

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ РФ  
ИНСТИТУТ СОЦИАЛЬНЫХ И ГУМАНИТАРНЫХ ЗНАНИЙ  
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА**



0125.01.01

**Сахибуллин Р.Н.**

**ИНОСТРАННОЕ  
ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО**

**УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ  
для студентов юридического факультета**

*2-е издание*



**УДК 341**  
**ББК 67.412.2**  
**С22**

Рекомендовано к изданию учебно-методическим советом  
Института социальных и гуманитарных знаний

**Рецензенты:**

**Р.Ф. Гарипов** – старший преподаватель кафедры теории и истории государства и права;

**В.Н. Печников** – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права Академии социальных отношений.

**Сахибуллин Р.Н.**

**С22** Иностранное гражданское право: Учебное пособие для студентов юридического факультета / Сахибуллин Р.Н. – Казань: Изд-во «Юниверсум», 2010. – 68 с.  
**ISBN 978-5-9991-0084-9**

Учебное пособие «Иностранное гражданское право» составлено в соответствии с требованиями Государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования по специальности 021100 – «Юриспруденция» и по направлению 512100. Дисциплина входит в федеральный компонент специальных дисциплин и является обязательной для изучения.

**УДК 341**  
**ББК 67.412.2**

© Сахибуллин Р.Н., 2010  
© ИСГЗ, 2010

© Оформление. Издательство «Юниверсум», 2010

## СОДЕРЖАНИЕ

Введение .....	4
Объем дисциплины и виды учебной работы .....	7
Рабочая программа учебной дисциплины .....	8
Краткий курс лекций .....	13
Планы семинарских занятий .....	46
Самостоятельная работа студентов .....	49
Контроль знаний студентов .....	58
Литература .....	67

## ВВЕДЕНИЕ

### Цели и задачи дисциплины

Знание основ иностранного гражданского права является необходимым для любого юриста в современных условиях. Экономические отношения сегодня все чаще выходят за границы отдельных государств, что может предопределить обращение юриста к иностранному праву.

Необходимость применения иностранного права в спорных случаях с участием иностранных лиц предусматривает такой раздел гражданского права, как международное частное право, которое в своей основе урегулировано в Разделе VI (часть III Гражданского кодекса РФ): главы 66–68.

Процессуальные нормативные правовые акты в связи с этим учитывают необходимость знания и применения юристами, и прежде всего судьями, иностранного права. Так, например, Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации 2002 года (далее: АПК РФ) в ч. 5 ст. 13 содержит положение, согласно которому арбитражный суд в соответствии с международным договором Российской Федерации, федеральным законом, соглашением сторон, заключенным в соответствии с ними, применяет нормы иностранного права. При этом, как сказано в предложении 2 ч. 5 ст. 13 АПК, данное правило не затрагивает действие императивных норм законодательства Российской Федерации, применение которых регулируется разделом VI Гражданского кодекса Российской Федерации.

Статья 14 АПК РФ посвящена «применению норм иностранного права». Согласно ч. 1 ст. 14 АПК РФ, при применении норм иностранного права арбитражный суд устанавливает содержание этих норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. Таким образом, законодатель прямо возлагает на судью фактическую обязанность по знанию и должному применению иностранного права. Учитывая необъятность материи иностранного права, законодатель предусмотрел возможность того, что в целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением в Министерство юстиции Российской Федерации и иные компетентные органы или организации Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов (абз. 1 ч. 2 ст. 14 АПК РФ). При этом сами лица, участвующие в деле, могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм (абз. 2 ч. 2 ст. 14 АПК РФ). Хотя по требованиям, связанным с осуществлением сторонами предпринимательской и иной экономической деятельности, обязанность доказывания содержания норм иностранного права может быть возложена судом на стороны (абз. 3 ч. 2 ст. 14 АПК РФ).

Но и для ситуации, когда установить содержание нормы иностранного права не представляется возможным, законодатель предусмотрел выход. Если содержание норм иностранного права, несмотря на принятые

в соответствии с настоящей статьей меры, в разумные сроки не установлено, арбитражный суд применяет соответствующие нормы российского права (ч. 3 ст. 14 АПК РФ). Конечно, еще предстоит определить четкие границы применения ч. 3 ст. 14 АПК РФ).

Кодифицированная позиция законодателя для гражданского процесса представляется достаточно лаконичной. В связи с применением иностранного права обращает на себя в этой связи ч. 5 ст. 11 Гражданского процессуального кодекса РФ, согласно которой суд в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации при разрешении дел применяет нормы иностранного права.

Нужно учесть, что правоприменитель (судья) не может знать достаточно детально особенности всех правовых систем мира, что предопределено действием объективных факторов – как многочисленностью правовых систем мира, так и их внутренним богатым разнообразием. В связи с этим российский законодатель закрепил в части 2 той же статьи 14 АПК РФ норму, согласно которой в целях установления существования и содержания норм иностранного права арбитражный суд может в установленном порядке обратиться за содействием и разъяснениями в Министерство юстиции Российской Федерации и иные компетентные органы или организации Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов.

На первый взгляд, непонятной может показаться норма ч. 3 ст. 14 АПК РФ, где сказано, что если содержание норм иностранного права, несмотря на принятые в соответствии с настоящей статьей меры, в разумные сроки не установлено, арбитражный суд применяет соответствующие нормы российского права. Суть данной нормы части 3 статьи 14 АПК РФ состоит в том, что вполне возможна ситуация, когда уникальность применяемого иностранного права не позволяет запросить в необходимые (разумные) сроки соответствующие ведомства. При этом отсутствует возможность найти соответствующих специалистов. Требуется, конечно, до минимума свести применение данного положения ч. 3 ст. 14 АПК РФ.

Курс по иностранному гражданскому праву предлагается студентам старших курсов юридических высших учебных заведений и направлен на получение слушателями общих представлений о некоторых гражданско-правовых системах мира. Курс «Иностранное гражданское право» предполагает предварительное изучение слушателями курсов «Гражданское право (общая часть)» и «Гражданское право (особенная часть)». Необходимость наличия соответствующего объема знаний по национальному праву связана с тем, что только в этом случае у слушателей может возникнуть цельное представление об иностранном праве. К тому же таким образом – в ходе сравнительного правового анализа – достигается и лучшее понимание национального права.

### **Требования к уровню освоения содержания дисциплины**

**В результате изучения дисциплины «Иностранное гражданское право» студент должен:**

- знать гражданское законодательство зарубежных стран, систему его источников и условия применения;
- знать основные правовые системы современности;
- понимать основные категории современного гражданского законодательства зарубежных стран;
- грамотно толковать нормы гражданского права зарубежных стран;
- уметь анализировать и решать юридические проблемы в данной сфере;
- принимать правильные правовые решения в соответствии с действующим законодательством;
- понимать смысл основных юридических категорий и институтов гражданского права зарубежных стран;
- обладать навыками сравнительного и комплексного анализа источников законодательства.

## ОБЪЕМ ДИСЦИПЛИНЫ И ВИДЫ УЧЕБНОЙ РАБОТЫ

Вид учебной работы	Объем часов по формам обучения	
	Очная	Заочная
Семестр	9	10
Всего часов	110	110
Лекции	36	12
Практические и семинарские занятия	16	–
Самостоятельная работа	58	98
<b>Итоговая форма контроля</b>	<b>Зачет</b>	<b>Зачет</b>

## **РАБОЧАЯ ПРОГРАММА УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЫ**

### **Тема 1. Введение в курс «Иностранное гражданское право».**

#### **Предмет курса**

Предмет курса. Методологическая и теоретическая (научная) основа курса.

Основные принципы, задачи и цели курса.

Значение науки сравнительного правоведения в области гражданского и торгового права. История становления сравнительного правоведения в области частного права. Парижский конгресс 1900 года.

Значение сравнительного правоведения в зарубежных правовых порядках.

Сравнительное правоведение в России и значение иностранного частного права для современного российского права.

### **Тема 2. Основные правовые системы современности**

Значение классификации правовых систем мира. Основания объединения правовых систем в отдельные группы.

Классификация Эсмейна (A. Esmein. *Le Droit compare et l'enseignement du Droit // Congres international du Droit compare, Prosex-verbaux des seances et documents I*, 1905).

Классификация Вигмора (Wigmore. *A Panorama of the World's Systems*. – St. Paul, 1928).

Классификация Адольфа Шницера (Adolf Schnizer. *Vergleichende Rechtslehre*. – Basel, 1945).

Классификация Арминжона/Нольде/Вольфа (Arminjon/Nolde/Wolff. *Traite de droit compare*. – Paris, 1950–1952).

Классификация К. Цвайгерта – Х. Кетца.

Классификация Рене Давида как основа современной классификации правовых систем (правовых семей) мира.

Другие классификации правовых систем мира.

### **Тема 3. Источники иностранного гражданского права**

Понятие источника иностранного гражданского права. Закон, подзаконный нормативный акт. Делегированное законодательство. Правовой обычай. Судебный прецедент. Религиозные источники права. Значение подготовительных материалов к нормативным актам.

Особенности подхода к определению структуры правовой нормы в англо-американской системе права (*ratio decidendi* и *obiter dicta*).

История становления современного частного права в западной подгруппе континентально-европейского права по классификации Рене Давида на примере французского права. Дуализм частного права Франции. Отсутствие деления права на материальное и процессуальное право. Французский Гражданский кодекс 1804 года и его влияние на становление правовых систем других стран. Систематика Французского Гражданского кодекса. Значение судебной практики в ряду источников французского гражданского права.



История становления современного частного права в центральной европейской подгруппе континентально-европейского права по классификации Рене Давида на примере германского права. Дуализм частного права Германии: разграничение гражданского права и торгового права. Германское гражданское уложение 1896 года. Значение материалов (Мотивы и Протоколы) подготовительных комиссий Германского гражданского уложения. Влияние Германского гражданского уложения на становление правовых систем других стран. Систематика Германского гражданского уложения.

Источники гражданского права Северной правовой системы (Скандинавские страны). Подготовка унифицированных нормативных правовых актов для стран скандинавской подгруппы континентально-европейского права.

История становления современного англо-американского частного права на примере Великобритании и США. Соотношение публичного и частного в англо-американской системе права. Правовая история английского права и ее значение для современного английского права и права США. *Case Law (Common Law, Equity)* и *Statutory Law*. Система *Writ. Earl of Oxford's Case* (1615). Реформа английского права 1873 года. Правовая история США. Связь правовых систем США и Великобритании.

История становления современного исламского частного права. Правовые школы в исламском праве. «Учение четырех корней» (Аш Шафия, умер в 820 г.). Коран как основной источник исламского гражданского права. Сунна. Кьяс. Иджма. Влияние европейского права на становление современного исламского частного права.

Особенности гражданского права Израиля. Роль религиозных источников.

Особенности источников гражданского права в индуистской системе права.

Источники гражданского права в социалистических странах: Вьетнам, Куба, Северная Корея и др.

Влияние источников иностранного гражданского права на развитие современной российской гражданской правовой системы.

Процессуальные особенности применения иностранного права в России в рамках гражданского и арбитражного процессов.

#### **Тема 4. Особенности гражданско-правового статуса физических и юридических лиц в иностранном праве**

Субъекты иностранного гражданского права.

Физическое лицо как субъект гражданского права. Правоспособность и дееспособность. Эмансипация. Особенности дееспособности физического лица. Развитие дееспособности физического лица в современном германском гражданском праве.

Институт безвестного отсутствия и институт признания лица умершим по законодательству иностранных государств. Силезская система признания лица умершим. Саксонская система признания лица умершим. Особенности французского права в связи с отсутствием правового института признания лица умершим.

Юридическое лицо как субъект гражданского права. Теории возникновения правоспособности юридического лица. Юридические лица в праве Франции, Германии, Англии, США, в праве исламских государств и в других стран. «Корпорация» и «партнерство» англо-американского права. Особенности правового статуса коммандитных товариществ, открытых торговых обществ и других обществ, не являющихся юридическими лицами по праву Германии и других стран.

## **Тема 5. Иностранное обязательственное право.**

### **Гражданско-правовой договор**

Особенности структуры обязательственного права в различных правовых системах мира.

Понятие сделки в иностранных право порядках.

Учение о правопритязании и учение о сделках германского права. Форма сделок. Теория воли и теория изъявления.

Договор. Момент перехода права собственности по договору в различных правовых системах. Консенсуальная система (система «по одному соглашению»). Система традиции (система передачи). Виды договоров.

Исполнение договора. Нарушение договора. Прекращение договора.

Особенности гражданско-правового договора по французскому праву. Правовой институт принуждения к исполнению договора: *Astreinte*. *Astreinte* как частно-правовое наказание. «Предварительная» (или «грозящая») *astreinte*. «Определенная» *astreinte*. Трудности, связанные с применением *astreinte*.

Особенности гражданско-правового договора по германскому праву. Правовой институт абстрактного вещного договора как наиболее типичный институт германского договорного права. Принцип «абстракции».

Особенности договора по англо-американскому праву. Теория *consideration*: отличия английского права и права США. Особенности правового регулирования договора в пользу третьего лица. Правило *privity of contract*. Теория «почтового ящика» (*Mailbox*). Содержание договора; существенные и несущественные условия договора: *condition*, *warranty*. Правовой институт принуждения к исполнению договорного обязательства в натуре: *specific performance*. Правовой институт договора, лишённого исковой защиты. Особенности гражданско-правового договора по праву шариата.

## **Тема 6. Вещное право иностранных государств**

Понятие вещного права по законодательству иностранных государств.

Особенности вещного права по французскому праву. Книга вторая Французского гражданского кодекса 1804 года. Особенности разграничения движимого и недвижимого имущества. Особенности статуса и правомочий собственника.

Особенности вещного права по германскому праву. Книга третья Германского гражданского уложения 1896 года.

Особенности вещного права в англо-американской системе права. Реальное (*real*) и персональное (*personal*) имущество. Правовой институт траста

(*trust*) как специфическое порождение англо-американского права. *Private trusts* (частный траст). *Public (charitable) trusts* (публичный траст; траст, учрежденный в общественно-благотворительных целях). Правила против бессрочности траста.

Особенности вещного права в исламском праве (шариате) и в некоторых других правовых системах.

### **Тема 7. Деликтное право иностранных государств**

Деликтное право в системе иностранного гражданского права.

Деликтное право Франции: общая характеристика. Статьи 1382, 1383 Французского гражданского кодекса. Современное деликтное право Франции как порождение судебной практики. Понятие «косвенной жертвы». Ущерб (*dommage*). Теории «вины» (*faute*). Причинно-следственная связь (*lien de causalite*).

Правопритязание из неправомерного действия (бездействия) по праву Германии. Условия гражданско-правовой ответственности. §823 I, §823 II, §826, §831 Германского гражданского уложения. Соотношение доктрин адекватной причинно-следственной связи и эквивалентной причинно-следственной связи. Категория «всеобщего права личности» в системе германского деликтного права. Особенности возмещения неимущественного вреда.

Деликтная ответственность по англо-американскому праву. Иск из причинения вреда (*trespass*): *trespass to land*, *trespass to chattels* (*detinue* – противоправное удержание; *conversion* – незаконное присвоение), *trespass to the person* (*assault* – прямая угроза преднамеренной физической расправы; *battery* – нанесение телесных повреждений; *false imprisonment* – неправомерное ограничение свободы). Иск по конкретным обстоятельствам (*action of the trespass on the case / action on the case*). Дело 1773 года *Scott v. Shepherd*. Система деликтов: деликт из незаконного присвоения имущества (*conversion*), деликт из причинения помех (*nuisance*), деликт из диффамации (*deffamation*), деликт из небрежности (*negligence*), деликт из обмана (*deceit*). Дело *Rylands v. Fletcher* (1868). Дело *Donoghue v. Stevenson* (1932). Отличия деликтного права Великобритании и США.

Ответственность за третьих лиц по иностранному гражданскому праву. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.

Ответственность за посягательства на нематериальные блага и неимущественные права личности в иностранном гражданском праве.

### **Тема 8. Наследственное право иностранных государств**

Понятие иностранного наследственного права и его место в системе иностранного гражданского права.

Наследование по закону и по завещанию. Особенности наследования по закону (наследственная очередь, обязательная (резервная) доля). Виды завещаний по иностранному праву: собственноручное, нотариальное, тайное, «совместное завещание» супругов («берлинское завещание»). Договор о наследовании.

Наследственное право Франции: общая характеристика. Круг наследников по закону. Понятие «резервной доли».

Наследственное право Германии: общая характеристика. Круг наследников по закону. Завещание: собственноручное, нотариально заверенное, тайное, «совместное завещание» супругов. Договор о наследовании. Обязательная доля.

Наследственное право Англии и США: общая характеристика. Круг наследников по закону. Требование о «разумном содержании». Роль института траста в регулировании вопросов наследственного права. «Совместное» и «взаимное» завещание.

## КРАТКИЙ КУРС ЛЕКЦИЙ

### Тема 1. Источники гражданского и торгового права зарубежных стран

В связи с анализом источников зарубежного гражданского и торгового права, как и вообще при изучении этого права в целом, может возникнуть вопрос о принципиальной выполнимости данной задачи. В самом деле, зарубежных стран много, и вследствие различий экономического, политического и культурного развития право каждой из них обладает большим своеобразием. Достаточно вспомнить хотя бы рецепцию римского частного права странами континентальной Европы, становление и развитие английского прецедентного права, взаимосвязь и взаимовлияние различных правовых систем, особенности права США, Японии, Испании и других стран. Скажем, испанский католицизм, восемь веков арабского владычества, последующая Реконкиста и даже великие географические открытия XV-XVI вв. до сих пор накладывают свой отпечаток не только на многие атрибуты материальной и духовной культуры этой страны, но и на ее право и правовые воззрения испанских юристов.

Конечно, представления о божественном происхождении права присущи многим зарубежным авторам, однако думается, нигде они так не сильны, как в Испании. Ничем, кроме как религиозным мистицизмом, идущим из глубины веков, нельзя объяснить и формулу ст. 30 ГКИ, по которой «ребенок считается рожденным и обладает гражданской правоспособностью, если имеет человеческое тело и проживет 24 часа с момента отделения от материнского организма». Связь эпохи великих географических открытий с испанским частным правом проявляется не только в том сильном влиянии, которое ГКИ и ТКИ оказали на разработку гражданских и торговых кодексов ряда стран Латинской Америки, но и в возрастании пропаганды роли Испании как «праматери» латиноамериканских стран, в усилении в этой обстановке иbero-американских связей в изучении права.

