это ст. 942 и 944 ГК РМ) и,
4. взыскание неустойки (это ст. 947 и другие ГК РМ),

Все остальные являются только мерами защиты.

§ 7.4. Комментированное разъяснение конкретных способов защиты гражданских прав

Обратимся к более детальному анализу закрепленных ст.16 ГК конкретных способов защиты.

Первым из них названо -

а) *признание права*, то есть *субъективного права* (конкретное право того или иного субъекта). Необходимость в данном способе защиты возникает тогда, когда наличие у лица определенного субъективного права подвергается сомнению, субъективное право оспаривается, отрицается или имеется реальная угроза таких действий. Зачастую неопределенность субъективного права приводит к невозможности его использования или, по крайней мере, затрудняет такое использование. *Например*, признание за гражданином права на созданное им изобретение, или если собственник жилого дома не имеет на него правоустанавливающих документов, он не может этот дом продать, подарить, обменять и т.д. Признание права как раз и является средством устранения неопределенности во взаимоотношениях субъектов, создания необходимых условий для его реализации и предотвращения со стороны третьих лиц действий, препятствующих его нормальному осуществлению.

Признание права как средства его защиты по самой своей природе может быть реализовано лишь в юрисдикционном (*судебном*) порядке, но не путем совершения заявителем («истцом») каких-либо самостоятельных односторонних действий.

Требование заявителя («истца») о признании права обращено не к ответчику (ибо его как правило просто нет), а к судебной инстанции, которая должна официально подтвердить наличие или отсутствие у заявителя («истца») спорного права. В большинстве случаев требование о признании субъективного права является необходимой предпосылкой применения иных предусмотренных ст. 16 ГК способов защиты. *Например*, чтобы восстановить положение, существовавшее до нарушения, или принудить должника к выполнению обязанности в натуре, истец должен доказать, что он обладает соответствующим правом, защиты которого он добивается. Однако нередко требование о признании права имеет самостоятельное значение и не поглощается другими способами защиты. Так, признание права является распространенным способом защиты права собственности, других абсолютных (право авторства и т. д.) и относительных прав.

Признание права имеет в случаях, когда наличие того или иного права у лица подвергается сомнению, оспариванию (*например*, собственник дома не имеет документов на него, что создает невозможность распорядиться им (*например*, продать его)). Повторим, признание права может устанавливаться только в судебном порядке (гл. XXIV ГПК РФ - посредством *заявления* (не иска - прим. авт.) *об установлении фактов, имеющих юридическое значение*).

б) *Восстановление положения, существовавшего до нарушения права*, как самостоятельный способ защиты применяется в тех случаях, когда нарушенное

регулятивное субъективное право в результате правонарушения не прекращает своего существования и может быть реально восстановлено путем устранения последствий правонарушения. Данный способ защиты охватывает собой широкий круг конкретных действий, *например*, - опровержение не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию лица, тем же способом, которым они были распространены; - иск собственника о возврате его имущества из чужого незаконного владения (ст. 581 ГК РФ), как-то - выселение нанимателя, отказавшегося освободить жилое помещение после расторжения договора имущественного найма (ст. 1284 и 1286 ГК РФ) или, - *иски авторов о прекращении незаконного использования их произведений* и др. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, может происходить посредством применения как юрисдикционного, так и неюрисдикционного порядков защиты. В данном случае, стороны приводятся в первоначальное положение существовавшего до нарушения права.

b-1) Распространенным способом защиты субъективных прав является *пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения*. *Например*, запрет опубликования произведения (рассказа в журнале), содержащего подробности личной жизни гражданина без согласия последнего. Как и признание права, данный способ защиты может применяться в сочетании с другими способами защиты, *например*, взысканием ущерба-убытков или неустойки, или иметь самостоятельное значение. В последнем случае интерес обладателя субъективного права выражается в том, чтобы прекратить (пресечь) нарушение его права на будущее время или устранить угрозу его нарушения. Так, *например*, автор произведения, которое незаконно используется (готовится к выпуску в свет без его ведома, искажается, подвергается переделке и т. п.) третьими лицами, может потребовать прекратить эти действия, не выдвигая никаких иных, *например*, имущественных претензий.

Нередко назначение данного способа защиты состоит в устранении препятствий для осуществления права, создаваемых нарушителем. Обычно это имеет место при дьящемся правонарушении, которое само по себе не лишает лицо субъективного права, но мешает ему нормально им пользоваться. Так, собственник имущества в соответствии со ст. 585 ГК может потребовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (*смотри пример выше в § 5.3.3. о праве собственника вещи требовать у всяких лиц, в том числе и у соседей, устранения нарушения его права собственности на вещь, как например, требовать у соседа по даче не сажать деревья ореха прямо около забора (менее чем на расстоянии двух метров), так как это в дальнейшем затемнит его участок и там ничего не будет расти (негация)*).

с) *Установления или, по обстоятельствам, признания недействительности сделки* – это, ни что иное как признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки (см.ст. 327-328 ГК РФ). Данный вид представляет собой частные случаи реализации такого способа защиты, как восстановление положения, существовавшего до нарушения права, так как совпадают с ним по правовой сущности. Наиболее очевидным это является при приведении сторон, совершивших недействительную сделку, в первоначальное положение. Но и тогда, когда в соответствии с законом к одной из сторон недействительной сделки применяются конфискационные меры в виде взыскания всего полученного или причитающегося по сделке в доход государства, права и законные интересы другой стороны защищаются путем восстановления для нее положения, существовавшего до нарушения права. *Например*, признание по иску родственников, недействительной такой односторонней сделке как завещание, ввиду того, что умерший наследодатель, при ее подписания был психически болен, и не отдавал отчета о своих действиях; или, такой двухсторонней сделке (т.е. договор) как договор купли-продажи автомобиля между совершеннолетним продавцом и несовершеннолетним (14 лет) покупателем, так как этот договор противоречит закону (в данном случае ч.(2) статьи 28 ГК РФ, согласно которой несовершеннолетний в возрасте от семи до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать: а) мелкие бытовые сделки, подлежащие исполнению в момент их совершения; б) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации прав, возникающих на основании таких сделок; в) сделки по сохранению). А основанием для такого признания служит статья 336 ГК РФ (недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним в возрасте до четырнадцати лет).

d) Защита прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц может осуществляться путем *признания недействительным акта органа публичной власти*. Это означает, что гражданин или юридическое лицо, гражданские права или охраняемые законом интересы которых нарушены изданием не соответствующего закону или иным правовым актам акта органа публичной власти (как центральной, так и местной власти), а в случаях, предусмотренных законом, - и нормативного акта, имеют право на их обжалование в судебную инстанцию. Установив, что соответствующий акт является, с одной стороны, противоправным ввиду его расхождения с законом или иными 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, судебная инстанция принимает решение о признании его

недействительным полностью или частично. Какой-либо дополнительной отмены акта со стороны издавшего его органа при этом не требуется.

По смыслу закона граждане и юридические лица могут добиваться признания недействительными не только незаконных актов государственных органов и органов местного управления, но и актов, изданных органами управления юридических лиц, если эти акты не соответствуют закону и иным нормативным актам и нарушают права и охраняемые законом интересы этих граждан и юридических лиц. В частности, подлежат рассмотрению судебными инстанциями споры по искам о признании недействительными решений собрания акционеров, правления и иных органов акционерного общества, нарушающих права акционеров, предусмотренные законодательством; решения дома малютки когда нарушена тайна усыновления и др.

По общему правилу, незаконные акты признаются недействительными с момента их издания, если только они не стали таковыми с момента принятия нового закона или иного правового акта. Требование о признании незаконного акта недействительным может сочетаться с другими мерами защиты, например, требованием о возмещении имущественного ущерба или морального вреда, либо носить самостоятельный характер, если интерес субъекта права сводится лишь к самой констатации недействительности акта, препятствующего, например, реализации права.

К рассмотренному выше способу защиты близко примыкает и такой указанный в ст.16 ГК способ защиты гражданских прав, как *неприменения судебной инстанцией акта органа публичной власти, противоречащего закону* (смотри пкт. j) ч.(1) ст.16 ГК РМ). В теоретическом плане признание подобных действий самостоятельным способом защиты гражданских прав вряд ли оправдано, так как, во-первых, защита прав по самой своей сути не может заключаться в воздержании от каких-либо действий, а, напротив, предполагает их совершение, и, во-вторых, неприменение противоречащих закону актов есть обязанность судебной инстанции, которая должна придерживаться во всей своей деятельности в соответствии с принципом законности. Однако с практической точки зрения специальное указание в законе на данное обстоятельство можно признать полезным, поскольку при игнорировании незаконного правового акта судебная инстанция может опереться на конкретную норму закона, которая предоставляет ему такую возможность. Как представляется, указанная мера распространяется как на индивидуально-правовые, так и нормативные акты государственных органов и органов местного управления. В обоих случаях судебная инстанция должна обосновать, почему ею не применяется в конкретной ситуации тот или иной правовой акт, какой норме и какого закона он противоречит. Надлежит отметить, что не применять незаконные акты должен не только судебная

инстанция, но и любые другие органы, осуществляющие защиту прав граждан и юридических лиц.

е) *Понуждения (присуждение) к исполнению обязанности в натуре*, нередко именуемое в юридической литературе еще реальным исполнением обязательств (реально выполнить работу, оказать услугу, передать вещь), как самостоятельный способ защиты гражданских прав характеризуется тем, что нарушитель по требованию потерпевшего должен реально выполнить те действия, которые он обязан совершить в силу обязательства, связывающего стороны.