Несмотря на своеобразие правовых систем, возможность обобщенной характеристики источников гражданского и торгового права многих стран обуславливается сходством их принципиальных черт: гражданское и торговое право прежде всего охраняет частную собственность, провозглашает равенство всех субъектов перед законом и имеет общие тенденции развития. Облегчает задачу и наличие определенных классификаций правовых систем. Одну из них предлагает известный французский компаративист Рене Давид. В своей выдержавшей много изданий книге «Большие правовые системы современности» он делит все правовые системы на четыре «семьи»: романо-германскую, англо-американскую, социалистическую и религиозно-традиционную.

Рассмотрим кратко основные источники гражданского и торгового права некоторых развитых стран, прежде всего стран так называемого треугольника, т.е. стран Западной Европы, входящих в ЕЭС и в ЕС (Франция, ФРГ, Англия и др.), а также США и Японии. Право стран ЕС и США относятся

соответственно к романо-германской и англоамериканской семьям правовых систем. Право Японии типологически принадлежит к традиционным правовым системам. По ходу изложения будет использоваться законодательство, а также литература других стран: Испании, Италии, Австрии, Швейцарии, Скандинавских стран, отдельных развитых стран Азии, Африки, Латинской Америки и Австралии.

Основными источниками гражданского и торгового права в той или иной мере служат: 1) закон; 2) административные акты; 3) судебная практика (прецеденты); 4) обычаи; 5) международные соглашения. Некоторые из них уходят корнями в эпоху феодализма и даже рабовладельческого римского частного права. Различные источники играют неодинаковую роль в отдельных странах – в зависимости от исторически сложившихся условий и традиций. В странах романо-германской системы определяющее значение имеют законы, в первую очередь гражданские, торговые и иные кодексы, а в странах англо-американского (общего) права – судебные решения.

Разумеется, место законов в буквальном смысле слова в этих странах нередко занимают правительственные и иные административные акты исполнительных органов власти. Зарубежные авторы обычно не акцентируют на этом внимания. Например, в соответствии со ст. 1 ГКИ М. Альбала-дехо относит к числу источников гражданского права лишь закон, обычай и общие (генеральные) принципы права. Торговый закон как основной источник торгового права называет и профессор Мануэль Бросета Понт в учебнике испанского торгового права. Между тем как в Испании, так и в других странах существует огромный массив делегированного законодательства.

Характерно представление зарубежных авторов и о роли судебных решений в странах романо-германской системы права. Испанские авторы (вслед за ГКИ) не называют решения судов в числе источников права. Однако известно, что Верховный суд Испании фактически формулирует в своих решениях обязательные правила поведения при условии, что он сам по крайней мере дважды им следовал.

### **Источники гражданского и торгового права Франции**

Нормативную основу гражданского права Франции до сих пор составляет Французский гражданский кодекс (Code civil) (ФГК), или кодекс Наполеона. ФГК, введенный в действие 21 марта 1804 г., реципировал многие положения римского права и вместе с тем отразил идеи Великой французской революции 1789 г. Он состоит из вводного титула и трех книг. В первой книге ФГК, построенного по институционной системе, содержатся нормы о физических лицах и некоторые нормы семейного права. Вторая книга посвящена вещным правам и третья – наследованию, обязательственному праву и исковой давности.

ФГК, как никакой другой нормативный акт, оказал огромное влияние на законодательство других стран в Европе и за ее пределами. Прямое влияние ФГК испытало гражданское законодательство Испании, Португалии, Италии, Нидерландов, Бельгии, некоторых других европейских стран, штата Луизиана

(США), канадской провинции Квебек. К примеру, подобно ФГК, ГКИ 1889 г. состоит из вводного титула и нескольких книг, регламентирующих отношения в сходной последовательности: лица, имущество, собственность и их модификации; различные способы приобретения собственности; обязательства и договоры. Влияние ФГК сказалось на гражданском праве многих стран Латинской Америки, а через право бывших метрополий (Бельгии, Португалии и др.) – на праве их бывших колоний в Азии и Африке. Нормы и конструкции ФГК проникли в Маджаллу – источник права, выполнявший в прошлом веке в Османской империи функции гражданского кодекса, а из Маджаллы – в гражданские кодификации стран Арабского Востока.

За более чем двухсотлетний срок существования ФГК многие его положения изменялись и дополнялись. В частности, в 1965 г. была проведена реформа имущественных прав супругов. Ряд законов внес изменения в регулирование прав гражданского состояния (1958 г.), опеки (1964 г.), усыновления (1966 г.), дееспособности (1968 г.), родительской власти (1970 г.). Закон от 11 июня 1975 г. отменил титул VI ФГК и заменил его новыми правилами о процедуре развода и его правовых последствиях для супругов и детей. Реформа брачно-семейных отношений была продолжена и в 1985 г. А всего сейчас в первоначальной редакции продолжает действовать лишь половина статей ФГК: свыше 100 статей отменено, примерно 900 – пересмотрено, кроме того, дополнительно включено около 300 статей.

Действовавший во Франции с 1807 г. Торговый кодекс, оказавший влияние (хотя и меньшее, чем ФГК) на торговое законодательство отдельных стран Европы, Латинской Америки, Африки и Арабского Востока, сам с течением времени оброс такими многочисленными изменениями, что в конце концов был заменен на новый ФТК (Code de commerce), принятый Правительством Французской Республики 18 сентября 2000 г. и ратифицированный парламентом 3 января 2003 г. В новой редакции ФТК состоит уже не из четырех, а из девяти книг. Сейчас ФТК – это, по существу, инкорпорация прежнего торгового законодательства.

Причины как изменений ФГК, так и принятия нового ФТК и нормативных актов, различны. Большой массив нового гражданского и торгового законодательства порожден государственным регулированием внешней торговли и транспорта, национализацией некоторых банков и страховых компаний, созданием ряда государственных предприятий. На национальное законодательство Франции оказывает воздействие ее участие в международных соглашениях о транспорте, охране авторских и промышленных прав, и особенно в Римском договоре о создании Европейского экономического сообщества (ЕЭС, «общего рынка») от 25 марта 1957 г., вступившем в силу с 1 января 1958 г. Высшими органами ЕЭС являются: Совет, Комиссия, Европейский парламент и Суд. В 1986 г. Единым европейским актом, принятым главами государств и правительств стран – членов ЕЭС в Маастрихте (Маастрихтскими соглашениями), Римский договор дополнен новыми положениями, предусматривающими, в частности, создание внутреннего рынка

ЕЭС (ст. 8 А). На базе Маастрихтских соглашений возник Европейский союз (ЕС), эволюция которого базируется на Амстердамском договоре от 2 октября 1997 г., вступившем в силу с 1 мая 1999 г.

В рамках различных органов ЕС и Европейских сообществ (ЕЭС, Европейского объединения угля и стали, Евратома и других) принято огромное число нормативных актов (по таможенным, сырьевым, валютно-финансовым, торговым, научно-техническим, экологическим и другим вопросам), образующих так называемое «европейское право» и «право Общего рынка». Многие из них в установленном порядке воздействуют на гражданский оборот Франции и других членов ЕЭС и ЕС или служат поводом для изменения, дополнения либо принятия новых национальных законов. Например, под влиянием участия в ЕЭС во Франции был принят закон о торговых товариществах (1966 г.).

Разумеется, наименование «европейское право» является явным преувеличением, поскольку речь идет преимущественно о западноевропейском праве. Тем не менее не следует и преуменьшать значение интеграционных процессов в экономике и праве стран Западной (а также Центральной и Северной) Европы, особенно в свете установления официальных отношений России с ЕЭС и с ЕС и курса на укрепление «общеевропейского дома».

Новейшими примерами сближения стран ЕС служат Шенгенские соглашения о безвизовом пересечении границ и введение единой валюты «евро» (с 1 января 1999 г. в безналичных расчетах и с 1 января 2002 г. в наличном обращении).

Несколько ранее (1985 г.) была принята Директива ЕС 85/374 «О сближении законодательства и подзаконных актов государств-членов об ответственности за некачественные продукты», редакция которой была изменена (в плане трактовки понятия продукта) Директивой ЕС 1999/32 (10 мая 1999 г.). Более того, в рамках ЕС вызревает идея принятия Европейского гражданского кодекса и Европейского единообразного торгового кодекса (или, как варианты, Свода европейского договорного права либо Принципов европейского договорного права).

### **Источники гражданского и торгового права ФРГ**

Главным источником гражданского права ФРГ является Германское гражданское уложение (*Bürgerliches Gesetzbuch (BGB)*) (ГГУ), принятое 18 августа 1896 г. и вступившее в действие с 1 января 1900 г. на территории бывшей Германской империи. Оно построено по пандектной системе и состоит из вводного закона и пяти книг: общая часть, обязательственное право, вещное право, семейное и наследственное право. ГГУ, как и ФГК, также оказало влияние на кодификацию гражданского законодательства других стран (Австрии, Швейцарии, Японии, Бразилии и др.). В свою очередь, оно само многократно изменялось и дополнялось в целях приспособления его норм к меняющимся экономическим условиям. Изменения затронули право собственности, залог движимости, договорные отношения (найма жилого помещения, аренды и др.), право на возмещение вреда и наследственное право.



1 января 1900 г. вступило в действие и Германское торговое уложение (Handelsgesetzbuch (HGB)) (ГГУ), утвержденное 10 мая 1897 г. и состоящее из четырех книг: торговое сословие, торговые товарищества, торговые сделки, морское право, ГГУ, претерпевшее немало изменений, оказало известное влияние на торговое законодательство других стран, в частности Австрии, Италии и Японии.

Наряду с ГГУ и ГТУ в ФРГ действуют многочисленные другие законы: об акционерных обществах (1965 г.); о векселях и чеках (1933 г.); об общих условиях договоров (1978 г.); о личном и имущественном страховании (1974 и 1976 гг.); о капитальном строительстве (1974 и 1976 гг.); о борьбе с ограничениями конкуренции (1967 г.); патентный закон; закон о борьбе против недобросовестной конкуренции (1909 г.) (в редакции законов 1970, 1975 и 1998 гг. – Industrial Property 1999, № 6, Text 5-001) и др. Как и во Франции, на гражданское и торговое законодательство, а иногда и непосредственно на имущественный оборот ФРГ, оказывают влияние международные соглашения и участие страны в ЕЭС и ЕС. Среди необозримого числа публикаций по источникам гражданского и торгового права ФРГ в практическом плане наиболее важны многотомные комментарии, среди которых одним из последних является десяти томный Мюнхенский Комментарий к ГГУ.

### **Источники гражданского и торгового права Англии**

Право Англии и США относится к одной и той же правовой семье, именуемой «общим правом» (*Common Law*). Исторически основное отличие англо-американского права от романо-германского выражается в определяющей роли в нем судебных решений (прецедентов) в сравнении со статутным («писанным») правом и в отсутствии (или второстепенной роли) кодифицированных актов. Например, в Англии до сих пор нет ни гражданского, ни торгового кодексов. В учении о праве Англии и США нет раздела «общие положения» по той причине, что в их праве нет совокупности норм, которые действительно были бы общими для всех его частноправовых институтов.

Английское общее право создавалось королевскими судами, руководствовавшимися при рассмотрении гражданских дел местными обычаями. Со временем их решения (прецеденты) становились обязательными при решении всех аналогичных дел (вне их связи с той или иной местностью) теми же или нижестоящими судами. При этом любое право, созданное судебным решением, может быть отменено или изменено парламентским актом (*Act of Parliament*).

Оксфордский словарь определяет прецедент как «пример или дело, которое принимается или может быть принято в качестве образца или правила для последующих дел либо с помощью которого может быть подтвержден или объяснен какой-либо аналогичный акт или обстоятельство». Поскольку полная аналогия фактов встречается сравнительно редко, решение зависит от усмотрения судьи, который, по существу, становится законодателем.

Важно и другое: прецедент представляет собой лишь ту часть судебного решения, которая именуется *ratio decidendi* (т.е. «основание решения: положение или принцип, или основа, на котором или которой принимается решение»). По определению Руперта Кросса, *ratio decidendi* является правовой нормой, прямо или опосредованно рассматриваемой судьей как необходимый шаг в формулировании вывода, соответствующего принятым им ранее доводам, или необходимая часть его указаний присяжным; остальная часть судебного решения именуется *obiter dictum* (т.е. «заявление, относящееся к вопросу, не являющемуся предметом решения») и может носить лишь убедительный характер.

Изложенное лишней раз дает повод характеризовать, к примеру, английское договорное право как «необычайно сложный правовой механизм, в основе которого лежат многочисленные и не всегда ясные судебные прецеденты и широкое усмотрение судов, опирающееся на свободное толкование условий заключенного договора». Как тут не вспомнить оценку прецедентов, данную английским сатириком Свифтом еще два с половиной века назад. «В судейском сословии, – писал он, – установилось правило, что однажды вынесенное решение может, по аналогичному поводу, применяться вновь; на этом основании они с великою заботливостью сохраняют все старые решения, попирающие справедливость и здравый человеческий смысл. Эти решения известны у них под именем прецедентов; на них ссылаются как на авторитет для оправдания самых несправедливых мнений, и судьи никогда не упускают случая руководствоваться этими прецедентами».

При разборе тяжб судьи «тщательно избегают касаться сущности дела; зато горячатся и кричат до хрипоты, пространно излагая обстоятельства, не имеющие к делу никакого отношения». Например, мой сосед решил присвоить мою корову. Рассматривая такое дело, судьи «никогда не выразят желания узнать, какое право имеет мой противник на мою корову и какие доказательства этого права он может представить; но проявят величайший интерес к тому, рыжая ли упомянутая корова или черная; длинные у нее рога или короткие; круглое ли то поле, на котором она паслась, или четырехугольное; дома ли ее доят или на пастбище; каким болезням она подвержена и т.п.; после этого они начнут справляться с прецедентами, будут откладывать дело с одного срока на другой и через десять, двадцать или тридцать лет придут наконец к какому-нибудь решению».

Статутное право Англии образуют действующие законы о продаже (1979 г.), исковой давности (1980 г.), передаче имущества и услугах (1982 г.), арендной плате (1984 г.), об авторском праве, промышленных образцах и патентах (1988 г.), компаниях (1985 г.) и многие другие. Англия – член ЕЭС и ЕС. Поэтому ее статутное право, как и право Франции, ФРГ и других стран, испытывает прямое или косвенное влияние гражданского, торгового и иного законодательства ЕЭС и ЕС. Ежегодно в Великобритании прибавляется 2000 судебных решений, около 80 статутов, 300 новых сборников по действующему праву, а также европейскому праву. В результате в современной Англии насчитываются сотни тысяч относительно

систематизированных прецедентов, многие тома законов, парламентских актов и делегированного законодательства, т.е. актов правительства, издаваемых на основе предоставленных ему полномочий, а также актов органов ЕС и ЕЭС (регламентов, директив и т.п.). Подобное состояние источников английского права в сочетании с запутанностью и казуистичностью многих из них открывает широкий простор судебному усмотрению.

Английское право оказало сильное влияние на правовые системы других стран (прежде всего бывших английских колоний), включая США. Соединенное Королевство по-прежнему занимает особое место среди стран «общего права». Здесь не только их исторические корни. И в настоящее время, хотя Великобритания и утратила прежние позиции в мире, ее влияние в Содружестве продолжает сохраняться. Кроме того, процессы, происходящие в системе источников английского права, характерны и для правовых систем других стран данной семьи.

### **Источники гражданского и торгового права США**

США переняли от Англии «общее право». Однако право США, в отличие от Англии, имеет две важные особенности. Во-первых, в США существуют две системы гражданского и торгового права: штатная и федеральная. Большинство вопросов частного права регламентируется прецедентным и статутным правом отдельных штатов. Свои гражданские кодексы, воспроизводящие нормы, выработанные судебной практикой, имеют лишь штаты Северная и Южная Дакота, Джорджия, Монтана и Калифорния. К исключительной компетенции федерации относятся вопросы патентного, авторского, антитрестовского законодательства, несостоятельности, междуштатной торговли и торговли с иностранцами. Во-вторых, американским судам предоставлено право не только толковать законы и постановления, но и признавать их противоречащими федеральной или штатным конституциям.

Вместе с тем в США, стране с высокоразвитым внутренним торговым оборотом, в еще большей мере, чем в Англии, ощущаются недостатки «общего права». Потребности общественного развития приводят в США к унификации и кодификации штатного и к усилению роли статутного федерального законодательства. Созданная еще в 1892 г. Национальная конференция уполномоченных по унификации права штатов подготовила проекты единообразных законов, в частности о ценных бумагах (1896 г.), складских свидетельствах (1906 г.), продаже (1906 г.), коносаментх (1909 г.), условной продаже (1918 г.). Начиная с 1954 г. практически всеми штатами страны приняты различные варианты нескольких редакций подготовленного Национальной конференцией совместно с Американским институтом права Единообразного торгового кодекса США (ЕТК США) (*Uniform Commercial Code*).

ЕТК США состоит из десяти разделов: общие положения, продажа, торговые бумаги, банковские и инкассовые операции и т.п. Однако, несмотря на кажущуюся полноту, кодекс построен так, что применение многих его положений требует судебного толкования. Вообще ЕТК США – это

не всеобъемлющая кодификация торгового права, поскольку не урегулированные им отношения по-разному регламентируются законами и прецедентами различных штатов. Что касается определения многих содержащихся в ЕТК США понятий типа «коммерческой разумности», «добросовестности», то оно применительно к конкретным ситуациям также оставлено на усмотрение суда, власть которого при оперировании данными понятиями оказывается зачастую решающей.

Из актов федерального статутного права США широко известны антитрестовские законы Шермана (1890 г.), Клейтона (1914 г.), закон о Федеральной торговой комиссии (1914 г.), закон о патентах (1952 г.), закон об авторском праве (1976 г.). Что касается статутного штатного права, то помимо принятых законодательными собраниями каждого из штатов соответствующих редакций ЕТК США наиболее важное значение имеет штатное законодательство о предпринимательских корпорациях, например закон о предпринимательских корпорациях штата Нью-Йорк (введенный в действие 1 сентября 1963 г.) и Общий закон о корпорациях штата Делавэр.

В послевоенные годы право США само оказывает возрастающее влияние на развитие гражданского и торгового права других стран, в частности Японии. В некоторых странах восприняты принципы американского антитрестовского права, именуемого иногда (как, например, в ФРГ) конкурентным правом.

### **Источники гражданского и торгового права Японии**

Гражданское и торговое право Японии сформировалось под влиянием национальных обычаев, китайского, «континентального» (французского и германского) и англо-американского права. По мнению некоторых авторов, «несмотря на модернизацию японского права во второй половине XIX столетия по образцу стран континентальной Европы (прежде всего Франции и Германии) и влияние англо-американских идей после 1945 г., японская правовая действительность по-прежнему несравнима с европейской и американской; при применении законов играют свою роль чуждые нам особенности восточно-азиатского мышления». Думается, здесь есть преувеличение. Во всяком случае гражданское право Японии в своих основных чертах имеет много общего с гражданским правом других государств. Это, естественно, вытекает из общих закономерностей соотношения правовой формы и содержания регулируемых отношений. Различия касаются отдельных технико-юридических подробностей и относятся к тому, что можно назвать формой формы.

Действующий Японский гражданский кодекс 1898 г. (ЯГК) был создан и усовершенствован под влиянием ГГУ, он построен по пандектной системе и наряду с общими положениями содержит нормы о субъектах гражданского права – физических и юридических лицах, вещном праве, обязательственном, семейном и наследственном праве. Источником торгового права Японии служит Торговый кодекс 1899 г. (ЯТК), построенный по образцу Германского торгового уложения. ЯТК регламентирует, в частности, многие положения, связанные

с ценными бумагами, правовым статусом юридических лиц (прежде всего торговых товариществ). Отдельными законами регулируются вопросы патентного и авторского права. Германское право (ныне право ФРГ) продолжает оказывать влияние на японское частное право, что нетрудно проследить на примере патентного законодательства и в целом законодательства об охране промышленных прав. Влияние англо-американского права проявилось в законе о доверительной собственности (1923 г.), акционерном законодательстве (1951 г.) и антитрестовском законе (1947-1953 гг.).

## **Тема 2. Особенности гражданско-правового статуса физических и юридических лиц в иностранном праве**

Субъектами гражданского и торгового права являются граждане, юридические лица и публичные субъекты: государство (государственные образования) и муниципальные образования. Хотя государство и муниципальные образования нередко выступают в имущественном обороте как полноправные участники, наиболее распространенными его субъектами служат граждане (физические лица) и юридические лица.

### **Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права**

Основными элементами юридического статуса граждан как субъектов гражданского права являются правоспособность, дееспособность и место жительства. Эти элементы присутствуют в частном праве всех стран. Исключение составляют лишь США, где в законодательстве употребляется единое понятие «правоспособность». Однако и в этой стране, вследствие использования в судебной практике и доктрине категорий пассивной и активной правоспособности, фактически действует институт как правоспособности в буквальном смысле слова, так и дееспособности.

В наиболее общей форме **правоспособность** – это способность лица иметь гражданские права и обязанности. Законодательство различных стран определяет моменты возникновения и прекращения правоспособности, как правило, увязывая их с рождением и смертью человека. Например, в силу §1 ГГУ правоспособность человека возникает с окончанием рождения. В соответствии со ст. 29 ГК РФ гражданская правоспособность физического лица возникает с момента рождения. Зачатый ребенок в целях охраны его прав рассматривается как рожденный, если он «имеет человеческое тело и проживет 24 часа с момента отделения от материнского организма».

Как и во многих других странах, в Японии правоспособность физического лица возникает с момента рождения (ст. 1.3 ЯГК). Рождение с точки зрения частного права означает полное отделение плода от матери, лишь с этого момента новорожденный становится правоспособным. Даже если вскоре ребенок умрет, это не изменит факта рождения в правовом отношении, однако если ребенок будет мертворожденным, факт рождения отсутствует (п. 2 ст. 886 ЯГК).

Хотя по японскому праву плод не обладает правоспособностью и будущая мать не может осуществлять представительство (например, возбуждать иск в пользу плода о признании его прав – ст. 787 ЯГК), гражданский кодекс в особых случаях, главным образом в целях защиты интересов будущего ребенка, наделяет его некоторой правоспособностью, что немаловажно в связи с наследованием (ст. 886, а также ст. 721 и 765 ЯГК). Но и тут судебная теория и практика считают, что плод приобретает правоспособность лишь условно, приравнивая его к родившемуся ребенку (решение Верховного суда Японии от 6 октября 1931 г.).

В США, в частности, при предъявлении иска об осуществлении в принудительном порядке договорного обязательства (если в необходимой документации не упомянута правоспособность сторон) суд исходит из презумпции наличия правоспособности у всех сторон. Если одна из сторон неправопособна и лишена способности заключать договоры, то это обстоятельство должно быть оговорено в так называемых состязательных бумагах.

Определенные проблемы с возникновением правоспособности, а также проблемы семейно- и наследственно-правового характера порождают достижения современной медицины, позволяющие «производить» детей с помощью искусственной инсеминации, суррогатного материнства и консервации материнской яйцеклетки. Отношение к этим формам деторождения неоднозначное. Например, итальянские врачи приняли даже Кодекс чести, направленный против суррогатного материнства. Тем не менее число случаев, когда негритянка рождает белого ребенка, матерью становится 63-летняя женщина и девочка рождается через несколько лет после смерти своей матери (благодаря законсервированной яйцеклетке), постоянно растет.

В связи с отмеченными случаями возникают медицинские, этические, психологические и т.п. проблемы. Для юристов (в плане определения правоспособности гражданина) важно лишь установить дату его рождения, зарегистрированную в соответствующей актовой книге.

По общему правилу гражданская правоспособность прекращается со смертью лица (ст. 32 ПСИ). В отличие от рождения, факт смерти установить подчас бывает непросто, поэтому в законодательстве предусматриваются различные ситуации. В частности, определенные проблемы для установления точного момента смерти создают все чаще применяемые операции по пересадке человеческих органов. Обычно в таких случаях факт смерти подтверждается диагнозом врача или свидетельством о вскрытии трупа (ст. 86 японского закона о посемейной записи).

Если смерть наступит в результате несчастного случая и местонахождение трупа неизвестно, однако сам факт смерти не вызывает сомнений, запись о смерти в книгу посемейной записи вносится на основании свидетельства соответствующих органов (ст. 15, 89, 91 закона о посемейной записи), и это называется объявленной смертью. В некоторых странах прекращение правоспособности связывается также с признанием гражданина в установленном порядке безвестно отсутствующим.

В отличие от общей правоспособности некоторые виды специальной правоспособности возникают при иных условиях: в частности, брачная правоспособность наступает по достижении лицом определенного возраста, который в различных странах варьируется от 15 (для женщин во Франции) до 19 лет (для мужчин в некоторых провинциях Канады). В отдельных случаях законодательство предусматривает возможность ограничения правоспособности, например за противоправные действия.

Под **дееспособностью** понимается способность самостоятельно и в полной мере совершать сделки. Это определение японских авторов несколько узко и не совпадает с формулами законодательства и доктринальной трактовкой других стран. Дееспособность есть способность лица своими действиями приобретать любые гражданские и торговые права и обязанности. Вместе с тем законодательство и литература отдельных стран содержит и иные определения дееспособности. Например, в ряде стран различают сделкоспособность (заключение договоров и совершение иных сделок) и деликтоспособность (т.е. способность возмещать причиненный вред).

Существует *четыре состояния дееспособности*: полная, частичная, ограниченная и «нулевая». Лица, обладающие полной дееспособностью, вправе совершать все предусмотренные законом действия, самостоятельно осуществлять все свои права и нести все свои обязанности. Частично дееспособные реализуют самостоятельно лишь некоторые из своих прав и обязанностей. По существу частично дееспособными являются также лица, чья дееспособность уменьшается (ограничивается) по основаниям, предусмотренным законом. Лица, не обладающие ни одним из названных состояний дееспособности, полностью недееспособны, т.е. обладают «нулевой дееспособностью».

Полной дееспособностью обладают лица, достигшие возраста совершеннолетия. Этот возраст колеблется от 18 (Франция, Англия и др.) – 20 лет (Япония и др.) до 21 года (ФРГ, Италия, некоторые штаты США и др.). В ряде стран важную роль играет институт эмансипации или освобождения из-под родительской власти. По общему правилу такое освобождение происходит по достижении совершеннолетия. Однако эмансипация возможна и в более раннем возрасте – в результате вступления в брак, а также с разрешения лиц, осуществляющих родительскую власть, или суда. К примеру, в соответствии со ст. 476 ФГК несовершеннолетний в силу закона освобождается из-под родительской власти в результате брака. Согласно ст. 477 ФГК несовершеннолетний, даже не состоящий в браке, может быть освобожден из-под родительской власти, если он достиг полных 16 лет. Освобождение производится судьей по опеке по заявлению отца и матери или одного из них. Несовершеннолетний, оставшийся без отца и матери, может быть эмансипирован в том же порядке по заявлению семейного совета (ст. 478 ФГК). Сходные правила об эмансипации содержат гражданские кодексы и некоторых других стран. Правда, в них есть и особенности. Скажем, ГКИ предусматривает возможность эмансипации по заявлению и самого несовершеннолетнего, в частности, если лицо, осуществляющее родительскую власть, вступает

в новый брак с лицом, не являющимся родителем данного несовершеннолетнего (ст. 320).

По общему правилу несовершеннолетний, освобожденный от родительской власти, является способным, подобно совершеннолетнему, ко всем действиям гражданской жизни (ч. 1. ст. 481 ФГК). В соответствии со ст. 323 ГКИ в результате эмансипации несовершеннолетний приравнивается в статусе к совершеннолетнему, который, как гласит ст. 320 ГКИ, обладает дееспособностью в полном объеме. Однако существуют исключения из этих правил. При вступлении в брак или оформлении усыновления эмансипированный несовершеннолетний обязан соблюдать правила, установленные для лиц, не освобожденных из-под родительской власти (ч. 2. ст. 481 ФГК): он не может быть коммерсантом (ст. 487 ФГК); до достижения совершеннолетия эмансипированное лицо не вправе брать деньги в долг; обременять или отчуждать свое недвижимое имущество, торговые заведения, объекты особой ценности без разрешения своих родителей, а при отсутствии последних – без разрешения своего попечителя (ч. 1. ст. 323 ГКИ).

**Частичной дееспособностью**, как правило, обладают лица определенного возраста вплоть до их совершеннолетия. Следует отметить, что в некоторых странах частично дееспособные, как и ограниченно дееспособные лица, вообще именуется недееспособными либо лишенными дееспособности. Так, ЯГК считает недееспособными: несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными, и ограниченно дееспособных. В США к числу лиц, «лишенных дееспособности», относят: несовершеннолетних, душевнобольных, лиц, находящихся в состоянии опьянения, замужних женщин, иностранцев и корпорации. Однако большинство из названных субъектов, исключая душевнобольных и малолетних до семи лет, фактически обладают частичной дееспособностью. Более того, положения закона о недееспособности несовершеннолетних приходят в противоречие с условиями реальной жизни. Так, несовершеннолетние из неимущих семей вынуждены зарабатывать себе на жизнь. Поэтому положения, скажем, ЯГК о недееспособных практически неприменимы к этому кругу отношений и выполняют только пассивную функцию – аннулируют действия лиц, подпадающих под эту категорию. Следовательно, применительно к большинству стран целесообразно помимо полностью дееспособных либо недееспособных лиц выделять большую категорию частично дееспособных, в том числе лиц, дееспособность которых частично ограничена судом по основаниям, предусмотренным законом.

В соответствии с §6 ГГУ дееспособности может быть лишен тот, кто: вследствие душевной болезни или слабоумия не может заботиться о своих делах; своей расточительностью ставит себя или свою семью в тяжелое материальное положение; вследствие алкоголизма или наркомании не может сам заботиться о своих делах или ставит себя либо свою семью в тяжелое материальное положение или угрожает безопасности других. Сходные основания ограничения (лишения) дееспособности предусматривает законодательство многих других стран. Так, в силу ч. 2 ст. 488 ФГК совершеннолетний, который вследствие расстройства психического состояния



не может самостоятельно заботиться о своих интересах, защищается законом либо в отношении отдельного действия, либо постоянным образом. В целях защиты собственных интересов или интересов семьи в дееспособности может быть ограничен также совершеннолетний, который в результате своего расточительства, неумеренности или праздности рискует впасть в нищету либо ставит под угрозу исполнение своих семейных обязанностей (ч. 3 ст. 488 ФГК).

В качестве **оснований ограничения дееспособности** предусматриваются не только душевная болезнь, слабоумие и различные расстройства умственных способностей, в том числе вызванные обычной болезнью, увечьем либо преклонным возрастом, но и отдельные физические недостатки, такие, к примеру, как глухота, слепота или хромота. Эти основания наряду со слабоумием и расточительством предусматривает ст. 11 ЯГК. В ст. 32 ГКИ говорится о глухонемоте.

Законодательство большинства западных стран прямо не говорит о **полной недееспособности** отдельных категорий граждан. Тем не менее такие категории существуют. Это слабоумные и душевнобольные, которые при наличии необходимого медицинского заключения могут быть признаны судом полностью недееспособными. Вместе с тем при выздоровлении душевнобольных, как и при отпадении оснований для ограничения дееспособности других лиц, они в судебном порядке вновь могут быть признаны полностью дееспособными.

Отсутствующую или недостающую дееспособность граждан в большинстве стран восполняют их законные представители: родители (усыновители), опекуны и попечители. Как правило, опека устанавливается над полностью недееспособными лицами. Однако бывают и исключения. Например, во Франции опекуны осуществляют защиту интересов совершеннолетних лиц, нуждающихся в этом из-за ослабления их умственных способностей в результате болезни, увечья или возраста. Опека устанавливается судом (при условии подтверждения расстройства умственных или физических способностей медицинским путем), несмотря на то, что совершеннолетний «продолжает осуществлять свои права» (ч. 1 ст. 491 ФГК). Более того, при установлении опеки или в последующем решении судья может по заключению лечащего врача перечислить определенные сделки, которые подопечный вправе совершать самостоятельно либо с согласия опекуна (ст. 501 ФГК).

Ограниченно дееспособным обычно назначают попечителей (ст. 11 ЯГК). Однако институт попечительства в разных странах имеет неодинаковый правовой режим. В частности, по японскому праву попечитель лишь дает согласие на совершение ограниченно дееспособными предусматриваемых законом юридических действий. Он не может представлять данных лиц и поэтому не является их законным представителем. В силу этого наукой гражданского права и практикой (например, решением Верховного суда Японии от 2 июня 1922 г.) признано, что действия ограниченно дееспособных, совершенные без согласия попечителя, не могут быть аннулированы попечителем (ст. 120 ЯГК). Получается своеобразный заколдованный круг:

ограниченно дееспособные не могут самостоятельно выразить согласие на аннулирование своих действий, совершенных по собственному усмотрению, а попечитель не имеет на это необходимых полномочий. Поэтому в японской литературе высказывается пожелание о предоставлении попечителям прав на аннулирование действий подопечных.

Важным элементом правового статуса физических лиц является **место их жительства**. Не случайно, к примеру, в ст. 21 ЯГК подчеркивается, что местожительство является «основой жизни» человека. Вместе с тем юридическое понимание местожительства далеко не однозначно. Местожительство нередко определяется не только и не столько по месту постоянного проживания лица, сколько по месту нахождения его основного имущества либо работы. Законодательство и практика многих стран допускает множественность местожительства (ФРГ, Япония, Италия и др.). Объясняется это тем, что с усложнением частных правоотношений отдельная личность может иметь несколько различных центров своего «основного обзаведения». В частности, в соответствии с §8 ГГУ «место жительства может быть одновременно в нескольких местах».

Положения гражданского права о физических лицах обычно в равной мере распространяются и на граждан-участников торгово-правовых отношений. Особенности их торгово-правового статуса регламентируются торговым правом в нормах, посвященных коммерсантам. **Коммерсантами** признаются лица, ведущие торговую деятельность в виде промысла, т.е. на профессиональных началах. Их правовой статус определяется нормами торговых кодексов и других актов торгового права.

Коммерсантами выступают **индивидуальные и коллективные предприниматели** (физические лица либо торговые товарищества, являющиеся или не являющиеся юридическими лицами). Коммерсантами являются лица, совершающие торговые сделки в процессе осуществления своей обычной профессии. Сходные определения содержат §1 ГГУ, ст. 2-104 ЕТК США и другие акты. Признание правового статуса коммерсанта является важным юридическим фактом. Все заключаемые коммерсантом сделки презюмируются связанными с функционированием его предприятия и имеющими коммерческий характер, т.е. торговыми сделками со всеми вытекающими из этого факта юридическими последствиями. Особое значение это имеет в таких странах, как, например, ФРГ, законодательство которой не содержит самого перечня торговых сделок.

Предприятия, с помощью которых коммерсанты осуществляют свою деятельность, обычно не рассматриваются как самостоятельные субъекты права. В соответствии с традиционной правовой концепцией, разработанной немецкой правовой доктриной и получившей затем широкое признание в литературе, предприятие выступает как определенный имущественный комплекс, включающий материальные и нематериальные элементы и являющийся в качестве такового только объектом права. Этот имущественный комплекс принадлежит предпринимателю, индивидуальному

или объединенному с другими предпринимателями в торговое товарищество, который и управляет данным имуществом.

Как средство промысловой деятельности предпринимателя и как объект права предприятие, будучи имущественным комплексом, включает материальные элементы, права и обязанности, а также сложившиеся с другими предприятиями и клиентурой фактические отношения (производственные здания, сооружения, сырье, готовую продукцию, наличные денежные средства, права промышленной собственности, лицензионные, арендные права, а также денежные требования и долги, включая полученные займы и кредиты). Подобная трактовка дается предприятию и в зарубежной литературе.