Исполнение обязанности в натуре обычно противопоставляется выплате денежной компенсации, которая не всегда удовлетворяет интересы потерпевшего (лицо заинтересовано в реально отремонтированной квартире; перевезенном грузе, или той или иной вещи, а не получении денег вместо них). Вполне очевидно, что интерес потерпевшего отнюдь не всегда может быть удовлетворен такой заменой. Поэтому, он вправе настаивать на том, чтобы его контрагент фактически совершил действия, являющиеся предметом соответствующего обязательства, как-то - реально передал вещь, выполнил работу, оказал услугу и т.п. Лишь в тех случаях, когда реальное исполнение стало объективно невозможным либо нежелательным для потерпевшего (*например*, вещь погибла), данный способ должен быть заменен иным средством защиты по выбору потерпевшего.

г) Способом защиты гражданских прав выступает и *самозащита* (ст.18 ГК РФ).

Комментарий смотри выше § 7.2., Б. Неюрисдикционные формы защиты. В дополнение отметим и повторим, что в настоящее время важную роль играют такие неюрисдикционные способы защиты прав лиц, как меры *оперативного воздействия и самозащита*.

Способы самозащиты гражданских прав по их направленности можно классифицировать следующим образом: 1) способы самозащиты, направленные на обеспечение неприкосновенности права (применительно к договорным отношениям такая функция может рассматриваться как обеспечение исполнения обязательств, так как неисполнение или ненадлежащее их исполнение должником будет являться нарушением прав кредитора в обязательстве); 2) способы самозащиты, направленные на пресечение нарушения прав; 3) способы самозащиты, направленные на восстановление нарушенного права или на компенсацию вреда, причиненного нарушением.

Многие из способов самозащиты при своей реализации направлены на выполнение всех трех задач: пресечение нарушения, обеспечение неприкосновенности права, ликвидацию последствий нарушения.

Самозащита - допускаемые законом или договором действия управомоченного лица, направленные на обеспечение неприкосновенности права, пресечение нарушений и ликвидацию последствий такого нарушения, является разновидностью неюрисдикционной формы защиты субъективных гражданских прав и охраняемых законом интересов. Как предупреждению, так и урегулированию гражданских конфликтов способствует точное и безусловное соблюдение обществом законодательства, а также его добросовестное и разумное поведение во взаимоотношениях с акционерами.

Обратим особое внимание на самозащиту как один из способов защиты прав миноритарных акционеров. Способы, «близкие к самозащите», достаточно многообразны, но могут быть и неизвестны действующему законодательству, и уже в ближайшем будущем найдут самое широкое распространение именно в сфере предпринимательства в силу их оперативности, «экономической эффективности» в условиях рыночной экономики, связанной с риском, где прибыль предпринимателю не гарантирована. Предприниматель рискует не только своим временем, трудом и деловой репутацией, но и вложенными средствами - своими собственными и своих компаньонов или акционеров.

Наиболее распространенными способами самозащиты в сфере предпринимательской деятельности можно также назвать альтернативное разрешение споров: *переговоры, претензионный порядок урегулирования споров*.

В юридической литературе существует точка зрения, что одним из способов самозащиты гражданских прав является *знание*. Иными словами, например, информированность акционера о состоянии дел в АО, о его деятельности, о совершаемых им сделках с акциями есть конкретный способ самозащиты прав такого акционера. Нам же представляется, что сами знания (информация) не могут защитить нарушенное право. Для этого необходимо совершение определенных действий по самозащите, применению мер оперативного воздействия и т.д. А знания (информация) - лишь средство или предпосылка, позволяющие наиболее верно выбрать способ защиты, быстро и эффективно его реализовать, сообразуя действие управомоченного субъекта с условиями правомерного осуществления этого права. Таким образом, знания (информация) являются, по сути, необходимым условием для охраны и защиты прав.

г) *Возмещения имущественного ущерба (вреда) и, в предусмотренных законом случаях неимущественного ущерба (морального вреда и биологического ущерба)*.

Напомним, что этот способ защиты является одновременно и *мерой ответственности*.

Для начала необходимо уяснить понятия «вред», «убытки», «ущерб», которые при рассмотрении данного вопроса часто применяются в юридической литературе и не всегда однозначно.

Соотношение понятий «вред», «убытки», «ущерб» в гражданском праве является дискуссионным, поскольку их четкое законодательное разделение отсутствует.

В гражданском праве под *вредом* понимается (рассматривается) всякое умаление охраняемого законом материального или нематериального блага, любое неблагоприятное изменение в охраняемом законом благе, которое может быть имущественным или неимущественным (нематериальным). Например, жизнь, здоровье, честь и достоинство человека и т.д.

Наиболее часто формой выражения *материального (имущественного) вреда* в гражданских правоотношениях являются убытки. Под *убытками* в научной литературе признаются *негативные имущественные последствия, которые возникают в связи с нарушением прав субъекта*. Конкретно под убытками понимается следующее:

- *реальный ущерб* – 1) утрата или повреждение имущества, а также 2) расходы, которые произведены (или будут произведены в будущем) лицом, право которого нарушено, для его восстановления;

- *упущенная выгода* - неполученная прибыль (или неполученные доходы), которые лицо, которому причинен вред, могло бы получить при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Например, в результате ДТП, где столкнулись два автомобиля «Такси», виновный водитель обязан возместить потерпевшему водителю прямые убытки, то есть всю стоимость ремонта автомобиля (или отремонтировать его за его личный счет или его страховой компании, если имел страховку) – *эта реальный ущерб*. Кроме этого, виновный водитель обязан, на период ремонта автомобиля потерпевшего, по заявлению последнего, и на основе документально подтвержденной калькуляции, возместить ему непоступившую его прибыль, то есть неполученный доход за каждый день простоя (не эксплуатации) его автомобиля (например, потерпевший, по данным налогового органа в среднем, за последние 2-3 месяца обычно на своем такси зарабатывал по 300 лей в день чистого дохода) – *эта упущенная выгода*.

Таким образом, в отношении имущества получить компенсацию можно как за: 1) реально причиненный ущерб, так и 2) за упущенную выгоду.

Тем самым понятие «ущерб» применительно к имущественному вреду (т.е. реальный ущерб) является его составной частью и предполагает некие имущественные потери.

В уголовном, трудовом праве употребляются термины «ущерб», «материальный ущерб», которые фактически совпадают с понятием «реальный ущерб», используемым в гражданском праве. В налоговом законодательстве понятия «убыток» и «ущерб» являются равнозначными, и их возникновение влечет одинаковые налоговые последствия для налогоплательщика. Таким образом, чаще всего понятие «ущерб» используется в различных отраслях права для обозначения реального ущерба, содержание которого раскрывается в гражданском праве. Понятие же ущерба в широком смысле слова идентично по смыслу понятию вреда, поскольку означает любые неблагоприятные последствия, любое умаление охраняемого законом блага, которое может быть имущественным или неимущественным.

Также, *убытки* – в юридической литературе рассматривается как *более узкая категория*, которая является стоимостной формой выражения имущественного ущерба (вреда) и может включать в себя реальный ущерб (утрату или повреждение имущества, а также расходы, которые произведены (или будут произведены в будущем)), а также упущенную выгоду - неполученные доходы (прибыль), которые лицо, которому причинен имущественный вред, могло бы получить при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Также, в норме части (2) статьи 333 ГК РФ (Возмещение убытков в случае недействительности сделки) под убытками понимается - денежная сумма, которая в максимально возможной степени восстановит потерпевшую ущерб сторону в положении, в котором она могла бы находиться, если бы сделка не была совершена или если бы условие, признанное недействительным, не было включено в сделку.

Имущественный ущерб (вред) выражается в денежном эквиваленте. Если ущерб не выражается в виде убытков, он не подлежит взысканию. Поэтому получить возмещение за наступившие последствия, если они не подлежат расчету, невозможно. Соответственно, имущественный ущерб, представляет собой вид убытков. Исключение составляет только возмещение неимущественного ущерба (т.е. морального вреда).

Таким образом, понятия «*вред*», «*убытки*» и «*ущерб*», обобщенно следует рассматривать как синонимы. Соответственно они конкретно могут выражаться в виде реального ущерба и упущенной выгоды.

В ГК РФ (в ст. 19 и главе XXXIII - деликтная ответственность – ст.1998 и далее) в основном используется термин «*ущерб*» и «*вред*» как разновидность ущерба. А в части (5) ст. 18; ст. 333; части (2) ст.335; части (3) ст. 336; части (2) ст. 351; части (1) и (2) ст.371 и др. ГК используется термин «*убытки*».

7.4.1. Возмещения имущественного ущерба (часть (2) ст.19 ГК).

Имущественный ущерб – это ущерб, нанесенный имуществу физического или юридического лица вследствие причинения ему вреда или неисполнения с ним заключенного договора.

Он подлежит возмещению в полном объеме лицом, его причинившим. Но, законом обязанность возмещения имущественного ущерба может быть возложена на лицо, непосредственно не являющееся причинителем вреда. *Например*, когда родители отвечают за ущерб, причиненный их несовершеннолетними детьми (смотри: ст. 2008-2009 ГК).

В соответствии с ч.(2) ст. 19 ГК под *имущественным ущербом* понимаются *расходы, которые ущемленное лицо (чье право нарушено- прим. авт.) произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права или законного интереса, уничтожение или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученная прибыль (доходы), которую это лицо получило бы (при обычных условиях гражданского оборота – прим. авт.), если бы его право или законный интерес не были нарушены (упущенная выгода).*

Поэтому, убытки возмещаются в полном объеме, т.е. как прямые убытки (реальный ущерб), так и неполученная прибыль (упущенная выгода).

В юридической литературе *реальный ущерб* называется еще и «финальным», то есть *конкретным и актуальным* классическим имущественным ущербом. Ибо, здесь виден конкретный вред, который причинен потерпевшему. А упущенная выгода называется «начальным», то есть *абстрактным и будущим* ущербом, ибо в данном случае присутствует только вероятность финального ущерба, понесенного потерпевшим, вследствие причинения конкретного и реального ущерба. Вероятность, которую еще надо доказать¹⁴³. *Например*, вследствие ДТП виновный водитель обязан возместить потерпевшему водителю ремонт поврежденного автомобиля – это реальный ущерб. Однако и кроме этого, если потерпевший водитель докажет, что он на период ремонта, то есть простоя своего автомобиля (например, на 2-3 дня), он недополучил прибыль (выгоду) от своей деятельности на данном автомобиле, так как занимался извозом в службе такси (а попросту таксовал), он может потребовать и возмещения ему всей выручки (выгоду) от этой деятельности за все дни простоя – это упущенная выгода.