### **Тема 3: Вещное право иностранных государств**

#### **Объекты вещного права**

Основу имущественных и личных неимущественных отношений, в которые вступают граждане, юридические лица, а в определенных случаях и само государство, составляет право частной собственности, в первую очередь собственности на средства производства, а также многочисленные другие вещные права. Во многих западных странах вещное право выделяется в самостоятельные разделы гражданских кодексов. Например, третья книга ГГУ так и называется *Sachenrecht*, т.е. «Вещное право». Однако и в тех странах, где гражданское право не кодифицировано, в частности в Англии и в большинстве штатов США, в практике вещные права выделяются в качестве самостоятельного вида гражданских прав.

В отличие от вещного права, опосредствующего статику имущественных отношений, многочисленные сделки, в которые вступают субъекты гражданского и торгового права, регулируются обязательственным правом, опосредствующим динамику данных отношений. Существует по меньшей мере три важных отличия вещных прав от обязательственных. Во-первых, все виды вещных прав должны быть предусмотрены законом. Стороны не могут по своему усмотрению создавать новые вещные права. Во-вторых, объектами вещных прав служат только индивидуально определенные вещи. И, в-третьих, вещные права по своей природе являются абсолютными, т.е. такими, в которых управомоченным лицам противостоит неопределенный круг обязанных лиц. Абсолютный характер вещных прав проявляется, в частности, в так называемом праве следования (*droit de suite*) и праве преимущества (*droit de preference*).

В силу права следования вещное право «следует за вещью». Правом следования обосновывается, в частности, институт виндикации. Вследствие того же права, скажем, земельный участок в руках одного собственника остается обремененным сервитутом или правом залога, которые установил другой собственник (его предшественник). Согласно праву преимущества носитель вещного права осуществляет свое право на чужую вещь, отстраняя носителей обязательственных прав. Так, требование кредитора

по залогу удовлетворяется из стоимости заложенной вещи ранее требований незалоговых кредиторов.

Объектами вещных прав служат вещи как телесные предметы живой и неживой природы. Они традиционно делятся на движимые и недвижимые («недвижимость»), делимые и неделимые, главные вещи и принадлежности. Например, в силу ст. 516 ФГК «все имущества являются движимыми и недвижимыми». Имущество является недвижимым по своей природе (например, земельные участки, строения, урожай на корню и плоды, не снятые с деревьев) или в силу своего назначения (например, сельскохозяйственные орудия и животные, служащие для обработки земли и помещенные собственником на его участке для обслуживания и эксплуатации последнего) или вследствие предмета, принадлежности которого оно составляет (например, узлуфрукт на недвижимые вещи), – ст. 517, 518, 520, 524, 525, 526 ФГК.

Движимым имуществом также признается в силу своей природы либо указания закона (ст. 527 ФГК). Так, в силу их природы являются движимым имуществом («движимостью») предметы, которые могут изменять место своего нахождения либо сами (скажем, животные), либо под воздействием посторонней силы, – все неодушевленные предметы (ст. 528 ФГК).

В связи с характеристикой вещей как движимых, так и недвижимых следует обратить внимание на проявляющуюся в развитых западных странах тенденцию к модернизации юридических форм частного присвоения. В США, Англии и других странах «общего права» к обслуживанию интересов крупных фирм приспособляется средневековый институт доверительной собственности (*trust*). В орбиту частной собственности все шире вовлекаются акции, облигации, паи, чеки, векселя и другие ценные бумаги, содержащие различные права требования. Поэтому, в частности, в соответствии со ст. 529 ФГК движимостью в силу определения закона являются права на акции или доли в финансовых, торговых либо промышленных компаниях.

«Имущество, не имеющее материального существования, такое как право на патент, право пользования чужой землей (земельные сервитуты), долговые обязательства (облигации) и т.д., является бестелесным». Деление объектов вещных прав, их классификация по различным критериям имеют важное практическое значение. Например, в США, по общему правилу, телесное имущество облагается налогом тем штатом, в котором оно находится, в то время как бестелесное имущество может облагаться налогом по месту постоянного жительства (домицилия) собственника.

### **Виды вещных прав**

Прежде чем дать характеристику права частной собственности, полезно в наиболее общем виде представить другие основные виды вещных прав, также играющие немалую роль в современном западном обществе. Эти виды нередко охватываются общим понятием «прав на чужие вещи». Их конкретный перечень и даже названия в различных странах не всегда совпадают. Например, второй раздел ЯГК (ст. 175–398) упоминает такие вещные права, как право владения, суперфиций, эмфитевзис, сервитут, право удержания, право

преимущества, заклад и ипотеку. Иные акты предусматривают также узуфрукт, право на разработку недр, право аренды при разработке недр, право на ведение рыбного промысла и др. В США, наряду с владением, применяется институт зависимого держания, когда правом собственности на движимое имущество обладает одно лицо, «передавшее вещь другому».

Из числа вещных прав, существовавших еще в древнеримском обществе, в современных капиталистических странах наибольшее применение получили узуфрукт и различного рода сервитуты. Узуфрукт, гласит ст. 578 ФГК, есть пользование вещами, собственность на которые принадлежит другому лицу, так же, как ими пользуется сам собственник, но с обязанностью сохранять существо вещи. Узуфрукт устанавливается законом или волею человека (ст. 579 ФГК), т.е. по договору либо завещанию. Законодательство подробно регламентирует содержание, объекты, срок действия и порядок прекращения узуфрукта (ст. 580–582, 595, 599 ФГК и др.).

В соответствии со ст. 637 ФГК сервитут есть обременение, наложенное на имение в целях его использования имением, принадлежащим другому собственнику, и для выгод этого имения. Сервитуты возникают не только по закону, договору или завещанию, но и по давности. Имение, на которое налагается обременение, называется «служащим имением», а имение, для нужд которого устанавливается сервитут, – «господствующим имением».

В качестве «имений» обычно выступают земельные участки или строения. Сервитут по сути является формой ограничения права собственности на недвижимое имущество. Традиционно сервитуты выражаются в праве прохода, проезда или прогона скота через соседний земельный участок, пользования соседним водоемом или пастбищем. Поэтому в ст. 639 ФГК подчеркивается, что источником сервитутов является естественное расположение участков. Однако сервитуты устанавливаются не только в пользу собственника соседнего земельного участка, но и в публичных интересах, а по законодательству Швейцарии и ФРГ – также в интересах конкретного лица (§781 Швейцарского гражданского уложения, §1090-1093 ГГУ).

Своеобразный комплекс сервитутных отношений получил в Японии наименование «права соседства». Данное право служит цели регулирования использования права собственности на недвижимое имущество, примыкающее к недвижимому имуществу другого лица. Нельзя не согласиться с тем, что «требование абсолютного и полного использования права собственности на имущество, примыкающее к имуществу другого лица, способно лишь помешать нормальному использованию этого права каждым из собственников (например, строительство дома точно по границам земельного участка). Такой подход сделал бы невозможной совместную жизнь в обществе».

«Право соседства» проявляется в различных формах, в частности в форме коллективного домовладения (в многоквартирных жилых домах), где наряду с собственностью отдельных лиц существует часть совместной собственности. Другой формой является право захода на соседний участок, например при ремонте ограды, проходящей по границам участка (ст. 209 ЯГК).

«Право соседства» выражается также в праве прохода через прилегающий участок (ст. 210, 211 ЯГК).

Землевладелец должен терпимо относиться к естественному стоку воды с верхнего участка (ст. 214, 215, 217 ЯГК). В порядке исключения законом допускается также сооружение искусственного стока воды, проходящего через соседний участок, если иные способы отвода воды отсутствуют. Статьи 223-232 ЯГК регламентируют порядок сооружения межевых знаков и оград, а ст. 233 – отношения, связанные с обрезкой ветвей и корней деревьев, выходящих за пределы участка. Отношения соседства, возникающие в связи со строительством зданий на соседних участках, регламентируют ст.ст. 234, 235 ЯГК.

Разумеется, сфера применения сервитутов в современных странах значительно уже, нежели в Древнем Риме. Тем не менее было бы опрометчивым относиться к ним лишь как к объекту юмора. Установленные почти на каждом шагу в городах многих стран таблички с надписями: «*Privatgrund, Privatboden*» (частная земля, частный участок – в ФРГ), «*Privatgasse*» (частный переулок – в ФРГ) и даже «*Privatstrasse*», «*Calle particular*» (частная улица – в ФРГ, в Испании) дают ясно понять, что юридическая почва для применения сервитутов в этих странах по-прежнему сохраняется.

Важное значение имеют вещные права хозяйственного использования чужих земельных участков, подразделяемые на эмпфитевзис (т.е. ведение на чужой земле сельского хозяйства), суперфиций, право застройки и горную собственность. Суперфиций представляет собой одно из прав по использованию земли, принадлежащей другому лицу. Основная цель данного права состоит в охране обладания лесонасаждениями и строениями. Право застройки означает основанную на законе возможность возведения или эксплуатации здания на чужом земельном участке или под ним (§1012-1017 ГГУ). Горной собственностью именуется право лица вести добычу полезных ископаемых по договору концессии с другим лицом.

В практическом плане широко применяется такое вещное право, как залог. Залоговое право – это право кредитора на удовлетворение своего требования из стоимости заложенного имущества. Как отмечалось, залогодержатель (кредитор по праву залога) обладает преимуществом перед другими кредиторами (по обязательствам). В Японии залог именуется закладом. В соответствии со ст. 342 и 347 ЯГК заклад представляет собой одно из прав вещного обеспечения, при котором кредитор в целях обеспечения обязательства принимает определенную вещь от должника или третьего лица и удерживает ее до исполнения обязательства, косвенно принуждая таким образом должника к исполнению обязательства, а в случае неисполнения обязательства приобретает право преимущественного удовлетворения обязательства из удерживаемой вещи. С помощью института залога банки и другие финансовые организации, выступающие в качестве кредиторов промышленных и торговых компаний, индивидуальных коммерсантов, фермеров, покупателей

потребительских товаров, фактически переключают на последних имущественные риски, связанные с кризисами, банкротствами и безработицей.

Существует залог (заклад) движимого имущества (в том числе товарораспорядительных документов и различных видов ценных бумаг – векселей, облигаций, акций) и недвижимости (ипотека). Главное различие между этими двумя видами залога состоит в том, что в отличие от залога (залога), при котором залогодатель не может пользоваться и извлекать выгоду из заложенной вещи, при ипотеке вещь остается у залогодателя, который может ее использовать и получать выгоду.

Ипотека – это такое вещное обеспечение обязательств, при котором отсутствует реальная передача вещи (ст. 369 ЯГК). По праву США собственник имущества (залогодатель) вправе продать его без согласия ипотечного кредитора, однако такая продажа ни в коей мере не влияет ни на вещное право залогодержателя на имущество, ни на его требование к должнику об уплате долга. В случае неуплаты должником долга в установленный срок кредитор вправе лишить должника права выкупа заложенного имущества и продать его.

Если после лишения права выкупа сумма, вырученная от продажи имущества, окажется недостаточной для покрытия расходов, процентов и капитальной суммы долга, то залогодержатель имеет право добиться вынесения судебного решения о взыскании недостающей суммы с первоначального должника, установившего ипотеку. Важностью ипотеки в повседневной жизни общества объясняется подробная регламентация в законодательстве как порядка ее установления и реального осуществления, так и особенностей ее конкретных разновидностей.

В отдельных странах законодательством предусматриваются некоторые другие виды вещных прав. Например, ст. 625 ФГК говорит о «праве проживания» в чужом доме. Данное право устанавливается и прекращается «таким же образом, как узуфрукт». Оно не может быть ни уступлено, ни сдано внаем (ст. 634 ФГК). Параграфы 1018, 1019 ГГУ устанавливают так называемые «вещные повинности», т.е. осуществляемые в пользу собственника денежные либо натуральные выдачи от другого земельного участка.

Система вещных прав в Англии, США и других странах общего права обладает заметным своеобразием. Наряду с широким применением института доверительной собственности в этих странах весьма сильна проприетарная (от лат. *proprietas* – собственность) концепция прав на нематериальные результаты интеллектуального труда, в частности на изобретения, в отношении которых в странах континентальной Европы обычно применяется институт исключительных прав.

Доверительная собственность, именуемая по-английски «траст» (доверие), является одним из самых своеобразных институтов английского гражданского права и права США, развившихся в системе «права справедливости». Доверительная собственность представляет собой доверительное (фидуциарное) отношение, в силу которого одно лицо – доверительный собственник – осуществляет управление имуществом, переданным ему другим лицом – учредителем траста, выступая в отношениях

с третьими лицами в качестве собственника этого имущества и неся в то же время ответственность перед лицом, являющимся бенефициарием траста (т.е. лицом, в интересах которого траст учрежден).

Учредителем траста может быть собственник имущества, который вправе себя же назначить и бенефициарием, т.е. «учредить траст в своих интересах». В таких сделках собственник не несет никаких забот об объекте своего права, он не отвечает по судебным требованиям, которые могут быть предъявлены по поводу этого объекта, не несет ответственности за уплату налогов, связанных с данным имуществом. В режиме доверительной собственности функционируют многочисленные благотворительные фонды, учреждаемые финансовыми магнатами (Рокфеллером, Дюпоном, Мелоном и др.).

Немалой спецификой обладает в странах общего права и институт обеспечительных вещных прав, включающих различные виды залога, в том числе ипотеку. Следует вообще сказать, что формула «способы обеспечения исполнения обязательств», применяемая в западноевропейских континентальных странах, уже формулы «обеспечительные интересы», используемой в странах общего права. Различия между ними коренятся в разных концепциях вещных прав, в первую очередь права собственности.

В противовес континентальному абсолютному праву собственности в странах общего права право собственности трактуется как система вещноправовых интересов. Одним из таких интересов служит обеспечительный интерес. Так, по мнению английского юриста Майкла Бриджа, под «личной собственностью» понимаются не только права на имущество (*Possession, Ownership*), но и различные «обеспечительные интересы» (*security interests in personal property*). Все это создает определенное равенство лица, обладающего вещью, и лица, обладающего обеспечительным правом. В странах общего права «обеспечительные интересы ставят кредитора в юридически более предпочтительное положение по отношению к собственнику, чем способы обеспечения исполнения обязательств в странах континентального права».

### **Защита вещных прав**

Гражданское и торговое право предусматривает различные средства защиты собственности. Одни из них применяются в рамках обязательств: обеспечивая соблюдение различных обязательств, например обязанности арендатора в установленный срок вернуть нанятое имущество, частное право тем самым защищает и право собственности на данное имущество. Однако в дополнение к обязательственно-правовым частное право устанавливает и вещно-правовые меры защиты права собственности. В числе таких мер – виндикация, т.е. иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику, и негаторный иск, т.е. требование собственника об устранении препятствий в пользовании своей собственностью, хотя бы и не связанных с лишением владения ею.

ГГУ, не употребляя самого термина «виндикационный иск» (*actio rei vindicatio*), тем не менее в §985 и 986 регламентирует «требования собственника



на выдачу вещи», равнозначные традиционной виндикации. По смыслу §985 ГГУ собственник вправе требовать от владельца выдачи вещи. Решение вопроса об изъятии вещи зависит от признания владельца добросовестным или недобросовестным. Добросовестен тот владелец вещи, который не знает и не должен знать, что приобрел ее у лица, не имеющего права на ее отчуждение. Владелец, который знал или по обстоятельствам дела должен был знать о неправомерности отчуждения вещи, является недобросовестным. По общему правилу, у добросовестного приобретателя вещь не изымается, а у недобросовестного изымается. Однако в обоих случаях существуют исключения. Например, если вещь выбыла из обладания собственника или другого титульного владельца (хранителя, арендатора, комиссионера) помимо его воли (украдена, потеряна), то она изымается даже у добросовестного владельца. Исключения составляют лишь деньги и ценные бумаги на предъявителя, которые и в этих случаях не подлежат изъятию у добросовестных владельцев в целях обеспечения устойчивости оборота денег и ценных бумаг. Кроме того, законодательством Японии, Англии и США не допускается изъятие у добросовестного приобретателя также вещей, купленных на аукционе, в розничном магазине или у любого продавца, открыто торгующего этими вещами.

Виндикация обычно сопровождается взаимными расчетами сторон. Недобросовестный владелец возвращает собственнику все доходы, которые он извлек или должен был извлечь из вещи за все время неправомерного владения ею. В случае изъятия вещи у добросовестного приобретателя последний возвращает лишь те плоды и доходы от вещи, которые он получил после того, как узнал или должен был узнать о неправомерности своего владения либо после предъявления к нему виндикационного иска, как это предусматривает, например, §987 ГГУ.

С другой стороны, и добросовестный, и недобросовестный владелец имеют право на возмещение необходимых расходов, произведенных за время владения вещью. К примеру, в силу ст. 1381 ФГК «тот, кому вещь возвращена, должен возместить даже недобросовестному владельцу все необходимые и полезные расходы, сделанные для сохранения вещи». Напротив, §989 ГГУ предусматривает возмещение необходимых расходов лишь с того времени, с какого собственник вправе истребовать плоды и доходы, приносимые вещью. Произведенные улучшения, повышающие стоимость вещи, возмещаются, если это было сделано до того, как владелец узнал о противоправности владения.

Негаторный иск (*actio negatoria*) – это требование прекращения противоправных действий, препятствующих осуществлению правомочий собственника, хотя бы и без утраты им владения вещью. Типичным проявлением подобных действий является лишение собственника «света и воздуха», нормального входа и выхода из своего дома. Собственник вещи, гласит §1004 ГГУ, права которого нарушены не захватом или неправомерным удержанием владения, может требовать от нарушителя прекращения нарушения своего права. Если есть основания ожидать дальнейших нарушений, то собственник может предъявить иск о недопущении их в будущем.

Во Франции правила о виндикационном и негаторном исках прямо не установлены гражданским кодексом. Они выработаны доктриной и судебной практикой путем толкования и применения норм о добросовестном и недобросовестном владении имуществом, а также об исковой, приобретательной давности и о «как бы договорах» (квази-договорах).