- ***Возмещение имущественного ущерба в натуре и денежная компенсация***

Имущественный ущерб (как реальный, так и упущенная выгода) возмещается двумя способами:

¹⁴³ Сосна А. Б. Некоторые аспекты защиты права собственности судебными инстанциями Республики Молдова. Украина, Киев. В: Европейские перспективы №2, 2015, стр. 54.; Он же: Роль Европейского суда по правам человека в защите права собственности. Москва. В: Международное публичное и частное право. №4 2008 год, стр. 19.

1) можно возместить в натуре (*например*, предоставить вещь того же рода и того же качества, исправить поврежденную вещь и т.п.) или

2) деньгами по правилам о возмещении убытков (то есть применить положения о ценах, которые должны учитываться при определении убытков).

Выбор конкретного способа защиты, то есть возмещения имущественного ущерба принадлежит потерпевшему (кредитору).

Возмещение ущерба (вреда) в натуре - это неблагоприятные имущественные последствия для виновного (должника), т.к. он принудительно совершает эти действия за свой счет. *Например*, ремонт поврежденной им вещи, предоставление кредитору вещи того же рода и качества. В отличие от возмещения ущерба в натуре, *например*, путем предоставления должником кредитору вещи того же рода и качества или ремонта поврежденной вещи, в данном случае имущественный интерес потерпевшего удовлетворяется и за счет денежной компенсации понесенных им имущественных потерь. То есть, вместо вещи или ремонта выплачивается денежная компенсация и, соответственно, потерпевший сам сделает себе ремонт или купит другую аналогичную вещь.

- ***Принцип полного возмещение ущерба (restitutio integrum)***

Возмещение ущерба подразумевает восстановление ущемленного лица в том положении, в котором оно находилось бы, если бы ему не был причинен ущерб (ч.(5) ст. 19 ГК РМ). Это не что иное, как принцип *restitutio integrum*, то есть обеспечения полного восстановления нарушенных прав личности (см. принципы в ст. 1 ГК РМ) посредством взыскания всей полученной им в связи с причинением ущерба прибыли. Или, как говорят французы, «сделать так, чтобы причиненное зло-ущерб было как-бы во сне».¹⁴⁴

Принцип полного возмещение ущерба прямо вытекает из положений части (1) ст. 19, части (1) ст.934, части (1) ст. 936 и части (1) ст. 2025 ГК РМ¹⁴⁵.

¹⁴⁴ Christian Lapoyade, Deschamps. La réparation du préjudice économique pur en droit français. Revue internationale de droit comparé, 1998, Volume 50 Numero 2, pp. 367-381.

¹⁴⁵ Статья 19. Возмещение ущерба - (1) Лицо, чье право или законный интерес нарушены, может требовать в соответствии с законом *полного* возмещения причиненного ему в связи с этим имущественного или неимущественного ущерба.

Статья 934. Право на возмещение убытков - (1) Кредитор имеет право на возмещение всего ущерба, причиненного неисполнением обязательства, за исключением случая, когда должник доказывает, что неисполнение оправдано.

Статья 936. Оценка возмещения имущественного ущерба - (1) Возмещение имущественного ущерба, причиненного неисполнением обязательства, составляет денежную сумму, которая достаточна для того, чтобы кредитор оказался насколько возможно в том положении, в котором он находился бы, если бы обязательство было исполнено надлежащим образом. Такое возмещение покрывает фактически причиненный ущерб (включая понесенные расходы и снижение стоимости вещи) и выгоду, которой кредитор лишился. (*это принцип полного возмещение ущерба*).

Статья 2025. Способы возмещения вреда - (1) Возмещение вреда осуществляется в натуре путем восстановления прежнего положения (передача имущества такого же рода и качества, ремонт поврежденного имущества и т. д.), а если это не представляется возможным либо если потерпевшее лицо не заинтересовано

7.4.2. Возмещение ущерба в случае утраты возможности (шанса)

*Четыре вещи невозможно вернуть: Камень, если он брошен...
Слово, если оно сказано...
Случай, если он упущен...
И время, которое прошло...*

Как разновидность имущественного ущерба, а именно упущенной выгоды, гражданский кодекс РМ в часть (4) ст. 19 предусматривает возможность взыскания и другого отдельного специфического ущерба – это – *возмещение в случае утраты возможности* (а конкретно, благоприятной возможности).

Возмещение ущерба в случае утраты возможности представляет собой не что иное, как составную часть принципа полного возмещение ущерба.

Под *утратой возможности* понимается причинение негативных последствий потерпевшему лицу, выражающиеся в потере последним *текущей и определенной* благоприятной возможности чего-либо.

Ущерб, в случае утраты возможности – это сама утрата благоприятной возможности, которая может подаваться денежной оценке¹⁴⁶.

Так, согласно части (4) ст. 19 ГК РМ, «утрата возможности возмещается, только если это 1) *текущее* и 2) *определенное* исчезновение благоприятной возможности. Размер этого ущерба соответствует утраченной возможности и не может быть равен выгоде, которую можно было бы извлечь из возможности, если бы она реализовалась».

В качестве комментария отметим, что этот способ защиты гражданских прав был заимствован молдавским законодателем из ГК Франции. И он, применяется в основном (99%) при деликтной ответственности (при деликтных правоотношениях – смотри главу XXXIII ГК РМ - деликтная ответственность – ст.1998 и далее). Но, он может применяться и при договорных правоотношениях, т.е. при договорной ответственности. И это на основе ст. 937 ГК РМ (Предвидимость), которая гласит, что – «должник по обязательству, вытекающему из договора или иной сделки, отвечает только за тот ущерб, который он предвидел или, как можно разумно предполагать, мог предвидеть в момент принятия на себя обязательства в качестве вероятного следствия его неисполнения, *за исключением случая, когда неисполнение было совершенно умышленно или по грубой небрежности*».

Выделенная нами курсивом синтагма «*за исключением случая, когда неисполнение было совершенно умышленно или по грубой небрежности*» из этой статьи ГК означает, что в

в возмещении в натуре – путем уплаты денежного эквивалента (компенсации), установленного соглашением сторон или, в отсутствие такового, судебным решением.

¹⁴⁶ Фрунзэ, Ю; Татар, О. Возмещение ущерба в случае потери благоприятной возможности, как новый институт гражданского права Республики Молдова. В: «*Studii și cercetări juridice*». Culegere de lucrări științifice de specialitate. Partea 1/2020, стр.91.

случае когда должник по договорному обязательству не исполняет свое свободно принятое на себя договорное обязательство *умышленно или по грубой небрежности* тогда может идти речь не о договорной ответственности, а о деликтной ответственности, то есть из причинения вреда, что тоже порождает возмещение имущественного ущерба при утраченной возможности заинтересованного-потерпевшего лица.

Примеры утраты возможности:

1) утрата возможности (шанса) заинтересованного лица (потерпевшего), по вине, например, пьяного водителя, который по дороге совершил ДТП, столкнувшись с автомобилем, на котором ехало заинтересованное лицо, причинив ему тяжкие телесные повреждения, причем надолго преградил всем проезжающим единственную дорогу в этом районе:

а) - участвовать в аукционе-тендере по закупке раритетных вещей или по выполнении дорогостоящего и прибыльного проекта (например, по строительству спорткомплекса в городе);

б) - выиграть спортивное соревнование на спартакиаде и получить солидный денежный приз, где он считался фаворитом;

с) - выиграть судебный процесс по безусловно перспективному делу, однако его заявление не было принято судебной инстанцией так как он, потерпевший, пропустил последний день срока исковой давности (не успел зарегистрировать заявление в судебной инстанции, так как рабочий день закончился, и канцелярия суда закрылась, а это был последним днем и часом подачи заявления и нет причин для возобновления срока подачи);

д) - вылечиться, например, у знаменитого восточного врача-чародея, который, проездом и специально приехал в Кишинев только на 3 часа, у которого больной записывался заранее на прием и др.

е) заключать-подписывать выгодный для себя коммерческий договор (на несколько миллионов), договор, который накануне был полностью согласован с контрагентом.

2) утрата возможности выиграть гражданский процесс (дело) по вине нанятого адвоката-представителя, который необоснованно пропустил срок подачи искового заявления (3 года) в судебную инстанцию;

3) утрата возможности выиграть финальный конкурс «Мисс Республики Молдова» с призовым фондом в 1 миллион лей, девушки, которая по всем отборочным турам и опросам публики считалась главной фавориткой, которую представитель конкурирующей стороны накануне финального конкурса изуродовал ее лицо и тело;

4) неучастие собственника беговой лошади, фавориткой на скачках по вине опоздания перевозчика (трейлер), лишив его тем самым возможности (шанса) получить премию;

5) утрата потерпевшим возможности вылечиться по вине нерадивого врача, который перепутал снимки и анализы и неверно поставил диагноз и назначил для лечения такие лекарства, которые привели к потере его мобильности, и др.¹⁴⁷

Условия для возмещения в случае утрата возможности:

Во-первых, утрата возможности возмещается, только при наличии следующих *общих* четырех условий о деликтной ответственности:

- 1) наступление, т.е. наличие вреда (*но в случае утраты возможности имеет место только презумпция вреда, а не сам вред*¹⁴⁸);
- 2) противоправность поведения лица, причинившего вред;
- 3) наличие причинной связи между противоправным поведением причинителя вреда и возникшим вредом;
- 4) вина правонарушителя, т.е. лица, причинившего вред.

Во-вторых, и кроме этого, утрата возможности возмещается, только и при наличии следующих *специальных* для нее условий:

- 1) *Возможность (шанс) должна быть текущим-настоящим*, то есть благоприятная возможность должна именно существовать в наличии.

Другими словами, потерпевшая сторона должна доказать, что потерянная возможность (шанс) была текущим, то есть в наличии, а не гипотетичной (т.е. это не просто какое-то ее маловероятное желание или мечта). В данном случае, потерпевший реально потерял возможность получить какую-то конкретную для себя выгоду, возможность которой он лишился по вине противоправных действий или бездействий причинителя вреда. В противном случае, если возможность (шанс) не была в наличии, то она не может быть потерянной и, соответственно, подлежащей возмещению. Например, в своей жизни любой человек имеет много возможностей (шансов) (как-то найти высокооплачиваемую работу, выиграть конкурс, спартакиаду, или даже войти в олимпийскую сборную страны (быть олимпийской надеждой), наконец, выйти замуж за миллиардера и т.д.)). Однако, все эти абстрактно рассмотренные возможности, то есть «эфемерные» шансы, не могут быть возмещены в смысле норм Гражданского кодекса¹⁴⁹, ибо их нет в наличии.

¹⁴⁷ Фрунзе, Ю.; Татар, О. Указ.соч., стр.92.

¹⁴⁸ Bamde, Aurelien. *Les caractères du dommage*. [просмотр: 17.06.2023], На: <https://aurelienbamde.com/2016/09/16/les-caracteres-du-dommage/>, Раздел: Conditions, Présomption du préjudice.

¹⁴⁹ Rogac, Andrei. *Repararea prejudiciului pentru pierderea șansei în Codul civil modernizat*. [Accesat: 16.06.2023] Disponibil:<https://juridicemoldova.md/7813/repararea-prejudiciului-pentru-pierderea-sansei-in-codul-civil-modernizat.html>.

В этом контексте, следует понимать, что для того чтобы возможность (шанс) была текущей, то есть быть в наличии, она обязательно *должно быть в процессе реализации*¹⁵⁰. Более того, некоторые французские правоведы предлагали, чтобы в законе потерянная, то есть утраченная возможность была буквально зафиксирована как «срыв-приостановление процесса с определенным предвиденным результатом».¹⁵¹

2) *Исчезновение благоприятной возможности (шанса) должна быть определенной, т.е. реальной.*

Это значит, что благоприятная возможность исчезла тогда, когда в результате противоправного поведения причинителя вреда был прерван нормальный и естественный ход дел, то есть благоприятных событий или обстоятельств, вследствие чего потерпевший как заинтересованное лицо потерял шанс получить какое-то преимущество в виде конкретной выгоды. Это условие также обязывает истца (потерпевшего-заинтересованного лица) доказывать в судебной инстанции высокий уровень (степень) вероятности реального и определенного наступления этого преимущественного и благоприятного для него события или обстоятельства. То есть бремя доказывания лежит на нем. И это естественно, ибо в данных случаях реальность и уверенность не бывает абсолютной, а только разумной, предусматривающая высокий уровень вероятности, требующий надлежащей оценки в каждом конкретном случае. Присутствует оценочный признак. Оценку уверенной реальности, то есть нормального и естественного хода дел, -благоприятных событий или обстоятельств, для заинтересованного лица проводит судебная инстанция в совокупности со всеми установленными обстоятельствами.

В частности, потерпевший истец должен определенно доказывать причинную связь между противоправным поведением и наступившим вредом в виде конкретной выгоды, вследствие утраты этой благоприятной для него возможности (шанса). Он должен доказывать факт, что если не было бы противоправного поведения со стороны виновного лица, то он реально и разумно мог иметь возможность реализовать свой шанс. *Например*, Кассационная Палата Франции отказала удовлетворить иск о выплате компенсации работнику - пекарю ставшему жертвой несчастного случая, лишившего его возможности открыть собственную пекарню, поскольку он до этого не предпринимал никаких действий в этом направлении (*2e civ., 3 Dec. 1997*)¹⁵². Или, другой пример, в нашем случае с утратой

¹⁵⁰ Oana. Gligan. Pierderea unei șanse privită prin prisma condițiilor răspunderii civile. На: <https://dreptmd.wordpress.com/2015/02/08/pierderea-unei-sanse-privita-prin-prisma-conditiilor-raspunderii-civile/>[просмотр: 16.06.2023].

¹⁵¹ Смотри: Rogas, A.– указ.соч., и на: <https://www.courdecassation.fr/IMG/reforme-droit-RC.pdf>.

¹⁵² Bamde, Aurelien. – указ. соч.

благоприятной возможности выиграть спортивное соревнование на спартакиаде и получить солидный денежный приз, потерпевший (заинтересованное лицо) должен доказать, что он реально являлся фаворитом. Ибо он всю жизнь тренировался, с большим преимуществом от потенциальных соперников выиграл все промежуточные турниры, накануне спартакиады все кассы-пари поставили на его победу и т.д. Или же, из-за спровоцированного ДТП виновной стороной, потерпевший, будучи в тяжелом состоянии не смог вовремя доехать на встречу в аэропорт с контрагентом и, тем самым, утратил возможность заключить-подписать выгодный для себя коммерческий договор (на несколько миллионов), договор, который накануне был полностью согласован.

3) *Исчезновение благоприятной возможности (шанса) должно быть серьёзной.*

Это означает, что для признания благоприятной возможности (шанса) серьёзной, необходимо чтобы вероятность наступившего благоприятного события (случая) была значимой и, главное, реально серьёзной не только для потерпевшего, но и для окружающих как независимых наблюдателей. *Например*, потерпевший утративший возможность заключать-подписывать выгодный для себя коммерческий договор (на несколько миллионов), может доказать свою серьёзность шанса посредством предоставления корреспонденции с потенциальным контрагентом, откуда недвусмысленно явствует, что клиент-контрагент, миллиардер из Саудовской Аравии согласился со всеми условиями коммерческого договора и договорились подписать его на следующий день в международном аэропорту в конкретный час (с 13 до 14, где он, на собственном самолете прилетит на час, ибо сразу после этого он улетает в Китай, где его ждут такие же другие контрагенты). И наоборот, ответственность адвоката-представителя, который упустил 2-х месячный срок подачи кассационной жалобы в Высшую судебную палату, будет установлено в зависимости от объективной оценки, насколько серьёзными были шансы тяжущегося клиента выиграть дело. Также, исчезновение благоприятной возможности (шанса) не может считаться серьёзной, если, например, отсутствие необходимой подготовки или слабые предыдущие результаты спортсмена, явно и очевидно доказывают, что его шансы на победу в спартакиаде были ничтожными (даже не минимальными).

Следует отметить, что как условие серьёзность благоприятной возможности (шанса) прямо не предусмотрено в части (4) ст. 19 ГК РФ, однако она выдвинута французской судебной практикой¹⁵³, согласно которой бремя доказывания степени вероятности наступления благоприятной возможности (шанса) лежит на истца. Он должен доказать

¹⁵³ Aurélien, Bamdé. La perte d'une chance. На: <https://aurelienbamde.com/2016/09/14/la-perde-de-chance/> [просмотр: 17.06.2023].

возможность наступления благоприятного события (его победу) в случае отсутствия противоправного поведения ответчика. Например, спортсмен-бегун должен доказать, что его результаты по бегу лучшие, чем у чемпиона спартакиады.

В этом контексте следует принимать во внимание и *временной аспект дела*. Так, чем короче временной отрезок между противоправным деянием ответчика и моментом упущения благоприятной возможности, тем больше вероятность достижения (реализации) этого шанса. Соответственно, и его серьёзный характер. И наоборот, чем больше срок между противоправным деянием ответчика и моментом упущения благоприятной возможности, на которую надеется потерпевший, тем меньше вероятность, что судебная инстанция признает потерю шанса как таковой.

В этом случае, судебная инстанция (судья) должна, скорее всего, установить правило «*de minimis*» от римского «*de minimis non curat praetor*», означающего, что претор не занимается чепухой-ерундой. Другими словами, судебным инстанциям, необходимо установить по каким конкретным критериям они определяют серьёзность как достаточной для возмещения.

4) *Утрата возможности должна быть и актуальной, т.е. невозвратной (неповторимой)*, т.е. другого случая–шанса для этой возможности не будет.

Например, утрата студентом 2-го курса возможности сдать экзамен по дисциплине «Гражданское право» в рамках зимней экзаменационной сессии на факультете, по вине водителя автобуса который ехал слишком медленно, не может считаться невозвратной возможностью, ибо студент свободно сможет сдать его и на дополнительную сессию № 1, 2 и, даже №3. Или другой пример, выпускник водительских курсов из г. Вулканешть, по вине водителя автобуса, который ехал слишком медленно, опоздал в г. Комрат, где он был записан на 10.00 часов и должен был сдать квалификационный (государственный) экзамен на водителя с получением водительского удостоверения, также не может считаться невозвратной возможностью, так как он, выпускник без проблем сможет это повторить в другой раз. Так, Кассационная Палата Франции отказала удовлетворить иск о присуждении компенсации за упущенную возможность кандидату, которому помешали участвовать в конкурсе по причине того, что он имел возможность заново записаться на конкурс

И наоборот, пример с упущением шанса подписать коммерческий договор в аэропорту с саудовским магнатом это и есть невозвратная утрата возможности (*2e civ., 24 juin 1999*)¹⁵⁴.

¹⁵⁴ Bamde, Aurelien. *Les caractères du dommage*. [просмотр: 17.06.2023], На: <https://aurelienbamde.com/2016/09/16/les-caracteres-du-dommage/>, Раздел: Conditions, La disparition de l'éventualité favorable doit être réelle.