Особенностью права Англии, США и других стран общего права является отсутствие виндикационного и негаторного исков. Право собственности защищается в Англии отдельными видами исков из правонарушений, прежде всего иском из нарушения владения недвижимым имуществом. Имеется в виду и насильственное завладение чужим земельным участком, и просто вход на огороженную территорию, в чужую квартиру или сад. Нарушения владения могут касаться и движимых вещей, в том числе удержания их без намерения обратить в свою собственность. Рассматривая подобные иски, суды или изымают вещи у нарушителей, или запрещают владение ими, или, наконец, налагают на нарушителей штраф.

Защита владения известна всем развитым странам. В странах общего права она лишь более ярко выражена. Повышенное внимание частного права к владению и его защите обуславливается не в последнюю очередь тем фактом, что владение – это правомочие не только иных титульных владельцев (арендатора, хранителя либо комиссионера), но и самого собственника. Не случайно в ст. 2279 ФГК подчеркивается, что «в отношении движимостей владение равнозначно правооснованию», т.е. праву собственности. В соответствии с §1006 (1) ГГУ «владелец движимой вещи предполагается ее собственником». Владению как «господству над вещью» посвящен целый первый раздел третьей книги ГГУ, регламентирующий отношения по приобретению и прекращению владения, совладению и переходу владения по наследству. Помимо права на самопомощь или самозащиту (§859 ГГУ), владелец вправе предъявить иски о возврате самоуправно отобранного владения, об устранении помех владению, а также иски из предшествующего владения (§854-872 ГГУ).

В соответствии с субъективной теорией владения (выдвинутой К.-Ф. Савиньи в начале XIX в. и до сих пор отражающейся, скажем, во французском частном праве) владение – это осуществление или возможность немедленного осуществления фактического господства над вещью в зависимости от воли лица. Защита владения прежде всего подчинена облегчению охраны права собственности. Хотя частное право обеспечивает защиту данного права как такового специальными исками собственника, возможность использования им также правовых средств защиты фактического обладания вещью с помощью владельческих исков является упрощенным способом достижения той же цели.

Вещные права, и прежде всего право частной собственности, служат материальной базой власти в обществе. Собственность и власть напрямую связаны, в частности, в акционерных обществах, несмотря на происходящее отделение функции управления частной собственностью от самих собственников. В подтверждение своих тезисов о «социализации»;

«демократизации» собственности исследователи приводят статистику владельцев акций в развитых странах. Если в 1952 г. в США владели акциями 6,5 млн. человек, то в 1959 г. – уже 12,5, в 1965 г. – 20,1, и в 1975 г. – 25,3 млн. человек. По разным источникам к началу 70-х гг. прошлого века в Японии насчитывалось 8-10 млн. акционеров, в ФРГ – 5 млн., а в Англии – свыше 2 млн. В настоящее время эти цифры еще возросли.

Тем не менее участие работников, в частности размер участия отдельных работников акционерных компаний, ограничивается в целом небольшой величиной. Так, в США лишь 2,8% рабочих и 0,3% фермеров владеют акциями. В то же время одному лишь семейству Дюпонов принадлежит в десять раз больше акций, чем всем рабочим США. Прослойка сверхбогачей, составляющая всего 0,5% населения США, обладает 49,3% всех акций. Поэтому, думается, по-прежнему весьма спорны теории о «социализации» частной собственности, превращении ее в «юридическую этикетку», затрудняющую, а не стимулирующую анализ реальной власти на средства производства

#### **Тема 4: Деликтное право иностранных государств**

Законодательство и практика придают важное значение также другому основанию возникновения обязательств – правонарушению или деликту. Среди правонарушений, порождающих гражданские обязательства, чаще всего фигурирует причинение вреда. При этом имеются в виду именно случаи внедоговорного причинения вреда (*delits, unerlaubte Handlungen, torts*).

По мнению японских авторов, деликт представляет собой незаконное действие, причиняющее вред другому лицу, на основании чего возникает обязанность причинившего вред возместить его. Причинение вреда возможно и в результате неисполнения обязательства одной из сторон договора, однако такие отношения регулируются нормами о договорной ответственности. Институт же деликтной ответственности направлен на урегулирование отношений между лицами, не связанными договорными отношениями, и предусматривает при определенных условиях возмещение причинителем вреда ущерба, причиненного пострадавшему.

Сходным образом характеризует деликт профессор К. Ларенц (ФРГ). По его мнению, тот, кто причинит другому вред, обязан (если он способен за это отвечать) возместить данный вред. Подобным образом возникают по закону обязательства из «причиненного вреда».

Как явствует из последнего высказывания, возмещение причиненного вреда – это одновременно форма гражданской ответственности, и ответственность эта наступает лишь при определенных условиях. Обычно называют четыре подобных условия или основания: наличие самого вреда (в том числе морального); противоправность поведения причинителя вреда; наличие причинно-следственной зависимости между вредом и поведением правонарушителя; вина причинителя вреда.

Вред может быть причинен как имуществу, так и личности (жизни, здоровью) физических и имуществу юридических лиц. В век НТР, научно-технического прогресса орудием причинения вреда все чаще становятся устройства по производству и использованию атомной энергии, новых химических веществ и удобрений, новые средства транспорта. Одной из наиболее острых проблем экологии как раз и является проблема борьбы за безопасные и здоровые условия производства. В развитых западных странах предпринимаются определенные, подчас большие усилия по сдерживанию, нейтрализации, устранению вредоносных факторов современного производства, однако эти усилия далеко не всегда оказываются эффективными.

Предпринимаемые меры ослабляются, а порой сводятся на нет частнособственнической разобщенностью отдельных производителей, их стремлением вкладывать минимальные средства в экологизацию производства, разработку и осуществление программ предотвращения кризисных экологических ситуаций.

В последние годы все чаще предъявляются иски о возмещении вреда, причиняемого врачами и другим медперсоналом вследствие неправильного лечения, применения лечебно-оздоровительных и диагностических процедур. Субъектами ответственности за причиненный вред становятся и юристы (прежде всего адвокаты), недостаточные профессиональные знания которых приводят к отклонениям исков. В США многие врачи начали страховаться на случай ответственности за причинение вреда.

Моральный вред может выражаться, скажем, в потере возможности из-за нанесенного увечья (конечностям, зрению, слуху) нормально общаться с друзьями и знакомыми и вообще жить полноценной человеческой жизнью. Считается также, что моральный вред – это и уменьшение шансов молодой женщины удачно выйти замуж вследствие образования на ее теле после травмы шрамов или рубцов. Во всех подобных случаях речь идет о дополнительном возмещении именно морального (неимущественного) ущерба наряду с возмещением расходов на лечение, приобретение протезов и других приспособлений для восполнения негативных последствий травм и увечий.

Размер возмещаемого вреда должен быть всесторонне обоснован истцом. Трудности подсчета вреда ведут к затягиванию конфликтов. Нелегко определить и точную сумму возмещения морального вреда, вследствие чего многие авторы предлагают вообще от него отказаться. В практике возмещения вреда есть и другие неблагоприятные моменты. В частности, все более широкое страхование врачами своей возможной ответственности за неправильно выбранное лечение, как правило, автоматически ведет к его удорожанию и росту цен на медикаменты.

Противоправность поведения (действия или бездействия) причинителя вреда определяется путем анализа законодательства об ответственности за вред. Объем этого законодательства постоянно растет. Оно образуется из норм как гражданских кодексов (ст. 1382-1386 ФГК, §823-853 ГГУ), так и некоторых специальных актов, а также судебных прецедентов. Например, в США дела

о возмещении причиненного вреда нередко решаются на основе частных кодификаций прецедентов – *Restatements of the Law of Torts*. Противоправным признается поведение лица, нарушающее субъективное право другого лица.

Наиболее сложным является установление причинно-следственной зависимости между поведением причинителя и наступившим вредом. Ни одна из существующих на этот счет правовых теорий (необходимого условия – *conditio sine qua non*, адекватной причинной связи) не дает однозначного и неопровержимого критерия истинной причины вреда. Поэтому последнее слово остается за судом. В частности, нередко отклоняются по мотивам отсутствия причинной связи иски о возмещении вреда, вызванного отдаленными последствиями какой-либо аварии (например, выбросов радиации или ядовитых газов).

Законодательство, доктрина и практика исходят из общего принципа вины как условия возмещения причиненного вреда. Действие человека, причиняющее другому ущерб, – гласит ст. 1382 ФГК, – обязывает того, по чьей вине произошел ущерб, к возмещению ущерба. Обычно вина выражается в двух формах: умысел и неосторожность. Например, в соответствии с §823 (1) ГГУ тот, кто умышленно или по неосторожности противоправно лишил человека жизни, причинил ему телесные повреждения или расстройство здоровья, лишил его свободы, права собственности или других прав, обязан возместить причиненный этим ущерб. Напротив, обязанность возмещения вреда, причиненного другому лицу способом, противоречащим добрым нравам (т.е. морального вреда в «чистом виде»), возникает лишь в случае, если вред был причинен умышленно (ст. 826 ГГУ).

Вместе с тем в праве и практике весьма широк круг случаев безвиновной или объективной ответственности за причиненный вред. Не в последнюю очередь это связано с ростом числа источников повышенной опасности. К примеру, в английском деликтном праве установлены следующие основные случаи безвиновной ответственности: ответственность за утечку с земли собственника каких-либо предметов, способных причинить вред, и ответственность за огонь; ответственность владельцев диких животных и скота; ответственность владельцев опасной движимости и строений. В США без вины наступает ответственность: за опасные вещи и деятельность, за огонь и за вред, причиненный животными.

ЯГК считает общими условиями деликтной ответственности умысел и неосторожность. Под умыслом понимается осознание лицом, совершающим определенное действие, того, что данное действие причинит вред другому лицу. При этом конечной целью действий не обязательно должно быть причинение вреда. Неосторожность означает пренебрежение требуемым законодательством вниманием – «вниманием хорошего управляющего». Помимо ст. 709 ЯГК, устанавливающей институт деликтной ответственности, предусматривается еще пять специальных институтов, которые можно считать разновидностями общего института. В четырех из них фактически допускается ответственность без вины. Речь идет об ответственности лица, осуществляющего контроль за действиями недееспособного (ст. 714), или использующего труд других лиц

(ст. 715), или являющегося собственником строения (ст. 717) либо животного (ст. 718).

В настоящее время нормы гражданских кодексов об ответственности за причинение вреда дополняются специальным законодательством, поскольку одним лишь толкованием гражданских кодексов невозможно разрешить многие конфликты по поводу вреда, причиняемого, например, автотранспортными происшествиями, несчастными случаями на производстве или вызываемого действием факторов экологического характера. Применяемое во многих из подобных случаев законодательство основывается «на принципе ответственности без вины».

Деликтная ответственность применяется не только за собственные действия, но и за действия третьих лиц. Так, родители несут ответственность за вред, причиненный проживающими с ними несовершеннолетними детьми; наставники – за вред, причиненный их учениками; наниматели – за вред, причиненный работниками в процессе выполнения ими своих обязанностей (ст. 1384 ФГК). Ответственность указанных лиц не является разновидностью ответственности без вины: при представлении ими доказательств того, что они надлежащим образом исполняли свои обязанности по контролю, они могут быть освобождены от ответственности.

Важное значение имеют специальные виды деликтов, в частности ответственность за врачебные ошибки. Врач может быть привлечен к ответственности при наличии в его поведении неосторожности, проявляющейся в различных формах: постановка неправильного диагноза с последующим неправильным лечением, неосторожность при правильном лечении, осуществление лечебных мероприятий против воли пациента. При причинении вреда пациенту действиями среднего или младшего медицинского персонала ответственность за это несут врач или администрация лечебного учреждения (ст. 715 ЯГК).

## **Тема 5: Наследственное право иностранных государств**

### **Значение и природа наследственного права**

Знание зарубежного наследственного права целиком и полностью обуславливается практическими потребностями. Из года в год Инюрколлегия разыскивает по наследственным делам родственников умерших за границей наследодателей, проживавших в Финляндии, США, Испании, ФРГ, Австралии и многих других странах.

Некоторые граждане, обращаясь в Инюрколлегию за помощью в получении заграничного наследства, заботятся не только о своих личных, но и об общественных интересах. Например, в 1958 г. в Инюрколлегию поступило заявление жительницы Москвы О. Ш.-Ч. и ее сына С.Ш. Они, в частности, писали: «Вопрос, который мы поднимаем, требует выяснения, так как речь идет о значительных денежных суммах, которые можно было бы реализовать. Мы имеем в виду так называемое «наследство гетмана

Полуботка». Нам известно, что до революции в г. Стародубе бывшей Черниговской губернии состоялся съезд наследников гетмана, на который была приглашена Инна Никадровна Ш. (наша мать и бабка), работавшая в то время земским врачом в Полтавской губернии... Если вы найдете нужным расследовать это дело, то мы готовы сделать все, что от нас зависит, чтобы обратить мертвый денежный груз на нужды государства».

Как выяснилось, согласно легенде, еще в 1720 г. в контору Ост-Индской компании, бывшей в ту пору крупнейшим банком Англии, на имя гетмана Павла Полуботка была внесена на хранение значительная сумма золотом. Банк обязался выплачивать по вкладу четыре процента годовых. Деньги были положены на неопределенный срок до востребования их или самим Павлом Полуботком (1660 г. рождения, прибегнувшим к переправе своего золота в Англию, якобы из опасения перед возможным арестом со стороны даря Петра I), или лицами, им назначенными, или, в крайнем случае, наследниками указанных лиц. Было также оговорено, что на вклад не распространяется положение о «конфискации за давностью». К началу 80-х гг. прошлого столетия (если соблюдать условия процентного роста, о которых говорит предание) образовалась бы сумма, которую даже трудно вообразить, – триллион (!) фунтов стерлингов (по 300 тыс. на каждого жителя нынешней Украины).

По своей природе наследственное право тесным образом связано не только с семейным правом, но и, прежде всего, с правом частной собственности. По словам К. Маркса, «законы о наследовании являются... юридическим выводом из существующей экономической организации общества, которая основана на частной собственности на средства производства, то есть на землю, сырье, машины и пр.». Тем самым подчеркивается прямая связь наследственного права «с правом частной собственности, функционирующим «на стыке» последнего с семейным правом. Конечно, при наследовании по завещанию в круг наследников могут входить и не родственники умершего. Кроме того, по наследству переходят не только вещи, но и исключительные права на результаты интеллектуального творчества. Некоторые ученые связывают наследование, например, авторских прав с возникновением теории интеллектуальной собственности в XVIII в. Тем не менее наследственные правоотношения возникают главным образом между субъектами, связанными родственными узами, и по поводу телесных объектов, принадлежащих наследодателям на праве частной собственности.

**Особенности наследования в странах общего права.** Во всех зарубежных странах применяются два порядка наследования: по закону и по завещанию. Вместе с тем в порядке наследования как по закону, так и по завещанию в странах континентальной Европы и в странах общего права имеются существенные различия. Во-первых, в странах общего права наследственное имущество переходит к наследникам не непосредственно, а через так называемого *личного представителя*. Он обычно назначается судом из числа заинтересованных лиц и называется *администратором* (Administrator). В случае если распорядитель наследства указывается самим

наследодателем в завещании, он утверждается судом и именуется *исполнителем* (Executor).

Личный представитель определяет объем наследственного имущества («наследственную массу»), управляет им в режиме доверительного собственника, удовлетворяет претензии кредиторов наследодателя, ведет другие его дела; распределяет наследство между наследниками, представляет по требованию суда отчет о произведенных действиях и возмещает ущерб, причиненный его недозволенными действиями наследникам или кредиторам наследодателя.

Во-вторых, в странах общего права имеет место *привилегированное положение пережившего супруга* как наследника.

### **Законодательство, регулирующее наследственные отношения**

В странах континентальной Европы нормы наследственного права включены в состав гражданских кодексов и помещены, как правило, вслед за нормами, регулирующими правовое положение физических лиц и семейные отношения.

Во Франции нормы, регулирующие наследственные отношения, содержатся в первых двух титулах книги ФГК («О различных способах, которыми приобретается собственность»), озаглавленных «О наследовании» и «О дарениях между живыми и в завещаниях». Наследование по закону рассматривается в ФГК отдельно от наследования по завещанию, которое регулируется в тесной связи с прижизненными дарениями. Это объясняется наличием в законе общих норм, регулирующих порядок безвозмездного приобретения имущества. В ФРГ наследственным правоотношениям посвящена отдельная книга V ГГУ («Наследственное право»). В Швейцарии нормы наследственного права также содержатся в отдельной книге – II ШГК («О наследствах»). Регламентирование некоторых вопросов, в частности связанных с составлением завещания, кодекс относит к компетенции кантонов. В странах англо-американской системы права наряду с судебным прецедентом существенная роль в регулировании наследственных отношений принадлежит закону.

В Англии среди наиболее важных законов в этой области следует отметить закон о завещаниях (1837 г.), закон об администрировании наследств (1925 г.), закон о наследстве лиц, не оставивших завещания (1952 г.), закон о наследовании (1975 г.). Есть и другие нормативные акты об отдельных вопросах наследственного права.

В США принятие законодательства о наследовании отнесено к компетенции штатов. Во многих из них законы о наследовании включены в своды законов штатов (Вирджиния, Теннесси, Южная Каролина и др.). В штате Луизиана, где, как известно, действует Французский гражданский кодекс, до настоящего времени сохранилась в основных чертах французская система наследственного права. Существующие, подчас весьма серьезные, различия в регламентации наследственных отношений в рамках отдельных штатов вызвали к жизни потребность достижения единообразия правовых норм



в данной области. Наметившиеся унификационные тенденции выразились, в частности, в разработке единообразного закона о наследовании (*Uniform Probate Code*), принятого пока лишь в нескольких штатах (например, Аляске, Айдахо).

В последние десятилетия в законодательстве рассматриваемых стран произошли изменения, повлекшие за собой расширение наследственных прав усыновленных и внебрачных детей. В результате усыновленные были полностью уравнены в наследственных правах с законнорожденными детьми (закон 1966 г. во Франции; закон 1977 г. в ФРГ; закон 1972 г. в Швейцарии; закон 1958 г. в Англии; законы отдельных штатов США).