Определение размера ущерба при утрате возможности:

Ущерб при утрате возможности, это не что иное, как экономическая (денежная) стоимость возможности. Размер этого ущерба соответствует утраченной возможности и *не может быть равен выгоде*, которую можно было бы извлечь из возможности, если бы она реализовалась (смотри: фразу 2 части (4) ст. 19 ГК РФ). Учитывая, что достижения, т.е. реализация возможности (шанса) не является определенной, а вероятной, размер ущерба при утрате возможности определяется судебной инстанцией пропорционально степени вероятности упущенного благоприятного шанса (возможности). Исходя из соображения *как бы* потерпевший достиг того предвиденного им результата. Например, в случае с неучастием собственника беговой лошади, фавориткой на скачках по вине опоздания перевозчика на трейлере, лишив его тем самым возможности (шанса) получить премию в 100 000 леев, следует установить, насколько его шанс выиграть конкурс (быть победителем на скачках) был реальным. Если этот шанс был равен в 90%, то, соответственно, судебная инстанция определит размер ущерба в 90 000 леев. Если на 50%, то соответственно на 50 000 леев и т.д. Ну, а если установится, что шанс выиграть был равен в 100%, то исходя из положения фразы 2 части (4) ст. 19 ГК РФ, согласно которой «размер ущерба утраченной возможности *не может быть равен выгоде*», соответственно судебная инстанция определит максимальный размер ущерба в 99 %. В данном примере, бремя доказывания как реального и серьезного характера упущенной выгоды, так и степень наличия вероятности упущенного благоприятного шанса (возможности) лежит на потерпевшего (т.е. заинтересованном лице).

При рассмотрении вопроса о возмещении в случае утрата возможности (шанса) следует отметить немаловажную вещь. А именно, *присутствие алеаторного (рискованного)* элемента (фактора), который ущемляет бесспорность наступления потенциального ущерба и, в первую очередь, его размер. А именно, если в нашем примере, потерпевший докажет в суде, что его лошадь во время скачек (бега) никоим образом не могла споткнуться или испугаться чего-то и со 100% уверенности пришла бы первой на финиш, то здесь не может идти речь об ущербе за утрату возможности (шанса), а об упущенной выгоде. Соответственно, в данном случае он, потерпевший, должен быть возмещен судебной инстанцией на все 100%, т.е. полностью за предполагаемый и неполученный выигрыш, а не на 99% как при потере шанса. И это, потому что потерпевший достоверно доказал как факт наступления ущерба, так и его размер без ссылки на какой-то алеаторный элемент (т.е. фактор риска)¹⁵⁵.

¹⁵⁵ Фрунзэ Ю.; Татар, О. Указ. Соч., стр.96-97.

Это значит, что, если в конкретном случае нет алеаторного (непредвидимого) элемента – нет и утраченной возможности, ибо в противном случае, будем говорить о «финальном» (конкретным и актуальным) классическом имущественном ущербе (реальный ущерб), либо о «начальном», то есть *абстрактном и будущим* ущербом (упущенной выгоде), а не об так называемом «потенциальном» ущербе за потерянный шанс (возможность). «Потенциальный» ущерб, который применим при возмещении, в случае утраты возможности (шанса) – именуемая как «цена за потерянную благоприятную возможность – шанса» предусматривает наличие как реального ущерба (финального), так и упущенной выгоды (абстрактного и будущего) вместе¹⁵⁶.

Завершая анализ такого института гражданского права – как возмещение ущерба в случае потери благоприятной возможности, мы хотели бы акцентировать внимание на следующих основных моментах:

1. Способы защиты нарушенных прав постоянно эволюционируют.
2. Возмещение имущественного ущерба предполагает восстановление в прежнем состоянии путем понесения расходов, пострадавшим лицом, с целью восстановления нарушенного права или законного интереса, взыскивая всю прибыль сполна, как если бы не было причинения ущерба вовсе, учитывая степень нанесенного реального ущерба и утраты выгоды – неполученная прибыль, которая могла быть извлечена в том случае, если бы не было нарушения прав и законных интересов.
3. Возмещение имущественного ущерба возможно: - натурой; - деньгами; - возмещение в случае утраты благоприятной возможности; - деликтная ответственность, порождающая возможность имущественного ущерба, при утрате шанса заинтересованного – потерпевшего лица, но только с наличием 4-х общих условий деликтной ответственности: - наступление не самого вреда, а его презумпция; - противоправный характер действий лица, причинивших вред; - наличие причинной связи между противоправным действием и возникшим вредом; - вина самого лица, причинившего вред.

Но при возмещении в случае утраты благоприятной возможности даже эти общие условия не позволяют возместить имущественный ущерб, если не будет специальных условий, таких как:

- утрата благоприятной возможности должна быть текущей – существовать в наличии;
- утрата благоприятной возможности должна быть реальной и разумной на 100%;

¹⁵⁶ Neculaescu, S. Pierderea șansei – prejudiciu reparabil. În: *Studii de Drept Românesc*, 2009, nr.4, p.328. [Просмотр: 18.06.2023]. На: <http://www.rsdr.ro/art-4-4-2009.pdf>.

- утрата благоприятной возможности должна быть серьезной, то есть шанс на успех неоспорим;

- утрата благоприятной возможности должна быть актуальной и неповторимой.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, предлагаем определение нового гражданско-правового института возмещения ущерба в случае потери (утраты) благоприятной возможности следующим образом: *- это основанная на принципе полного возмещение ущерба отдельная специфическая разновидность имущественного ущерба, а именно упущенной выгоды, в виде заявленного-поданного денежной оценке потенциального ущерба, взысканного вследствие причинения негативных последствий потерпевшему лицу, выражающиеся в потере последним текущей, актуальной, реальной, разумной серьезной и определенной благоприятной возможности чего либо.*

Более детально вопросы о понятии и составных частях ущерба - убытков будут рассмотрены в главе, посвященной гражданско-правовой ответственности.

7.4.3. Возмещения неимущественного ущерба (компенсация морального вреда; возмещение за биологический ущерб) - (ч. (3) ст. 19 ГК РМ).

В теории гражданского права (соответственно, статья 21 ГК РМ) этот специальный способ защиты носит название как *защита личных неимущественных прав и других нематериальных благ*. И это, потому что наряду с общими способами защиты гражданских прав, перечисленными в ст. 19 ГК РМ, для *некоторых видов нематериальных благ гражданское законодательство предусматривает и специальные способы их защиты*. Так, специальные способы установлены для защиты прав личности физического лица как: *право на жизнь, здоровье, физическую и психическую неприкосновенность, на свободное выражение мнения, на имя, честь, достоинство и профессиональную репутацию, на собственное изображение, на уважение интимной, семейной и частной жизни, на защиту персональных данных, на уважение своей памяти и тела после смерти*, а также на другие подобные права (ст. 43 ГК РМ). Также, например, *право защиты интеллектуальной собственности* (Закон об авторском праве и смежных правах) и др.

При этом следует иметь в виду, что зачастую для защиты нематериальных благ используются как общие, так и специальные способы защиты, поскольку субъект права может выбрать один или одновременно использовать несколько способов защиты.

Согласно ст. 19 (3) ГК РМ, такой способ защиты гражданских прав, как возмещение неимущественного ущерба выражается в двух видах:

- (1) *компенсация морального вреда и/или*
- (2) *возмещение за биологический ущерб.*

Далее, рассмотрим каждый из них в отдельности.

(1) Компенсация морального вреда

Лицо имеет право на возмещение морального вреда, причиненного вследствие нарушения ее прав. Гражданский кодекс РМ в норме ч. (3) ст. 19 дает понятие морального вреда следующим образом: «Под *неимущественным ущербом (моральным вредом)* понимаются *физические и нравственные страдания, а также ухудшение качества жизни*».

Иными словами, *моральный вред* - это физические или нравственные страдания, причиненные гражданину действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на другие принадлежащие гражданину нематериальные блага

Таким образом, исходя из приведенного в ГК РМ понятия следует понимать, что *компенсация морального вреда*, как способ возмещения неимущественного ущерба, состоит в возложении на нарушителя обязанности по выплате потерпевшему денежной компенсации за физические или нравственные страдания, которые тот испытывает в связи с нарушением его нематериальных прав (т.е. благ), за ухудшение качества жизни человека и гражданина, в его качестве как физического лица. *Например*, посягательство на репутацию и имя человека (диффамация¹⁵⁷)

Однако, несмотря на это неудачное определение понятие морального вреда, указанное в части (3) ст. 19 ГК РМ из которой явствует, что в качестве потерпевших по такому роду правонарушений выступают только физические лица-граждане, ибо только они могут понести *физические и нравственные страдания, а также ухудшение качества жизни*, тем не менее потерпевшими (т.е. заявителями) во взыскание морального вреда могут быть также и юридические лица. И это, потому что ГК РМ в других статьях специальной части (обязательственного права, например) прямо указывает на это право со стороны юридических лиц. *Например*, кроме посягательства на репутацию и имя человека может также быть и посягательство на репутацию фирмы (диффамация), на ее коммерческую тайну (смотри: ст. 2047 ГК РМ).

Тот факт, что потерпевшими (т.е. заявителями) во взыскание морального вреда могут быть также и юридические лица доказывается и положениями ст. 2036 ГК РМ (возмещение морального вреда), которая прямо и недвусмысленно указывает, что – «в случае причинения лицу морального вреда посредством деяний, посягающих на его личные неимущественные права, а также в других предусмотренных законом случаях судебная

¹⁵⁷ В соответствии с Законом о свободе выражения мнения №. 64 от 23.04.2010, *диффамация* – это распространение ложной информации, порочащей честь, достоинство и/или деловую репутацию лица. В свою очередь, *распространение информации* – передача информации другим лицам (хотя бы одному, помимо самого опороченного, лицу); *А информация* – любое утверждение о факте, мнение или идея в текстовой, звуковой и/или зрительной форме.

инстанция вправе обязать ответственное за вред лицо к выплате возмещения». Как видим из данной правовой нормы законодатель указывает на «лицо» без каких-либо побочных уточнений – физическое или юридическое, как например, в норме части (3) ст. 19 ГК, откуда явствуют только физические лица.

Таким образом, исходя из совокупности всех норм ГК РМ следует понимать, что *компенсация морального вреда*, как способ возмещения неимущественного ущерба, состоит в возложении на нарушителя обязанности по выплате потерпевшему денежной компенсации не только за его физические или нравственные страдания, которые тот испытывает в связи с нарушением его нематериальных прав (т.е. благ), или за ухудшение качества жизни человека и гражданина, в его качестве как физического лица, но также за действия посягающих на личные неимущественные права (блага) всех лиц, как физических, так и юридических (смотри ст. 19 (3); 21, 935, 2036-2037 ГК РМ).

Основания и условия компенсации морального вреда (ст. 2036 ГК РМ):

1. Моральный вред возмещается (компенсируется) потерпевшему-ущемлённому лицу судебной инстанцией *в случае причинения ему ответственным (виновным) за вред лицом морального вреда посредством деяний, посягающих на его личные неимущественные права, а также в других предусмотренных законом случаях.*

Так, моральный вред заключается:

- a) в физической боли и страданиях, которых физическое лицо испытало в связи с увечьем или другим повреждением здоровья;
 - b) в душевных страданиях, которых физическое лицо испытало в связи с противоправным поведением относительно него самого, членов его семьи или близких родственников;
 - c) в душевных страданиях, которых физическое лицо испытало в связи с уничтожением или повреждением его имущества;
 - d) в унижении чести и достоинства физического лица, а также деловой репутации физического или юридического лица¹⁵⁸.
2. Моральный вред *возмещается независимо от наличия и размера имущественного ущерба*. То есть, размер морального вреда не зависит от размера возмещения от имущественного ущерба.

¹⁵⁸ Смотри: часть (2) ст. 23 ГК Украины

3. Компенсация (возмещение) морального вреда осуществляется *независимо от вины совершившего неправомерное действие лица* (т.е. причинителя вреда) в случаях, когда:

- вред причинен гражданину вследствие незаконного осуждения,
- незаконного привлечения к уголовной ответственности,
- незаконного применения меры пресечения в виде предварительного заключения под стражу или подписки о невыезде,
- незаконного наложения административного взыскания в виде административного ареста, неоплачиваемого труда в пользу общества и
- в других случаях, предусмотренных законом (например, когда вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности (ст. 2013 ГК РМ)).¹⁵⁹

4. А если законом не предусмотрено иное, *простая, без выплаты возмещения, констатация нарушения права или признанного законом интереса обеспечивает справедливое удовлетворение потерпевшего, только если это соответствует характеру нарушенного права или признанного законом интереса* и таким образом потерпевший сможет получить неимущественное благо, превосходящее моральный вред (смотри, например, дело Европейского суда «Амихалакиоас Георгий против Молдовы»).

5. Право на возмещение неимущественного вреда *может быть уступлено* только в случае, если оно было установлено мировым соглашением или окончательным судебным решением.

Обстоятельства, ограничения возмещения морального вреда:

Применение данного способа защиты (компенсация морального вреда) ограничивается тремя основными обстоятельствами:

Во-первых, требования о компенсации морального вреда могут быть заявлены как правило (*подчеркнуто нами*) только конкретными гражданами (т.е. физическими лицами), так как предполагается, что юридические лица физических или нравственных страданий испытывать не могут. Но, как указали выше, согласно судебной практике (юриспруденции) Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ) за последнее время, на возмещение морального ущерба-вреда могут претендовать и юридические лица. В этом контексте и ГК

¹⁵⁹ Смотри детально: Hotărîrea Plenului Curții Supreme de Justiție Cu privire la examinarea litigiilor privind repararea prejudiciului moral și material cauzat persoanelor deținute prin violarea art.3, 5, 8 din Convenția Europeană pentru Apărarea Drepturilor Omului și a Libertăților Fundamentale nr. 8 din 24.12.2012 Buletinul Curții Supreme de Justiție a Republicii Moldova, 2013, nr.4, pag.4. *Modificată de: Hotărîrea Plenului Curții Supreme de Justiție a Republicii Moldova nr.17 din 16.10.2017.* [Электронный ресурс]. URL: www.despre.csj.md // unificarea practicii judiciare// Hotărîri explicative ale Plenului CSJ.

РМ был изменен Законом 133 от от 15.11.18, согласно которому, в частности, в ГК прямо было введено правило о возмещении морального вреда юридическим лицам. *Например*, ст. 2047 ГК предусматривающая ответственность за *незаконное приобретение, использование или раскрытие коммерческой тайны*, согласно которой – «лицо, которое незаконно приобрело, использовало или раскрыло коммерческую тайну (нарушитель), обязано возместить имущественный и моральный вред, причиненный физическому или юридическому лицу, законно контролирующему коммерческую тайну (владельцу коммерческой тайны), в соответствии с условиями настоящей части в составе главы».

Во-вторых, нарушенные права должны носить, по общему правилу, личный неимущественный характер (смотри, например, часть из них в ч.(1) ст.43 ГК - Права личности).

В-третьих, при нарушении этих и других субъективных гражданских прав возможность компенсации морального вреда должна быть прямо указана в конкретном законе. *Например*, смотри конкретно: ст. 2047 ГК РМ (в случае посягательства на коммерческую тайну лица); *Закон о защите прав потребителей* №105 от 13.03.2003 года (в случае нарушений прав потребителей); ст.7 *Закона о свободе выражения мнения* № 64 от 23.04.2010 (в случае диффамации чести, достоинства и профессиональной репутации лица), *Закон о порядке возмещения ущерба, причиненного незаконными действиями органов уголовного преследования, прокуратуры и судебных инстанций* № 1545 от 25 февраля 1998 г. (в случае необоснованного задержания, ареста, осуждения человека по уголовным делам); ст. 63 (2) пкт. с) *Закона об авторском праве и смежных правах* № 139 от 02.07.2010 (в случае покушения на отношения, возникающие в связи с созданием и использованием литературных, художественных и научных произведений (авторское право), исполнений, фонограмм, видеозаписей и передач организаций вещания (смежные права), а также на иные права, признанные в связи с интеллектуальной деятельностью в области литературы, искусства и науки), и др.).

Об этом прямо гласит статья 21 ГК РМ (защита личных неимущественных прав), согласно которой – «личные неимущественные права и другие нематериальные блага защищаются в случаях и порядке, предусмотренных настоящим кодексом и другими законами, в пределах, в которых использование способов защиты гражданских прав вытекает из существа нарушенного права и характера последствий этого нарушения».

В этом контексте, специальная и конкретная ст. 2036 ГК РМ (возмещение морального вреда)¹⁶⁰ указывает, что - в случае причинения лицу морального вреда посредством деяний,

¹⁶⁰ Данная ст. 2036 ГК РМ, всегда должна быть применима при нарушении конкретных норм из специальных законов об истребовании возмещения морального вреда.

посягающих на его личные неимущественные права, а также в других предусмотренных законом случаях судебная инстанция вправе обязать ответственное за вред лицо к выплате возмещения.

Способ и размер возмещения - компенсации морального вреда (ст. 2037 ГК РМ):

1. Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме.
2. Моральный вред возмещается единовременно, если иное не установлено договором или законом.
3. Размер возмещения морального вреда определяется (только) судебной инстанцией наряду с обстоятельствами, имеющими значение для дела в зависимости:

- от характера и тяжести морального вреда, причиненного потерпевшему (то есть в зависимости от характера причиненных потерпевшему физических и нравственных страданий),

- от степени вины причинителя вреда (нарушителя), в случаях, когда вина является условием ответственности (т.е. основанием возмещения вреда), и

- от степени, в которой это возмещение может обеспечить справедливое удовлетворение потерпевшего (то есть при определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости).

Соответственно, характер физических и нравственных страданий, то есть тяжесть морального вреда оцениваются *только* (подчеркнуто нами) судебной инстанцией с учетом обстоятельств, при которых был причинен вред, сужения возможностей семейной и общественной жизни, а также индивидуальных особенностей (как-то: материальное положение истца и ответчика), и даже социального статуса потерпевшего.

А при определении размеров компенсации такого вреда, судебная инстанция должна стремиться предоставить возмещение, которое, с одной стороны, сопоставимо по своему размеру с обычно предоставляемым при аналогичных обстоятельствах, а с другой – учитывает особенности дела (ст. 2037 ГК РМ).

(2) Возмещение за биологический ущерб

Кроме, собственно, морального вреда, как разновидность неимущественного ущерба, в случае повреждения здоровья. Гражданский кодекс РМ в части (3) ст. 19 и 2033 предусматривает возможность взыскания и другого отдельного специфического ущерба – это *биологический ущерб*.

Под биологическим ущербом понимается причинение негативных последствий жизни и здоровью человека и гражданина, (причинение увечья (т.е. смерти) или иное повреждения здоровья) повлекшие утрату или снижение возможностей человеческого организма.

Этот специфический вид ущерба взыскивается помимо возмещения имущественного и морального вреда как отдельное возмещение, и выплачивается за сам причиненный вред (ст. 2033 ГК РФ).

Учитывая, что биологический ущерб является разновидностью неимущественного ущерба, его размер, как и при моральном вреде, определяется судебной инстанцией.

Применение данного способа защиты (взыскания биологического ущерба) ограничивается следующими обстоятельствами:

- *Во-первых*, требования о взыскании могут быть заявлены только конкретными гражданами (самим потерпевшим или его родственниками, в случае его смерти), потому что юридические лица априори не могут испытывать физических страданий;

- *Во-вторых*, нарушенные права должны носить, личный неимущественный характер и конкретно должны быть выражены только в повреждении здоровья или причинение увечья.

При этом, повреждение здоровья включает и повреждение психического здоровья, только если возникает заболевание или состояние, требующее медицинской помощи или услуги (ст.2033 ГК РФ).

h) взыскания процентов за просрочку платежа или, по обстоятельствам, неустойки.

Возмещения имущественного ущерба (вреда) и, в предусмотренных законом случаях морального вреда и *взыскания процентов за просрочку платежа* или, по обстоятельствам, *неустойки* представляют собой наиболее распространенные способы защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые применяются в сфере как *договорных, так и внедоговорных отношений*.