Что касается внебрачных детей, наследственные права которых почти полностью отрицались, то они также, за некоторыми исключениями, получили равные права с законнорожденными, а их родители могут наследовать после них в принципе так же, как после своих законнорожденных детей (закон 1972 г. во Франции; закон 1969 г. в ФРГ; закон 1975 г. в Швейцарии; закон 1969 г. в Англии; законы отдельных штатов США). Необходимым условием этого является признание внебрачного ребенка родителем или установление его происхождения по решению суда.

Указанные изменения в законодательстве западноевропейских стран в значительной степени связаны с принятием в рамках Европейского совета Конвенции об усыновлении детей (24 апреля 1967 г.) и Конвенции о правовом положении внебрачных детей (15 сентября 1975 г.).

Некоторые законы внесли изменения в объем и характер наследственных прав пережившего супруга, расширив их, что отвечало в первую очередь интересам замужней женщины. Так, во Франции, законодательство которой ставило пережившего супруга на последнее место в числе наследников по закону, в результате чего он призывался к наследованию лишь при отсутствии кровных родственников (включая боковых до 12-й степени), были приняты два закона (1957 г. и 1972 г.), предоставившие ему более широкие возможности для получения наследства. Однако и сейчас переживший супруг в большинстве случаев получает не право собственности, а лишь узуфрукт на часть наследственного имущества, размер которой варьируется в зависимости от разряда наследников.

В Англии, где законодательство и ранее отдавало пережившему супругу предпочтение перед иными наследниками, законом о наследовании (об обеспечении семьи и иждивенцев) 1975 г. были расширены его возможности на получение «разумного содержания» из наследственного имущества. Этим же законом аналогичное право было предоставлено более широкому, чем ранее, кругу лиц: бывшей жене, не вступившей в другой брак, детям наследодателя, в том числе внебрачным, и др.

Среди других законов, внесших изменения в регулирование отдельных вопросов наследственных отношений, можно отметить французский закон 1576 г., предусмотревший иной режим общности наследственного имущества; закон ФРГ 1969 г., касающийся оформления завещательных распоряжений; закон ФРГ 1976 г. о реформе брачно-семейного права, изменивший,

в частности, некоторые положения, связанные с правом наследников на обязательную долю.

Нельзя не обратить внимания на такую проблему, как коллизии законодательства в области наследования. Число наследственных дел с иностранным элементом во второй половине XX в. все время увеличивалось, что явилось косвенным следствием миграции населения во всем мире в конце прошлого и начале нынешнего века, вызванной войнами и революциями.

### **Наследование по завещанию**

Наследование по завещанию осуществляется чаще всего в обеспеченных семьях. Разумеется, принцип свободы завещания предполагает право на оставление завещания всеми наследодателями, однако на практике по завещанию обычно переходят более или менее крупные наследства. Поскольку завещание является односторонней сделкой, наряду с дееспособностью его составителя важнейшую роль играет соблюдение его формы.

По общему правилу завещание должно быть составлено в *письменной форме*. Устная форма допускается в виде редкого исключения, например, в США – при неминуемой смерти завещателя. Во многих странах существует множественность (плюрализм) формы завещания с правом выбора одной из них. Однако в некоторых странах устанавливается и одна форма, например, в Англии.

Наиболее распространены четыре основные формы завещания: собственноручное; тайное; публичное; завещание, удостоверенное свидетелями. *Собственноручное* завещание полностью пишется от руки самим наследодателем, им самостоятельно датируется и подписывается. *Тайное* завещание предполагает составление завещания наследодателем с передачей завещания в запечатанном конверте нотариусу в присутствии свидетелей. *Публичным* именуется такое завещание, когда завещание после его совершения в присутствии должностных лиц (нотариусов, судей) и свидетелей передается для депонирования нотариусу или другому должностному лицу. Наконец, завещание, *удостоверенное свидетелями*, после его совершения и подписания завещателем либо другим лицом по его указанию удостоверяется не менее чем двумя свидетелями в присутствии завещателя. Такая форма предусматривается в Англии, где она к тому же является и единственной формой завещания.

В соответствии с *принципом свободы завещания* завещатель вправе сделать любые распоряжения на случай своей смерти – прежде всего в отношении своего имущества. Этим определяется содержание завещания. Разумеется, свобода завещания детерминируется всей совокупностью условий жизни общества. К примеру, один египетский миллионер завещал все свое состояние жившим в его доме собакам, кошкам и работавшим в усадьбе ишакам. «Они были гораздо лучше ко мне, чем люди, – говорилось в завещании. – Они никогда не пытались ради моих денег засадить меня в сумасшедший дом или отравить меня». В западных странах регулярно

разыгрываются настоящие «схватки над сундуком», особенно когда речь идет о крупных наследствах.

Пределы усмотрения завещателя ограничиваются законом – в интересах, как правило, его семьи. Существует несколько систем обеспечения интересов семьи при наследовании по завещанию. В соответствии с «*системой резерва*» нисходящие наследники пользуются правом на так называемый резерв, составляющий на одного ребенка половину наследства, на двух – две третьих и на трех и более детей – три четвертых части наследства. Право на резерв имеют и некоторые восходящие – родители, бабушка, дедушка и др. «Система резерва» применяется в Японии, Франции и других романских странах, в некоторых из которых, например в Италии, «правом на резерв» пользуется и переживший супруг.

В ФРГ предусматривается «*система обязательной доли*», согласно которой «обязательный дольщик» является не наследником по закону, а лишь кредитором, который вправе требовать выплаты ему определенной суммы наследниками по завещанию. Правом на обязательную долю обладают нисходящие, родители и супруг, получающие половину той доли, которая причиталась бы им при наследовании по закону.

### **Наследование по закону**

#### **Наследование по закону в странах континентальной Европы.**

Наследование осуществляется по закону в случаях, когда: отсутствует завещание, завещание признано недействительным, завещано не все имущество, все или часть наследников по завещанию отказались от наследства или когда речь идет о реализации «права на резерв» или права на «обязательную долю».

В странах континентальной Европы применяются две системы наследования по закону: романская система и система парантелл. В соответствии с *романской системой*, используемой во Франции, Италии, Бельгии и некоторых других странах, все наследники по закону делятся на четыре категории или разряда, поочередно призываемые к наследованию: нисходящие (дети, в том числе усыновленные, внуки, правнуки – по праву представления); родители, братья, сестры; бабушка и дедушка, прабабушка и прадедушка; остальные родственники до шестой степени родства (дяди, тети, двоюродные братья и сестры и т.п.).

Наследники более близкого разряда устраняют наследников всех последующих разрядов. Внутри призываемого к наследованию разряда более близкие родственники устраняют более дальних (с учетом, разумеется, применения института права представления). Переживший супруг не включается ни в один из разрядов или классов. Однако он имеет право пожизненного пользования определенной частью наследственного имущества (узуфрукт в размере одной второй или одной четвертой части наследства – в зависимости от наличия или отсутствия у наследодателя детей).

По *системе парантелл*, применяемой в ФРГ, Австрии, Швейцарии, наследство переходит к группам кровных родственников, также поочередно

вступающих в права наследования. Вследствие этого каждая парантелла (или «порядок», «группа») призывается к наследованию при отсутствии предшествующей парантеллы. Вместе с тем, в отличие от романской системы, внутри каждой парантеллы степень родства с наследодателем не играет решающей роли.

Система парантелл не совпадает полностью в странах, где она применяется. Например, в Швейцарии наследники по закону объединены лишь в три парантеллы, а в ФРГ число парантелл не ограничивается. В соответствии с действующим законодательством первую парантеллу образуют в ФРГ нисходящие наследодателя; вторую – родители и их нисходящие (при этом, если родители живы, к ним переходит все наследство); третью – дедушка, бабушка и их нисходящие; четвертую – прадедушка, прабабушка и их нисходящие и т.д. Переживший супруг не входит ни в одну из парантелл, но он приобретает право собственности на определенную часть наследства и призывается к наследованию наряду с родственниками трех первых парантелл. При отсутствии наследников двух первых парантелл, а также дедушки и бабушки к пережившему супругу переходит все наследство.

При наследовании по романской системе и системе парантелл действует принцип универсального правопреемства: к наследникам переходят как права, так и обязанности наследодателя. При этом имеются некоторые различия в разных странах в отношении способов приобретения наследственного имущества. В одних странах используется *система принятия* (Франция), а в других – *система отречения от наследства* (ФРГ). По первой системе наследник должен выразить свое желание принять наследство, по второй – наследство приобретается в силу закона, но с правом отказа от него, т.е. отречения.

**Наследование по закону в странах общего права.** Важной особенностью наследования по закону в странах англо-американской системы права наряду с участием в наследственных делах личного представителя является *привилегированное положение пережившего супруга*: при наличии «небольших наследств» (прежде всего в малообеспеченных семьях), а также при отсутствии у наследодателя нисходящих, родителей, братьев и сестер переживший супруг нередко является единственным наследником. В остальных случаях он – один из наследников.

Так, при наличии нисходящих переживший супруг имеет право на получение определенной твердой суммы: так называемое право «на первые фунты стерлингов» (в Англии) или «на первые доллары» (в ряде штатов США). Указанные суммы могут быть заменены вещным эквивалентом. Остальная часть наследства распределяется между пережившим супругом и другими наследниками. Например, по законодательству штата Нью-Йорк переживший супруг вправе получить 2 тыс. долларов или их вещный эквивалент. Кроме того, он имеет право на треть остального имущества – при наличии у наследодателя двух и более детей или их нисходящих. Если у наследодателя имеется лишь один ребенок или его нисходящие, пережившему супругу полагается половина имущества (за вычетом «первых

долларов»). При отсутствии нисходящих и наличии у наследодателя родителей переживший супруг вправе получить 25 тыс. долларов и половину остального имущества.

В целом своеобразная очередность наследования по закону в странах общего права, прежде всего, в Англии и США, выглядит следующим образом. Кроме пережившего супруга, наследниками по закону являются нисходящие наследодателя. При наличии пережившего супруга они совместно с ним наследуют имущество, превышающее сумму первых долларов или фунтов стерлингов. При отсутствии пережившего супруга имущество переходит к детям в равных долях. При этом правом собственности на наследственное имущество наделяются только совершеннолетние наследники. В отношении имущества несовершеннолетних применяется институт доверительной собственности.

При отсутствии супруга и нисходящих наследниками становятся родители наследодателя (Англия). В большинстве штатов США родители наследуют не только при отсутствии нисходящих и пережившего супруга, но и в случае, если переживший супруг не получает всего наследства. Боковые родственники и другие (помимо родителей) восходящие призываются к наследованию лишь при отсутствии нисходящих, пережившего супруга и родителей и в таком порядке: полнородные братья и сестры, неполнородные братья и сестры, дедушки, бабушки, полнородные дяди и тетки и т.д.

## **ПЛАНЫ СЕМИНАРСКИХ ЗАНЯТИЙ**

### **Методические указания**

Семинарские (практические) занятия – одна из важных форм аудиторных занятий со студентами, обеспечивающая наиболее активное участие их в учебном процессе и требующая от них углубленной самостоятельной работы. В планах для подготовки студентов к занятию сформулированы вопросы, определены номера задач или упражнения, которые необходимо решить при домашней подготовке или обсудить в ходе аудиторных групповых занятий, указаны контрольные вопросы или тесты для самопроверки.

При домашней подготовке к занятиям по каждой теме студенты должны проработать конспекты лекций, литературные источники, выбрать дополнительную литературу по своему усмотрению, подготовить ответы на вопросы, решить задачи и т.д.

Сформулированные вопросы и задачи в планах занятий по теме коллективно обсуждаются. По мере необходимости в ходе занятия преподаватель может задавать другие вопросы и задачи.

### **Семинар 1: Введение в курс «Иностранное гражданское право».**

#### **Предмет курса**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Предмет курса «Иностранное гражданское право».
2. Основные принципы, задачи и цели курса.
3. Значение науки сравнительного правоведения в области гражданского и торгового права.
4. Значение сравнительного правоведения в зарубежных правовых порядках.
5. Сравнительное правоведение в России.

### **Семинар 2: Основные правовые системы современности**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Значение классификации правовых систем мира.
2. Классификация Эсмейна.
3. Классификация Вигмора.
4. Классификация Адольфа Шницера.
5. Классификация Арминжона/Нольде/Вольфа.
6. Классификация К. Цвайгерта – Х. Кетца.
7. Классификация Рене Давида.

### **Семинар 3: Источники иностранного гражданского права**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Понятие источника иностранного гражданского права.
2. Источники гражданского права Северной правовой системы (Скандинавские страны).
3. История становления современного англо-американского частного права на примере Великобритании и США.
4. История становления современного исламского частного права.
5. Особенности гражданского права Израиля. Роль религиозных источников.
6. Особенности источников гражданского права в индуистской системе права.
7. Источники гражданского права в социалистических странах: Вьетнам, Куба, Северная Корея и др.
8. Влияние источников иностранного гражданского права на развитие современной российской гражданской правовой системы.

### **Семинар 4: Особенности гражданско-правового статуса физических и юридических лиц в иностранном праве. Тренировочные задания**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Субъекты иностранного гражданского права.
2. Физическое лицо как субъект гражданского права.
3. Институт безвестного отсутствия и институт признания лица умершим по законодательству иностранных государств.
4. Юридическое лицо как субъект гражданского права.
5. Особенности правового статуса коммандитных товариществ.

### **Семинар 5: Иностранное обязательственное право. Гражданско-правовой договор**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Понятие сделки в иностранных правопорядках.
2. Договор. Виды договоров.
3. Особенности гражданско-правового договора по французскому праву.
4. Особенности гражданско-правового договора по германскому праву.
5. Особенности договора по англо-американскому праву.
6. Особенности гражданско-правового договора по праву шариата.

### **Семинар 6: Вещное право иностранных государств**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Понятие вещного права по законодательству иностранных государств.
2. Особенности вещного права по французскому праву.

3. Особенности вещного права по германскому праву.
4. Особенности вещного права в англо-американской системе права.
5. Особенности вещного права в исламском праве (шариате).

### **Семинар 7: Деликтное право иностранных государств**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Деликтное право в системе иностранного гражданского права.
2. Деликтное право Франции: общая характеристика.
3. Правопритязание из неправомерного действия (бездействия) по праву Германии.
4. Деликтная ответственность по англо-американскому праву.
5. Ответственность за третьих лиц по иностранному гражданскому праву.
6. Ответственность за посягательства на нематериальные блага и неимущественные права личности в иностранном гражданском праве.

### **Семинар 8: Наследственное право иностранных государств**

#### **Вопросы для обсуждения**

1. Понятие иностранного наследственного права.
2. Наследование по закону и по завещанию.
3. Наследственное право Франции: общая характеристика.
4. Наследственное право Германии: общая характеристика.
5. Наследственное право Англии и США: общая характеристика.



## **САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ РАБОТА СТУДЕНТОВ**

### **Методические указания**

Самостоятельная работа студентов, предусмотренная учебным планом, должна соответствовать более глубокому усвоению изучаемого материала, формировать навыки исследовательской работы и ориентировать их на умение применять теоретические знания на практике. В процессе этой деятельности решаются задачи:

- научить работать с учебной литературой;
- формировать у них соответствующие знания, умения и навыки;
- стимулировать профессиональный рост студентов, воспитывать творческую активность и инициативу.

Самостоятельная работа студентов предполагает:

- подготовку к занятиям (изучение лекционного материала, чтение рекомендуемой литературы, ответы на вопросы, решение задач и т.д.);
- подготовку к экзамену.

### **РЕФЕРАТ**

#### **Методические указания**

Написание реферата и выступление с научным докладом являются наиболее эффективными формами подготовки студентов. Подготовка и написание реферата способствует выработке навыков самостоятельной работы, что особенно важно для будущей деятельности в качестве юриста, когда при исполнении возложенных обязанностей им необходимо принять единоличное решение и нести полную ответственность за его законность и обоснованность.

Написание реферата дает возможность студенту глубоко и обстоятельно изучить правовую литературу по выбранной теме, проанализировать те или иные спорные проблемы, критически осмыслить сложные положения теории и практики, сформулировать свою позицию и дать ей теоретическое обоснование.

Перечень указанных ниже тем рефератов позволяет студенту выбрать одну из них, наиболее близкую по избранной специализации и научному интересу. При выборе темы целесообразно избрать ту, которая представляет определенные сложности: недостаточно исследована в теоретическом плане или не совсем обстоятельно регламентирована в законодательном порядке.

Тему реферата следует согласовывать с преподавателем. Он же окажет помощь студенту в составлении плана научного исследования и в выборе законодательных актов и правовой литературы.

Изложение материалов должно носить творческий, самостоятельный характер. Если необходимо обратиться к какому-либо источнику законодательного или теоретического характера, надо сделать на него ссылку. Критические замечания в адрес других авторов должны быть сделаны в корректной, уважительной форме. Примеры из практики прокурорской или

следственной деятельности подлежит приводить лишь в тех случаях, когда они раскрывают какое-либо теоретическое положение.

Структурно реферат целесообразно построить следующим образом: во введении (предисловии) дать обоснование выбранной темы; материал изложить по главам (разделам) и завершить заключением, в котором будут даны предложения и рекомендации законодательного, организационного или теоретического характера.

Объем реферата – один печатный лист (22-24 страницы машинописного текста через 1,5 интервала на компьютере).

Научное сообщение (доклад) может состояться на семинарском или практическом занятии. Студенты могут задавать докладчику вопросы и высказывать свое мнение по тем или иным проблемам.