Напомним, что эти способы защиты как *взыскания процентов за просрочку платежа* и *неустойки*, наряду с возмещением имущественного и неимущественного ущерба, одновременно является и *мерой ответственности (санкцией)*. То есть они выступают не только как меры воздействия на правонарушителя, но и заставляют последнего платить за допущенное нарушение.

Данный способ защиты как мера ответственности должного лица применяется не столько в целях компенсации имущественного ущерба (реального или упущенной выгоды), а как компенсация имущественного интереса потерпевшего лица.

В отличие от возмещения имущественного ущерба в натуре, например путем предоставления должником кредитору вещи того же рода и качества, в данном случае имущественный интерес потерпевшего удовлетворяется за счет денежной компенсации понесенных им имущественных потерь. При этом такая компенсация может быть либо

прямо увязана с размером причиненного имущественного ущерба-вреда (возмещение убытков), либо связана с ними лишь косвенным образом или вообще независима от него (взыскания процентов за просрочку платежа – ст.942 ГК РМ, или взыскание неустойки – ст.947 ГК).

h)-1 Взыскания процентов за просрочку платежа – это закрепленное законом материально-правовая мера принудительного характера, посредством которых, в случае неуплаты денежной суммы в срок кредитор имеет право от должника на процент за просрочку платежа по данной сумме начиная со дня, следующего за датой срока платежа, и до дня, когда был произведен платеж, по процентной ставке, предусмотренной законом, или по иной ставке, предусмотренной специальными правовыми положениями.

Другими словами, за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Согласно ч. (2) ст. 942 ГК РМ, процентная ставка за просрочку равна базисной ставке Национального банка Молдовы, плюс 5-ти процентных пунктов в год в случае, если должник является потребителем, или 9-ти процентных пунктов в год – в прочих случаях.

Учитывая санкционную правовую природу процентов, стоит отметить, что проценты отчасти призваны компенсировать последствия, вызванные нарушением денежного обязательства должником.

Например, гражданин В. Кендигилян одолжил на месяц гр-ну И.Мунтян денежную сумму в 1000 Евро, без каких-либо процентов, то есть безвозмездно. По истечении срока займа (т.е. через месяц) И.Мунтян не вернул одолженную денежную сумму. В данном случае, В. Кендигилян, в качестве кредитора (лицо, которое имеет право требовать от должника) может применить положения статьи 942 ГК РМ и, кроме суммы в 1000 Евро (основной долг или скелет долга) потребовать-взыскать с должника И.Мунтян (обязанное лицо) и проценты за просрочку платежа, начиная с дня просрочки и до полного возврата всей суммы. Таким образом, В. Кендигилян защищает свой имущественный интерес, а не собственно ущерб. Ибо, если бы И.Мунтян вернул ему вовремя сумму долга, то предполагается, что он мог ее вкладывать на депозит в банк и получить оттуда соответствующе проценты.

h)-2 Взыскание неустойки – это закрепленное законом или договором материально-правовая мера принудительного характера в виде денежной суммы, посредством которой производится восстановление нарушенных имущественных интересов потерпевшего со стороны виновного лица.

Под неустойкой определяется *договорное положение, в соответствии с которым стороны производят предварительную оценку убытков и устанавливают, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должник обязан уплатить кредитору определенную денежную сумму или передать определенную вещь*¹⁶¹.

Неустойка - это вид гражданского наказания (санкция) в виде компенсации конкретного фиксированного штрафа или пени (в виде %) за неисправность в исполнении договора.

Неустойка - это денежные средства, которые выплачиваются дебитором кредитору при неисполнении соответствующих пунктов-условий договора.

Неустойка - штраф, который взыскивается при неисполнении заключенного условий договора.

Неустойка - это штрафная санкция, которая выражается в денежной форме и выплачивается нарушителем условий действующего договора.

Неустойкой (*штрафом, пеней*) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения

Например, в случае просрочки оплаты поставленного товара Покупатель выплачивает Продавцу неустойку в виде пени в размере 0,1 % за каждый день просрочки платежа от стоимости поставленного товара, но не более 10 % от общей стоимости поставленного товара. Или же, другой пример, - в случае нарушения Подрядчиком-строителем срока строительства дома (или его ремонта), Заказчик может взыскивать с него неустойку в виде штрафа, оговоренную заранее в договоре подряда в размере, например, 5000 лей (штраф за несвоевременное выполнение работы).

Неустойка может представлять собой штраф, т.е. однократно взыскиваемую, заранее определенную денежную сумму, либо пеню – определенный процент от суммы долга, установленный на случай просрочки его исполнения и подлежащий периодической уплате, т.е. по сути являющаяся неустойку. Таким образом, неустойка может быть установлена в твердой сумме – штраф (например, 1000 лей за какое-либо нарушение обязательств по договору), в процентах к сумме неисполненного обязательства - пеня (например, с 0,1 до 1% с суммы просроченного платежа, за каждый день просрочки платежа, несвоевременно выполнение работы и т.д.). При этом неустойка может начисляться или однократно (штраф, т.е. разовый платеж за нарушение), или за каждый день нарушения договора (пеня). В

¹⁶¹ Chirtoacă, Leonid. Drept civil. Teoria generală a obligațiilor. Chișinău: ICJP, 2015, p. 253.

последнем случае ее принято ограничивать определенным максимумом, обычно 8 – 10% общей суммы нарушенного обязательства.

Неустойка является одним из наиболее распространенных способов обеспечения исполнения обязательств как в отношениях между юридическими лицами, так и в отношениях, складывающихся между юридическими лицами и гражданами. В правовых связях между гражданами неустойка встречается сравнительно редко.

Более конкретно о *взыскании процентов за просрочку платежа и неустойки* смотри темы исполнения обязательств и способы обеспечения исполнения обязательств.

i) *расторжение или изменение договора.*

Этот своеобразный способ защиты ярко проявляется как в ГК РФ (см.: ст. 915-925; 1084-1085), так, *например*, и в Законе о защите прав потребителей, который, в частности, предусматривает, что покупатель в случае существенного нарушения требований к качеству товара вправе по своему выбору либо отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы, либо потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору (т.е. изменить договор). *Другой пример*, по договору отчуждения имущества с условием пожизненного содержания, когда выгодоприобретатель содержания (пожилые люди) при существенном нарушении приобретателя (молодые люди) своих обязательств по содержанию его в натуре (жилище, питание, уход и необходимую помощь) вправе потребовать либо изменения условий договора (с заменой содержания в натуре на периодические денежные платежи), либо вообще расторгнуть договор и потребовать возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания (ст.1216, 1220 ГК РФ) и т.д. Чаще всего данный способ защиты *реализуется в юрисдикционном порядке (в судебной инстанции)*, так как связан с принудительным прекращением или изменением правоотношения, но в принципе *не исключается его самостоятельное применение потерпевшим*. *Например*, при существенном нарушении поставщиком или покупателем договора поставки (купли-продажи) потерпевшая сторона может в одностороннем порядке расторгнуть договор путем уведомления об этом другой стороны, т. е. без обращения в судебную инстанцию. Важно, однако, чтобы возможность прекращения или изменения правоотношения была прямо предусмотрена законом или договором.

Прекращение (изменение) правоотношения по договору (т.е. расторжение или изменение договора) как способ защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов может *применяться в связи как с виновными, так и невиновными действиями контрагента*. *Например*, если выселение лица за невозможностью совместного проживания прямо связано с его виновными противоправными действиями, то

принудительный выдел доли из общего имущества может быть осуществлен заинтересованным лицом независимо от субъективной оценки действий других собственников.

к) Рассмотренные способы защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций не исчерпывают собой *все возможные меры защиты*. Это прямо вытекает из пкт. к) части (1) ст.16 ГК РМ, которая отсылает к *иным способам защиты*, предусмотренным законодательными актами. В качестве примера иных своеобразных способов защиты можно назвать:

- *право кредитора выполнить работу за счет должника,*
- *обращение взыскания залогодержателем на имущество должника,*
- *удержание комиссионером причитающейся ему по договору комиссии денежной суммы из всех сумм, поступивших к нему за счет комитента, и др.*

Более подробное освещение рассмотренных и иных способов защиты применительно к конкретным видам гражданских правоотношений будет дано в последующих главах курса.

В заключение рассматриваемой темы отметим, что от *способа защиты права* отличается *форма защиты права*.

Способ защиты права – эта категория материального (регулятивного) права. Под способом защиты гражданских прав следует понимать *закрепленное законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (или оспариваемых) прав, а также охраняемые законом интересы и воздействие на правонарушителя*. Способы защиты гражданского субъективного права перечислены в Гражданском кодексе РМ (ст. 16), где, защита гражданских прав и законных интересов, осуществляется посредством: *самозащиты; признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий её недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным акта органа публичной власти (как центрального государственного органа, так и органа местного управления); понуждения к исполнению обязанности в натуре; возмещения имущественного и неимущественного ущерба; взыскания процентов за просрочку платежа и неустойки; расторжения или изменения договора и т.д.*

Форма защиты права – эта категория процессуального характера. *Под формой защиты права понимается определяемая законом деятельность компетентных органов по защите права, т.е. по установлению фактических обстоятельств, применению к ним норм права,*

определению способа защиты права, вынесению решения и осуществлению контроля за его исполнением.

Различаются две основные формы защиты - *юрисдикционную и неюрисдикционную*. Применение перечисленных в законе способов защиты права, т.е. определенных мер принуждения к нарушителю права, осуществляется не одной, а несколькими формами защиты права.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Arseni, Ig.; Sosna, A. Hotărâri privind cauzele civile în Republica Moldova: esență, caracteristici distinctive și tipurile separete. În: *Supremația dreptului*, nr. 2, 2022. pag. 35-44.
2. Avornic, Gh. *Tratat de teoria generală a statului și dreptului*. Chișinău, Tipografia Centrală, 2009-2010.- 326 p.
3. Baieș, S.; Roșca, N..*Drept civil: Drepturile reale principale*. Ed. a 3-a. Chișinău, USM, 2016, - 272 p.
4. Chiroșca, D.; Chiroșca, Ig. *Dreptul Proprietății Intelectuale*, Vol. 1. Editura USM, 2021.
5. Chirtoacă, L.. *Drept civil. Teoria generală a obligațiilor*. Chișinău: ICJP, 2015. – 353 p.
6. Christian, Lapoyade, Deschamps. *La réparation du préjudice économique pur en droit français*. *Revue internationale de droit comparé*, 1998, Volume 50 Numero 2, pp. 367-381.
7. Cojocari, E. Protecția juridică a proprietății intelectuale - o problemă de actualitate continuă. În: *Intellectus* 2/2015,- pag.10-15.
8. Frunză, Iu.; Postu, I., et al. *Teoria generală a statului și dreptului*, Chișinău, 2013. - 126 p.
9. Frunză, Iurie. *Activitatea avocațială în Republica Moldova : Monografie*. Chișinău: Institutul de Cercetări Juridice, Politice și Sociologice, 2021, – 216 p.
10. Frunză, Iu.; Sosna, A; Stefu, L.; Sosna, B.; Moroz, R. *Procedura de aplicare la curtea europeană a drepturilor omului. Instrucțiuni pas cu pas*. Chișinău, Institutul pentru Democrație. ICJPS. – Chișinău: „Print-Caro” SRL, 2021 , Chișinău, Institutul pentru Democrație. ICJPS. – Chișinău: „Print-Caro” SRL, 2021 (DEP „Kings Tour” SRL). – 216 p.
11. Ignătescu, C.M.C. *Abuzul de drept*. Ed. Lumen, Iași, 2013. – 246 p.
12. Macovei, Ioan. *Dreptul proprietății intelectuale*, Ed. ALL Beck. București. 2005. - 275 p.
13. Marian, Nicolae. *Drept civil: teoria generală*. Vol. I *Teoria dreptului civil*. - București: Editura Solomon, 2017, ISBN 978-606-8892-06-1. – 611 p.
14. Neculaescu, S. *Pierderea șansei - prejudiciu reparabil*. În: *Studii de Drept Românesc*, 2009, nr.4, p.317 - 328.
15. Piperea, G. *Concepția monistă a noului Cod civil, între intenție și realitate sau despre noul Cod (civil) comercial, în Noile Coduri ale României*. *Studii și cercetări juridice*. Ed. Universul Juridic, București 2011. p. 36 - 45.
16. Rabagny, A. *Theorie generale de l'apparence en droit privee*. *Laboratoire de droit civil*. Universite Paris II, Paris, 2004. - 336 p.
17. Арсени, И. *Правовое регулирование дистрибьюторского договора и перспективы его развития в Республике Молдова*. Монография. Комрат. КГУ, 2019. – 207 стр.
18. Боршевский, А.; Сосна, Б. *Юридические аспекты применения норм обычного права в Молдове*. В: *Revista Națională de Drept*, nr. 9/2009, стр.43-47;
19. Боршевский А.П, Сосна А. Б. *Характеристика использования местных законов и обычаев мировыми судами Бессарабии в гражданском процессе (к.60-х -70-е гг. XIX в.)*. Украина, Киев. В: *Наше право* №7 2014. стр. 5-10.
20. Братусь, С.Н. *Юридические лица в советском гражданском праве*. М., 1947. - 147 стр.
21. Братусь, С.Н. *Субъекты гражданского права*. М., 1950. - 267 стр.
22. Воробьев, Н.И. *Гражданское право Российской Федерации: учебное пособие*. Тамбов: Изд-во Тамб. гос. техн. ун-та, 2017. - 142 стр.
23. Гонгало, Б.М. *Гражданское право: учебник*. Т. 1. Москва, 2017. - 299 стр.
24. *Гражданское право: учебник: в 4 т. Т. 1 / под ред. проф. Е.А. Суханова*. М., 2006. – 468 стр.
25. Грибанов, В. П. *Пределы осуществления и защиты гражданских прав*. М., 1972. - 148 стр.
26. Захария, С.К.; Сосна, Б.И.; Капша, Т.Ф. *Трудовое право Молдовы. Учебно-практическое пособие*. Германия, 2016 г., 476 стр.
27. Зенин, И.А. *Гражданское право Российской Федерации: Учебное пособие / Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права*. - М., 2013. – 184 стр.

28. Макаров, О. В. Гражданское право и правовое государство. В: Правоведение. М. -1993. - № 3. - стр. 82 – 86.
29. Матузов, Н.И. Правовая система и личность. Саратов, 1987, - 246 стр.
30. Микрюков, В.А., Микрюкова Г.А. Введение в гражданское право: Учебное пособие для бакалавров. – М.: Статут, 2016. – 128 стр.
31. Михайленко, Е. М. Гражданское право. Общая часть: учебник и практикум для прикладного бакалавриата. - Москва: Издательство Юрайт, 2017. - 157 стр.
32. Красавчиков, О. А. Советская наука гражданского права (понятие, состав, система). Свердловск, 1961. – 296 стр.
33. Кулагин, М.И. Избранные труды по акционерному и торговому праву. М.: Статут, 2004. - 366 стр.
34. Овчинникова, О.В. Гражданское право: краткий курс лекций. Кишинэу, изд-во «Valinex» SRL, 2011. - 232 стр.
35. Рожкова, М.А. Средства и способы правовой защиты сторон коммерческого спора. Москва, 2006. - 381 стр.
36. Сергеев, А.П.; Толстой, Ю.К. Гражданское право Том 1. Учебник. Издание пятое. М.: Проспект, 2006.
37. Слипченко, С. А. Некоторые вопросы теории и практики личных неимущественных прав // Цивилист. 2011. № 2. стр. 35-43.
38. Сосна, А.Б.; Борщевский, А.П. Охрана памятников истории и культуры в республике Молдова. Некоторые проблемы. Москва. В: Культура: управление, экономика, право. № 3. 2015 г., - стр. 14 - 21.
39. Сосна, А. Б. Некоторые аспекты защиты права собственности судубными инстанциями Республики Молдова. Украина, Киев. В: Европейские перспективы №2, 2015. - стр. 52 -59.
40. Сосна, А. Б. Роль европейского суда по правам человека в защите права собственности. Москва. В: Международное публичное и частное право. №4, 2008 год. - стр. 19.
41. Сосна, Б.; Фрунзэ, Ю. Защита семейных прав в Республике Молдова. В: сборник статей по итогам V международной научно-практической конференции «Международно-правовые аспекты семейного права и защиты прав детей. Сравнительное частное право» / кол. авторов; под ред. А. Е. Тарасовой. - Москва: Русайнс, 2019. - стр.92 - 121.
42. Сосна Б., Фрунзэ Ю., Сосна А., Стефу Л., Мороз Р. Procedura de adresare la Curtea Europeană a Dreptului Omului. Instrucțiuni pas cu pas. Процедура обращения в Европейский суд по правам человека. Пошаговая инструкция. Научно-практическое, справочное пособие. Кишинэу, 2021 г., 216 стр.
43. Фрунзэ, Ю.; Борщевский. А.; Сосна, Б. Проактивные методы в обучении правам человека. Кишинэу, Изд-во: Pontos, 2019. – 640 стр.
44. Фрунзэ, Юрий. Гражданское право Республики Молдова. Общая часть: Лица в гражданском праве: Университетский курс. Кишинэу, 2024 (СЕР USM). – 198 p. ISBN 978-9975-62-667-5.
45. Фрунзэ, Ю.; Татар, О. Возмещение ущерба в случае потери благоприятной возможности, как новый институт гражданского права Республики Молдова. В: «Studii și cercetări juridice». Culegere de lucrări științifice de specialitate. Partea 1/2020, стр. 80 -96.
46. Харитонов, Е.О.; Санихметова, Н.А. Гражданское право Украины. Харьков: Одиссей, 2004. - 960 стр.
47. Хасанов, Р.А. Гражданско-правовой статус обладателя исключительного права на товарный знак: диссертация кандидата юридических наук. Казань, 2010. - 157 стр.

Интернет ресурсы:

1. Bamde, Aurelien. *Les caractères du dommage*. [просмотр: 17.06.2023], На: <https://aurelienbamde.com/2016/09/16/les-caracteres-du-dommage/>, Раздел: Conditions, La disparition de l'éventualité favorable doit être réelle.

2. Bamdé, Aurélien. La perte d'une chance. Ha: <https://aurelienbamde.com/2016/09/14/la-perte-de-chance/> [просмотр: 17.06.2023].
3. Oana, Gligan. *Pierderea unei șanse privită prin prisma condițiilor răspunderii civile.* Ha: <https://dreptmd.wordpress.com/2015/02/08/pierderea-unei-sanse-privita-prin-prisma-conditiilor-raspunderii-civile/> [просмотр: 16.06.2023].
4. Rogac, Andrei. *Repararea prejudiciului pentru pierderea șansei în Codul civil modernizat.* [Accesat: 16.06.2022] Disponibil: <https://juridicemoldova.md/7813/repararea-prejudiciului-pentru-pierderea-sansei-in-codul-civil-modernizat.html>.
5. Hotărîrea Plenului Curții Supreme de Justiție *Cu privire la examinarea litigiilor privind repararea prejudiciului moral și material cauzat persoanelor deținute prin violarea art.3, 5, 8 din Convenția Europeană pentru Apărarea Drepturilor Omului și a Libertăților Fundamentale*, nr. 8 din 24.12.2012. Buletinul Curții Supreme de Justiție a Republicii Moldova, 2013, nr.4, pag.4. Modificată de: *Hotărîrea Plenului Curții Supreme de Justiție a Republicii Moldova nr.17 din 16.10.2017.* [Электронный ресурс]. URL: www.despre.csj.md) // unificarea practicii judiciare// Hotărîri explicative ale Plenului CSJ.