### **Примерная тематика рефератов**

1. Характеристика мусульманского гражданского права.
2. Судебный прецедент как источник гражданского права в англо-американской системе права.
3. Торговые обыкновения в практике делового оборота (на примере одной из зарубежных стран).
4. Принцип свободы договора в гражданском и торговом праве зарубежных стран.
5. Гражданско-правовое регулирование опеки и попечительства в романо-германской системе права.
6. Характеристика эмансипации в континентальной системе права.
7. Ограничение и лишение дееспособности совершеннолетних лиц.
8. Правовое положение юридических лиц в романо-германской системе права.
9. Правоспособность юридических лиц в Японии.
10. Теории происхождения юридического лица.
11. Юридические лица и несостоятельность в праве зарубежных стран.
12. Корпорации по праву США.
13. Правовое положение частных компаний в Англии.
14. Правовая характеристика индивидуального коммерсанта в торговом праве зарубежных стран.
15. Институт давности в законодательстве Квебека и США.
16. Исковая давность в гражданском законодательстве стран СНГ.
17. Правовое положение биржевых посредников в Англии, США, Франции и Германии (страны по выбору).
18. Агентский договор в праве Англии и США.
19. Рекомендации Международной торговой палаты для дистрибьюторских договоров.
20. Владение и его юридическая охрана в законодательстве Франции, Японии и Германии.
21. Права на чужие вещи по романо-германскому праву.

22. Характеристика права собственности в странах англо-американской системы права.

23. Характеристика института доверительной собственности в праве Великобритании и США.

24. Договорная дееспособность в праве Англии и США.

25. Договорная ответственность по праву зарубежных стран.

### **Методические рекомендации для решения задач**

Непосредственно перед решением задачи следует ознакомиться с содержанием основных нормативных актов законодательства, имеющимися последними изменениями этого законодательства, а также изучить рекомендуемые в настоящем УМК материалы юридической практики. В соответствующих случаях перед решением задачи необходимо ответить на поставленные в ней теоретические вопросы. Такой ответ поможет найти верное решение.

При решении задачи необходимо: 1) внимательно изучить ее условия; 2) выявить природу (специфику) складывающихся отношений между сторонами; 3) определить круг применимых нормативных актов и установить конкретные правовые нормы, необходимые для правильного решения задачи, а также внимательно изучить их; 4) применить выбранные правовые предписания к условиям задачи и сделать соответствующий вывод.

Решая задачу, следует не только правильно выбрать правовую норму, но и привести необходимое обоснование ее использования, а также указать аргументы, по которым не следует принимать во внимание позицию противоположной стороны в споре. Неверным является то решение, в котором лишь процитированы применимые по условиям задачи правовые нормы. В любом случае, решение задачи должно быть верным с материально-правовой, с процессуально-правовой точек зрения, а также оно должно быть обосновано доказательствами, взятыми из условий задачи. Наряду с этим целесообразно сослаться и на имеющиеся по данному вопросу положения судебной практики. Решение задачи должно опираться на круг основных нормативных актов. Допустимо использование и иных актов, указываемых преподавателем, а также подлежащих применению по мнению студента. Самостоятельно готовясь к решению задачи на семинарском занятии, следует учитывать, что ее условия могут быть в той или иной степени изменены преподавателем (уже после решения) с использованием метода правового моделирования.

По усмотрению преподавателя возможно решение задач на семинарском занятии путем использования ролевых игр. При этом среди студентов должны быть определены стороны юридического конфликта, а также лицо, выполняющее функции независимого суда. В случаях недостаточности нормативной базы для обоснования позиции стороны в юридическом конфликте целесообразно обращаться к соответствующим принципам и доктринальным положениям гражданского права.

Итогом решения задачи на семинарском занятии служит выставяемая преподавателем оценка. Последняя зависит от качества используемой студентом

аргументации, включающего соответствие такой аргументации законам логики и действующим правовым предписаниям.

### **Задача 1**

Акционерное общество «Металлокерамика АГ» (ФРГ) заключило с коммерсантом (владельцем авторемонтного предприятия) Карлом Бергеном договор на сервисное обслуживание автомобилей, принадлежащих обществу. В установленный договором срок общество не оплатило счета г-на Бергена. Его претензия была обществом отклонена по мотивам изменения обществом сроков оплаты услуг коммерсанта. Одностороннее изменение одного из условий договора общество объяснило наличием у него, как у более мощной в экономическом отношении стороны договора, преимущественных прав как в установлении, так и в изменении условий договора.

- а) Какие отношения возникли между акционерным обществом и г-ном Бергеном (имущественные, неимущественные)?
- б) Каков метод регулирования отношений между частными лицами?
- в) Имеет ли акционерное общество юридические преимущества в договоре?
- г) Обоснована ли позиция акционерного общества?

### **Задача 2**

Г-жа Франсон (Франция) заключила договор купли-продажи жилого дома с г-ном Дормье. Отец г-жи Франсон, полагавший, что договор заключен на условиях, не выгодных для его дочери, обратился в суд с иском о признании договора недействительным. При этом он пояснил, что его дочь не достигла возраста совершеннолетия. Возражая против иска, г-н Дормье заявил, что г-жа Франсон уже состоит в браке и согласно ФГК является полностью дееспособной.

- а) Что понимается под гражданской дееспособностью?
- б) С какого момента гражданин становится полностью дееспособным по французскому законодательству?
- в) Освобождается ли из-под родительской власти и становится и ли в силу этого полностью дееспособным несовершеннолетний гражданин, вступивший в брак в установленном ФГК порядке?
- г) Является ли г-жа Франсон полностью дееспособной?
- д) Какое решение должен принять суд по иску отца г-жи Франсон?

### **Задача 3**

Английская компания «Кемикл индастриз» обратилась к американской предпринимательской корпорации «Юнайтед электрик» с предложением о создании совместного предприятия (Joint venture) по производству электролизного химического оборудования. Представитель «Юнайтед электрик» отклонил предложение, заявив, что его корпорация зарегистрирована по закону о предпринимательских корпорациях штата Нью-Йорк (введен в действие с 1 сентября 1963 г.) и является юридическим лицом,

а компания «Кемикл индастриз» таковым не является. В ответ представитель последней пояснил, что поскольку согласно английскому закону о компаниях (1985 г.) за регистрацию в качестве юридического лица необходимо уплатить определенный сбор, руководство компании решило ее не производить.

а) Обладает ли правами юридического лица организация, не зарегистрированная в качестве такового в установленном законом порядке?

б) Может ли быть создано совместное предприятие организациями, одна из которых не обладает правами юридического лица?

#### **Задача 4**

Супруги Морган (США), продав за 30 тыс. долларов небольшой дом в штате Юта, решили приобрести дом за 400 тыс. долларов в престижном районе Вашингтона Потомак (на границе со штатом Вирджиния) в два этажа с двумя спальнями, двумя гаражами, бассейном и участком земли площадью 0,2 акра. Продавец предупредил покупателей, что дом находится в залоге (ипотеке). Залогодержатель – ипотечный банк – не возражал против продажи дома.

а) К какому виду прав относится право собственности и право залога жилого дома?

б) Может ли быть продан объект права собственности, находящийся в залоге?

в) Как называется вещное право, в том числе право залога, которое «следует за вещью»?

г) Сохраняет ли ипотечный банк свое залоговое право на жилой дом, приобретенный супругами Морган?

#### **Задача 5**

Г-ну Мицукава (Япония) в процессе ремонта ограды его земельного участка, проходящей по границе с участком, принадлежащим на праве собственности г-ну Тадагава, понадобилось зайти на участок последнего. Однако г-н Тадагава категорически возражал против этого. Г-н Мицукава обратился в суд с просьбой защитить его право захода на соседний участок в целях ремонта ограды.

а) Предусматривает ли ЯГК вещное право захода на соседний участок?

б) Как именуется в литературе данное право?

в) Какое решение должен принять суд?

#### **Задача 6**

Господин Шмидт (ФРГ) предъявил в суде иск к акционерному обществу «Порцеллан АГ» с требованием запретить производство фарфоровых изделий, в том числе электроизоляторов, так как оно загрязняет его участок земли и наносит вред выращиванию кукурузы на этом участке. По просьбе ответчика суд назначил экспертизу, которая констатировала, что негативные воздействия на участок г-на Шмидта, вызываемые использованием АО «Порцеллан АГ» своего участка, порождены принятым в данной местности (т.е. обычным)

использованием данного участка и что они не могут быть предотвращены мерами, хозяйственно доступными пользователям типа АО «Порцеллан АГ». На этом основании суд отказал в иске г-ну Шмидту.

а) Вправе ли собственник земельного участка в ФРГ требовать устранения существенного отрицательного воздействия на него со стороны владельца другого участка?

б) При каких условиях собственник не вправе запретить подобное воздействие?

в) Какой параграф ГГУ предусматривает эти условия?

г) Обосновано ли решение суда?

### **Задача 7**

В отсутствие г-на Буранже (Франция), находившегося в двухнедельном отпуске, на его ферме возник пожар. Пожар был ликвидирован соседом г-на Буранже г-ном Деуазье, который по собственной инициативе также восстановил отдельные опоры помещения фермы, без которых она могла бы окончательно разрушиться. Расходы г-на Деуазье составили 20 тыс. евро. Эту сумму он и попросил компенсировать возвратившегося из отпуска г-на Буранже. Однако последний отказался это сделать, заявив, что все равно собирался снести старую ферму и на ее месте построить новую, более современную. Экспертиза, назначенная судом, куда обратился с иском г-н Деуазье, признала сделанные им расходы «полезными и необходимыми».

а) Порождают ли действия г-на Деуазье обязательственные правоотношения?

б) Предусматривает ли ФГК компенсацию расходов, произведенных истцом?

в) Подлежат ли компенсации собственником фермы расходы г-на Деуазье?

### **Задача 8**

Общество с ограниченной ответственностью по производству тракторов «Тракторенверк ГмБХ» (ФРГ) имело право получить с акционерного общества по переработке овощей 30 тыс. евро за поставленный акционерным обществом трактор с универсальным навесным оборудованием. В свою очередь, общество имело право получить с «Тракторенверк ГмБХ» 28 тыс. евро за партию овощных консервов, закупленную последним. Получив требование акционерного общества об оплате долга, «Тракторенверк ГмБХ» заявило, что оно производит зачет взаимных однородных (денежных) требований и тем самым прекращает свое обязательство в отношении акционерного общества.

а) Предусматривает ли ГГУ прекращение обязательств зачетом встречных однородных требований?

б) Допускает ли ГГУ осуществление зачета на основе заявления одной стороны другой?

в) Правомерны ли действия «Тракторенверк ГмБХ»?

### **Задача 9**

Коммандитное общество «Кунстферлаг КГ» (ФРГ) приобрело у целлюлозно-бумажной фабрики – акционерного общества «Папиренфабрик-АГ» партию типографской бумаги. В процессе ее использования в пределах гарантийного срока обнаружилось скрытые дефекты части бумаги. Покупатель потребовал от продавца замены данной части. Возражая против этого требования, продавец заявил, что право на замену предусмотрено ГГУ только в отношении дефектных индивидуально определенных товаров.

«Кунстферлаг КГ» обратилось с иском в суд.

а) Допускает ли ГГУ право покупателя требовать замены дефектных вещей, определяемых родовыми признаками?

б) Является ли типографская бумага вещью, определяемой родовыми признаками?

в) Обосновано ли требование «Кунстферлаг КГ»?

г) Какое решение должен принять суд?

### **Задача 10**

Изобретатель Джонсон (США) предъявил иск к издательству Metropolitan Press Inc. о выплате лицензионного вознаграждения за изобретение, описанное в опубликованной издательством книге Джонсона «Техника XXI века». Возражая против иска, издательство пояснило, что, во-первых, исключительное право на изобретение, в том числе право на лицензионное вознаграждение, порождает только патент на изобретение, выданный патентным ведомством США. Во-вторых, согласно закону об авторском праве США 1976 г. авторское право на книгу не распространяется на описанное в ней изобретение.

а) Объектом какого права является литературное произведение?

б) Охраняется ли авторским правом изобретение, описанное в книге?

в) В каком параграфе закона США об авторском праве содержится норма, на которую ссылается издательство?

г) Обоснована ли позиция издательства?

### **Задача 11**

В патентное ведомство ФРГ была подана заявка на изобретение «Конструкция арочного моста». В выдаче патента на изобретение было отказано по мотиву отсутствия изобретательского уровня. При рассмотрении жалобы заявителя в патентном суде было установлено, что патент на тождественное изобретение был выдан в Японии полгода назад.

а) Соответствует ли заявленное техническое решение требованию новизны?

б) Надо ли устанавливать изобретательский уровень при отсутствии новизны, и если да, то на каком основании?

в) Обосновано ли решение патентного ведомства?

г) Какое решение должен принять патентный суд ФРГ?

### **Задача 12**

Г-н Кродман (Франция) подал в патентное ведомство Франции заявку на регистрацию товарного знака «Кродак» для фотографических изделий. После регистрации данного товарного знака в патентное ведомство обратилась фирма «Кодак» с требованием об аннулировании регистрации, поскольку наименование «Кродак», хотя оно и отражает частично имя владельца знака, не обладает необходимой новизной. Кроме того, оно способно ввести потребителей в заблуждение относительно производителя товаров. Патентное ведомство удовлетворило протест фирмы «Кодак».

- а) Должен ли товарный знак обладать новизной?
- б) Является ли товарный знак новым, если имеется сходное обозначение, используемое для тех же изделий?
- в) Обосновано ли решение патентного ведомства?

### **Задача 13**

Г-жа Хартунг (ФРГ) решила заключить брак с г-ном Альбрехтом. Орган, ведающий регистрацией браков, отказал в регистрации данного брака на том основании, что с момента расторжения предыдущего брака г-жи Хартунг прошло всего 12 месяцев.

- а) Является ли расторжение брака общим препятствием для заключения нового брака по праву зарубежных стран, в том числе ФРГ?
- б) Предусматривает ли право ФРГ запрет разведенным женщинам вступать в новый брак, и если да, то при каких условиях?
- в) Обоснован ли отказ в регистрации брака?

### **Задача 14**

Г-жа Дени (Франция), имея высшее экономическое образование, отказалась от предложенной ей высокооплачиваемой должности по сбыту продукции в одной из фирм. На замечание мужа о том, что из-за ее отказа они лишились возможности оплатить сыну расходы на получение высшего образования, г-жа Денн заявила, что по закону все бремя имущественного содержания семьи лежит на муже.

- а) Обязан ли муж содержать свою жену по праву зарубежных стран?
- б) Предусматривает ли французское законодательство участие жены в содержании семьи?
- в) Соответствует ли нормам ФГК утверждение г-жи Денн?

### **Задача 15**

В ноябре 2006 г. супруги О'Коннор (Ирландия) обратились с ходатайством о расторжении их брака. Суд отклонил их ходатайство, ссылаясь на многочисленные высказывания служителей католической церкви, резко осуждающие развод как институт, девальвирующий семейные ценности, грозящий падением морали, стимулирующий распространение наркомании, проституции и преступности.



- а) Допускается ли в зарубежных странах развод (расторжение брака) как способ прекращения брака?
- б) Имеются ли в настоящее время страны, в которых не допускается развод?
- в) Допускается ли развод по законодательству Ирландии?
- г) Обоснован ли отказ суда?

### **Задача 16**

После смерти господина Буазона (Франция), не оставившего завещания, за оформлением права на наследство к нотариусу обратилась его вдова, претендовавшая на половину наследства. При этом она заявила, что согласно ст. 767 ФГК право на другую половину наследства принадлежит сыну г-на Буазона.

- а) Являются ли дети наследниками по закону?
- б) Какие права на наследство имеет вдова г-на Буазона?
- в) Обосновано ли требование вдовы г-на Буазона?

## КОНТРОЛЬ ЗНАНИЙ СТУДЕНТОВ

### Тесты для промежуточной аттестации студентов

**1. Какие из перечисленных отраслей права относятся к частному праву зарубежных стран?**

- а) Гражданское, торговое и финансовое;
- б) торговое, административное и трудовое;
- в) трудовое, гражданское и торговое.

**2. Какие из данных институтов входят в состав торгового права зарубежных стран?**

- а) Вещное право; торговые соглашения; наследственное право;
- б) правовой статус торговых товариществ и обществ; семейное право; обязательственное право;
- в) право промышленной собственности; правовой статус торговых товариществ и обществ; торговые соглашения.

**3. Являются ли прецеденты (судебные решения) одним из основных источников гражданского и торгового права в странах романо-германской семьи правовых систем?**

- а) Не являются;
- б) являются;
- в) являются – в Италии, Испании и ФРГ.

**4. Какой нормативный правовой акт служит основой гражданского права Франции?**

- а) Закон о торговых товариществах (1966 г.);
- б) ФГК;
- в) ФТК.

**5. Сколько разделов включает ЕТК США?**

- а) Десять;
- б) пять;
- в) семь.

**6. Какое законодательство Японии сформировалось под влиянием американского частного права?**

- а) Патентное законодательство;
- б) акционерное законодательство;
- в) законодательство о собственности на землю.

**7. Что означает термин «эмансипация»?**

- а) Частичную дееспособность малолетнего гражданина;
- б) объявление несовершеннолетнего гражданина полностью дееспособным;
- в) ограничение дееспособности совершеннолетнего гражданина, ведущего расточительный образ жизни.

**8. Какие лица признаются коммерсантами?**

- а) Физические лица и торговые товарищества (как являющиеся, так и не являющиеся юридическими лицами), совершающие торговые сделки;
- б) акционерные общества и полные товарищества;

в) общества с ограниченной ответственностью и индивидуальные предприниматели.

**9. Что такое «одночленная компания»?**

а) Юридическое лицо, образованное одним физическим или юридическим лицом либо состоящее на данный конкретный момент из одного участника;

б) юридическое лицо, образованное одним физическим лицом;

в) юридическое лицо, образованное одним юридическим лицом.

**10. Обладает ли акционерное общество правом привлечения долгосрочных облигационных займов?**

а) Не обладает;

б) обладает;

в) обладает – только при условии инвестирования заемных средств в инновационные проекты.

**11. Как называется право, которое «следует за вещью»?**

а) Вещное право;

б) право следования (*droit de suite*);

в) право залога вещи.

**12. Что понимается под правом преимуществва (*droit de preference*)?**

а) Право залогового кредитора на удовлетворение своей» требования из стоимости заложенной вещи ранее требований незалоговых кредиторов;

б) преимущественное право владельца земельного участка на приобретение продаваемого соседнего участка;

в) осуществление носителем вещного права своего права на чужую вещь с отстранением от нее носителей обязательственных прав.

**13. Признаются ли плоды, не снятые с деревьев, недвижимостью по французскому законодательству?**

а) Признаются;

б) не признаются;

в) признаются – только плоды яблонь и груш.

**14. Какое вещное право называется узуфруктом по ст. 578 ФГК?**

а) Обременение, наложенное на имение в целях его использования имением, принадлежащим другому собственнику, и для выгод этого имения;

б) пользование вещами, собственность на которые принадлежит другому лицу, так же, как ими пользуется сам собственник, но с обязанностью сохранять существо вещи;

в) право прохода, проезда или прогона скота через соседний земельный участок, пользования соседним водоемом или пастбищем.

**15. Какой юридический факт служит дополнительным основанием возникновения сервитутного вещного права по сравнению с узуфруктом?**

а) Завещание;

б) давность использования соседнего имения;

в) договор.

**16. Право какой страны предусматривает такой комплекс сервитутных отношений, как «право соседства»?**

а) США;

- б) ФРГ;
- в) Японии.

**17. В какой стране впервые возникла доверительная собственность (траст)?**

- а) В Испании;
- б) в Англии;
- в) в Голландии.

**18. Какой способ приобретения вещного права частной собственности основывается на принципе «*Res nullius cedit primo occupanti*»?**

- а) Присвоение потерянной вещи;
- б) приобретательная давность;
- в) завладение ничейной вещью.

**19. Подлежат ли виндицированию (изъятию) у добросовестного владельца деньги и ценные бумаги на предъявителя, выбывшие из обладания собственника помимо его воли?**

- а) Не подлежат;
- б) подлежат;
- в) подлежат только в случае их хищения.

**20. При каких условиях согласно §906 ГГУ собственник земельного участка не вправе запретить существенные стеснения в пользовании данным участком со стороны собственника другого участка?**

а) Если стеснения (дым, газ, копоть, шум и т.п.) вызываются принятым в данной местности использованием другого участка;

б) если стеснения не могут быть предотвращены мерами, хозяйственно доступными пользователям этого рода;

в) если стеснения вызываются принятым в данной местности использованием другого участка и не могут быть предотвращены мерами, хозяйственно доступными пользователям этого рода.

**21. Из каких институтов состоит англо-американское обязательственное право?**

а) Договорное право (*Law of Contract*) и договор продажи (*Contract of Sale*);

б) договорное право (*Law of Contract*) и деликтное право (*Law of Torts*);

в) деликтное право (*Law of Torts*) и договор продажи (*Contract of Sale*);

**22. Является ли квазидоговор основанием возникновения обязательств по ФГК?**

а) Является;

б) не является;

в) является – только в отношении действий по уплате без поручения арендной платы.

**23. Гражданский кодекс какой страны предусматривает в качестве основания возникновения обязательств неосновательное обогащение?**

а) Франции;

б) Италии;

в) ФРГ.

**24. Требуется ли согласие должника на уступку требования (цессию), в том числе суброгацию?**

- а) Требуется;
- б) не требуется;

в) требуется – только в случае, когда страховая компания, выплатившая полное страховое возмещение, приобретает права кредитора по отношению к должнику, т.е. причинителю вреда (виновнику страхового случая).

**25. Какие статья ФГК и параграф ГГУ возлагают на должника бремя опровержения презумпции своей виновности?**

- а) Ст. 1147 ФГК и §280 ГГУ;
- б) ст. 1142 ФГК и §282 ГГУ;
- в) ст. 1147 ФГК и §282 ГГУ.

**26. Какой параграф ГГУ дает определение понятия обязательства?**

- а) §241;
- б) §242;
- в) §243.

**27. Требуется ли по общему правилу англо-американское (общее) право исполнения обязательства в натуре?**

- а) Требуется;
- б) не требуется;
- в) требуется – только в отношении продажи товаров.

**28. Какой фактор в конечном счете определяет цену товара в договоре купли-продажи?**

- а) Соотношение спроса и предложения;
- б) качество товара;
- в) привлекательная упаковка.

**29. В какой момент по общему правилу переходит право собственности к покупателю индивидуально определенного товара по договору продажи в США?**

- а) В момент передачи товара покупателю;
- б) в момент заключения договора;
- в) с момента регистрации договора в реестре хранителя ипотек.

**30. Работники каких профессий в последние годы усилили страхование своей ответственности за причинение вреда?**

- а) Водители такси;
- б) доверительные управляющие;
- в) врачи и юристы.

**31. Что понимается в зарубежном праве под «интеллектуальной собственностью»?**

- а) Авторское право и смежные права;
- б) совокупность исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, товарные знаки и наименования мест происхождения товара;
- в) патентное право на изобретения и промышленные образцы.

**32. Какие достижения являются в зарубежных странах объектами интеллектуальной собственности?**

- а) Литературные, художественные и научные произведения;
- б) изобретения, фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания;
- в) произведения науки, литературы, искусства, изобретения, другие результаты интеллектуальной деятельности, исполнения, постановки, фонограммы, передачи, товарные знаки и наименования мест происхождения товаров.

**33. Каковы критерии охраноспособности объектов авторского права согласно п. «а» §102 Закона США об авторском праве?**

- а) Оригинальность произведения и фиксация его в любой осязаемой форме;
- б) творческий характер произведения и его опубликование;
- в) оригинальность произведения и его публичное исполнение.

**34. Охраняет ли французский Кодекс интеллектуальной собственности программы для ЭВМ и базы данных?**

- а) Охраняет;
- б) не охраняет;
- в) охраняет только программы для ЭВМ.

**35. Какие лица являются за рубежом субъектами исключительных прав на использование служебных произведений и изобретений, охраняемых авторским и патентным правом?**

- а) Автор произведения и изобретения;
- б) работодатели авторов;
- в) авторы и их работодатели.

**36. Какие из перечисленных прав именуется за рубежом как «*moral rights*» или «*droit moral*»?**

- а) Право на использование произведения и на авторский гонорар;
- б) право на публичный показ произведений изобразительного искусства;
- в) право авторства, право на имя и неприкосновенность произведения.

**37. Охраняют ли международные конвенции смежные права (*neighbouring rights*)?**

- а) Не охраняют;
- б) охраняют;
- в) охраняют только права изготовителей фонограмм и деятельность артистов-исполнителей.

**38. С какого момента возникает по зарубежному патентному праву исключительное право на изобретение?**

- а) С момента подачи на него заявки в патентное ведомство;
- б) с момента создания изобретения;
- в) с момента выдачи на изобретение патента.

**39. Чем обладает в зарубежных странах разработчик ноу-хау, т.е. неохраняемой конфиденциальной информации, к которой нет свободного доступа на законном основании?**

- а) Исключительным правом на ноу-хау;
- б) фактической монополией на ноу-хау;
- в) правом возмездной передачи ноу-хау по договору.

**40. Является ли различительная функция одной из основных функций товарного знака по праву зарубежных стран?**

- а) Не является;
- б) является – только в отношении изобразительного товарного знака;
- в) является.

**41. В каких странах применяется семейное право, единое на всей их территории?**

- а) В Мексике, Испании и ФРГ;
- б) в Японии, Великобритании и США;
- в) в Испании, ФРГ и Японии.

**42. В какой форме заключается брак в Великобритании?**

- а) Только в гражданской форме;
- б) в гражданской или религиозной форме – по выбору супругов;
- в) по выбору супругов – в гражданской или религиозной форме, осуществляемой по обрядам англиканского вероисповедания.

**43. Как называется процедура снижения брачного возраста лица, вступающего в брак?**

- а) Помолвка;
- б) диспенсация;
- в) эмансипация.

**44. В какой стране допускаются браки между дядями и племянницами, тетями и племянниками?**

- а) Во Франции и Швеции;
- б) в Англии и США;
- в) в Англии и Франции.

**45. Как называется в мусульманских странах односторонний отказ мужа от жены путем троекратного устного произнесения при свидетелях слова «уходи»?**

- а) Махр;
- б) фаск;
- в) талак.

**46. По праву какой страны требуется обязательное участие адвоката в бракоразводном процессе?**

- а) ФРГ;
- б) Италии;
- в) Швейцарии.

**47. Входит ли раздел имущества в число вопросов, разрешаемых при расторжении брака?**

- а) Не входит;

- б) входит;
- в) входит – в отношении только недвижимого имущества.

**48. Допускается ли при разводе возврат супругов к добрачному имени?**

- а) Допускается;
- б) не допускается;
- в) допускается – только при отсутствии общих несовершеннолетних детей.

**49. В каких странах правоотношения между родителями и детьми строятся по модели «родительской власти»?**

- а) В США, Австрии и Японии;
- б) в Италии, Испании и ФРГ;
- в) в Англии, США и Франции.

**50. В каких странах правоотношения строятся по модели поступления детей «под охрану родителей»?**

- а) В ФРГ, Англии и США;
- б) в Испании, США и ФРГ;
- в) в Канаде, Англии и США.

**51. Какая форма завещания используется в Англии?**

- а) Тайное завещание;
- б) завещание, удостоверенное свидетелями;
- в) собственноручное завещание.

**52. Право какой страны предусматривает «систему обязательной доли»?**

- а) ФРГ;
- б) Франции;
- в) Японии.

**53. Какие права на наследство имеет переживший супруг по системе парантелл?**

- а) Узуфрукт на одну четверть наследства;
- б) право на половину наследства;
- в) право собственности на часть наследства, определяемую с учетом других законных наследников.

**54. Какая система права предусматривает право пережившего супруга «на первые доллары»?**

- а) романо-германская;
- б) религиозно-традиционная;
- в) англо-американская.

**55. В какой стране наследственное имущество переходит к наследникам через личного представителя наследодателя?**

- а) в Швейцарии;
- б) в Японии;
- в) в Великобритании.



### Вопросы для подготовки к зачету

1. История становления сравнительного правоведения в сфере частного права. Парижский конгресс 1900 года.
2. История сравнительного правоведения в России.
3. Значение иностранного частного права для современного российского права.
4. Значение классификации правовых систем мира и основания объединения правовых систем в отдельные группы.
5. Классификация правовых систем мира Рене Давида.
6. Соотношение частного, гражданского и торгового права в иностранных правопорядках.
7. Понятие источника иностранного гражданского права.
8. Роль закона в системе источников иностранного гражданского права.
9. Правовой обычай и судебный прецедент как источники иностранного гражданского права.
10. Место доктрины в системе источников иностранного гражданского права.
11. Особенности структуры правовой нормы в англо-американском праве.
12. Особенности источников гражданского права западной подгруппы стран континентально-европейской системы права (на примере французского права).
13. Особенности источников гражданского права центральной подгруппы стран континентально-европейской системы права (на примере германского права).
14. Особенности источников стран скандинавской подгруппы стран континентально-европейской системы права: Швеция, Норвегия, Финляндия, Дания, Исландия.
15. Источники права в англо-американской системе права.
16. Особенности источников гражданского права в религиозных правовых системах (на примере шариата, канонического права или правовой системы Израиля).
17. «Учение о четырех корнях» исламского гражданского права.
18. Процессуальные особенности применения иностранного права в России в рамках гражданского и арбитражного процессов.
19. Физическое лицо как субъект иностранного гражданского права: правоспособность и дееспособность.
20. Договорная дееспособность несовершеннолетних лиц в иностранном праве.
21. Институт безвестного отсутствия и институт признания лица умершим в иностранном праве. «Саксонская» и «силезская» системы признания лица умершим.
22. Юридическое лицо как субъект гражданского права. Правоспособность.
23. Классификация юридических лиц в иностранном гражданском праве.
24. Корпорация и партнерство англо-американского права.
25. Особенности правового статуса коммандитных товариществ, открытых торговых обществ (полных товариществ) и других обществ в праве Германии и Франции.

26. Учение о правопритязании германского права.
27. Понятие сделки и договора в иностранном праве.
28. Теории волеизъявления (на примере германского права).
29. Момент перехода права собственности по договору в различных правовых системах (консенсуальная система и система традиции).
30. Правовой институт «астрант» (astreinte) французского договорного права.
31. Правовой институт абстрактного вещного договора в центральной европейской подгруппе континентально-европейского права (Германия, Швейцария и др.).
32. Понятие договора в англо-американском праве.
33. Институт «встречного удовлетворения» (consideration). Особенности формы договора в английском праве.
34. Особенности правового регулирования договора в пользу третьего лица в иностранном праве.
35. Теория «почтового ящика».
36. Правовой институт принуждения к исполнению договорного обязательства в натуре (specific performance).
37. Особенности французского вещного права. Разграничение имущества на движимое и недвижимое. Полномочия собственника.
38. Особенности германского вещного права. Защита прав собственника.
39. Особенности английского вещного права. Разграничение «реального» и «персонального» имущества.
40. Правовой институт траста (trust). Виды траста.
41. Особенности вещного права в исламском гражданском праве.
42. Деликтное право Франции: общая характеристика.
43. Деликтное право Германии: общая характеристика. Доктрины адекватной причинно-следственной связи и эквивалентной причинно-следственной связи.
44. Особенности деликтной ответственности по англо-американскому праву. Отличия деликтного права Англии и США. Классификация исков из причинения вреда.
45. Ответственность за третьих лиц в иностранном гражданском праве.
46. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.
47. Особенности наследования по закону в иностранном праве. Круг наследников по закону, наследственная очередь, обязательная (резервная) доля, разумное содержание.
48. Договор о наследовании.
49. Наследование по завещанию. Виды завещаний в иностранном праве (собственноручное, нотариальное, тайное, устное, совместное, взаимное и др.).
50. Значение правового института траста в регулировании вопросов наследственного права.

## ЛИТЕРАТУРА

1. Богатых Е.А. Гражданское и торговое право от древнего римского к современному российскому: Учебное пособие. – 2-е изд., доп. и перераб. – М., 2000.
2. Богуславский М.М. Международное частное право. – М., 2006.
3. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: В 4 кн. – М.: Статут, 2002.
4. Германское право (Серия: Современное зарубежное и международное частное право). В 2 ч. Ч. 1: Гражданское уложение (авторы введения: В. Бергман, Е.А. Суханов). Ч. 2: Германское торговое уложение и другие законы (авторы введения: В. Бергман, А.С. Комаров). – М., 1996.
5. Волова Л.И. Унификация международного частного права в рамках УНИДРУА // Российский ежегодник международного права. – СПб, 2006.
6. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: Обязательственное право: Сборник нормативных актов. – М., 1989.
7. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: Законодательство о компаниях, монополиях и конкуренции: Сборник нормативных актов. – М., 1987.
8. Гражданское и торговое право зарубежных стран: Учебник в 2 т. – 2004.
9. Гражданское и торговое право зарубежных стран: Учебное пособие / Под общ. ред. В.В. Безбаха, В.К. Пучинского. – М., 2004.
10. Гуцуляк В.Н. Международное морское право (публичное и частное): Учебное пособие. – Ростов н/Д: Феникс, 2006.
11. Де ла Морандьер Ж. Гражданское право Франции. Т. 3. – М., 1961.
12. Дубовицкая Е.А. Правоспособность юридических лиц по праву Европейских сообществ (практика Европейского суда) // Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации. – 2000. – № 12.
13. Единообразный торговый кодекс США: Официальный текст. – Пер. с англ. – М., 1996.
14. Зенин И.А. Гражданское и торговое право зарубежных стран. – 2009.
15. Кудинов О.А. Гражданское и торговое право зарубежных стран. Краткий курс. – Дашков и Ко. 2009.
16. Ласк Г. Гражданское право США (право торгового оборота). – М., 1961.
17. Марченко М.Н. Объект и предмет сравнительного права // Вестник МГУ: Сер. Право. – 1999. – № 1.
18. Марченко М.Н. Сравнительное правоведение: Общая часть: Учебник для юрид. вузов. – М., 2001.
19. Меркулова Т.А. Зарубежное законодательство о договорах найма жилого помещения // Журнал российского права. – 2003. – № 2.
20. Нешатаева Т.Н. К вопросу об источниках права – судебном прецеденте и доктрине // Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации. – 2000. – № 5.
21. Пиляева В.В. Гражданское и торговое право зарубежных стран: Учебное пособие. – М.: ТК Велби, 2008.

22. Полковников Г.В. Английское право о компаниях: закон и практика: Учебное пособие. – М., 2000.
23. Попов Н.Ю. Источники итальянского права // Советское государство и право. – 1983. – № 10.
24. Правовая система Нидерландов. – М., 1998.
25. Правовые системы стран мира: Энциклопедический справочник / Отв. ред. А.Я. Сухарев. – М., 2000.
26. Право Европейского союза: правовое регулирование торгового оборота: Учебное пособие / Под ред. В.В. Безбаха, А.Я. Капустина, В.К. Пучинского. – М., 2000.
27. Райдаут Р. Прецедентное право // Российский юридический журнал. – 1996. – № 3. – С. 139–146.
28. Решетников Ф.М. Правовые системы мира: Справочник. – М., 1993.
29. Розенберг М.Г. Общие положения о договоре международной купли-продажи товаров: Учебно-методическое пособие. – М., 1993.
30. Романов А.К. Правовая система Англии. – М., 2000.
31. Савельев В.А. Германское гражданское уложение: Учебное пособие. – М., 1983.
32. Пиляева В.В. Гражданское и торговое право зарубежных стран. – Проспект, 2008.
33. Пятин С.Ю. Гражданское и торговое право зарубежных стран. – Дашков и Ко, 2009.
34. Федосеева Г.Ю. Международное частное право: Учебник. – М.: Эксмо, 2007.

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

**ДЛЯ ЗАМЕТОК**

*Учебное издание*

САХИБУЛЛИН Рустем Наильевич

# **ИНОСТРАННОЕ ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО**

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ  
для студентов юридического факультета

Корректор *Орлова М.Л.*  
Технический редактор, оформление *Александровой М.Н.*

---

Формат 60\*90<sup>1/16</sup>. Бумага газетная. Гарнитура New Roman. Печать офсет.  
Усл. печ. л. 4,5. Уч.-изд. л. 3,92. Тираж 800 экз. Заказ №

Издательство «Юниверсум».  
420012, г. Казань, ул. Достоевского, д. 10.  
Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных материалов  
в типографии ОАО «Щербинская типография».  
117623, г. Москва, ул. Типографская, д. 10. Тел. 659-2327