

ИНСТИТУТ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И СРАВНИТЕЛЬНОГО ПРАВОВЕДЕНИЯ
ПРИ ПРАВИТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И СОВРЕМЕННОСТЬ

Сборник статей,
посвященный памяти М.И. Брагинского

Под редакцией
В.Н. Литовкина и К.Б. Ярошенко

P Princesps
Consulting
Group


СТАТУТ
МОСКВА 2013

УДК 347
ББК 67.404
Г 75

Издательство выражает искреннюю признательность
юридической компании *Princeps Consulting Group*
за весомый вклад в издание настоящей книги

Г 75 **Гражданское право и современность:** Сборник статей, посвященный памяти М.И. Брагинского / Под ред. В.Н. Литовкина и К.Б. Ярошенко; Ин-т законодательства и сравн. правоведения при Правительстве РФ. — М.: Статут, 2013. — 766 с.

ISBN 978-5-8354-0943-3 (в пер.)

В сборник, посвященный памяти выдающего российского цивилиста профессора М.И. Брагинского (1925-2009), включены статьи его коллег, друзей и учеников, касающиеся общих вопросов теории гражданского права, правового положения государства, физических и юридических лиц как субъектов гражданского права, различных договорных форм их участия в экономическом обороте, а также порядка защиты прав и законных интересов этих субъектов в гражданском судопроизводстве. В сборнике содержатся и личные воспоминания о М.И. Брагинском.

Для юристов-практиков и научных работников, студентов и преподавателей юридических вузов и факультетов, а также для всех, кто интересуется современным российским гражданским правом.

*При подготовке настоящего сборника
использована база данных СПС «КонсультантПлюс»*

УДК 347
ББК 67.404

ISBN 978-5-8354-0943-3

© Коллектив авторов, 2013
© Издательство «Статут», редподготовка, оформление, 2013

СОДЕРЖАНИЕ

<i>О.Ю. Шиловост.</i> Слово о М.И. Брагинском.....	3
<i>В.Ф. Яковлев.</i> О Михаиле Исааковиче Брагинском	12
<i>В.Э. Ванин.</i> Международно-правовые исследования профессора М.И. Брагинского	17
Общие вопросы	
<i>С.С. Алексеев.</i> Верховенство права.....	24
<i>Г.А. Гаджиев.</i> Опыт философско-правового осмысления цивилистических проблем (онтологический аспект)	34
<i>А.Г. Диденко.</i> Целевые ветви права.....	65
<i>Н.С. Кузнецова.</i> Систематизация предпринимательского (хозяйственного) законодательства: опыт, проблемы, перспективы	81
<i>М.К. Сулейменов.</i> Оперативные санкции как вид защиты гражданских прав	98
<i>Е.В. Позднышева.</i> К вопросу о принципе эквивалентности гражданских правоотношений.....	125
<i>С.А. Синицын.</i> Защита титульного владения несобственника: опыт российского и германского гражданского права	139
<i>Н.Г. Доронина.</i> Правовое регулирование иностранных инвестиций: современные тенденции развития.....	180
<i>Т.В. Лазарева.</i> Влияние норм валютного законодательства на внешнеэкономические договоры	197
Субъекты права	
<i>Е.А. Суханов.</i> Государственные юридические лица в российском гражданском праве	210
<i>А.В. Габов, М.Е. Глазкова, Е.В. Оболонкова.</i> Вопросы ответственности государства по обязательствам учрежденных им юридических лиц в российском законодательстве и практике Европейского Суда	234
<i>Н.Г. Семилютина.</i> Совершенствование законодательства, привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации и новые законы об инвестиционных товариществах и хозяйственных партнерствах.....	262
<i>К.Б. Ярошенко.</i> Физические лица как субъекты гражданского права	280
<i>О.Ю. Шиловост.</i> К вопросу о фактическом ограничении свободы завещания.....	300

Договорное право	
<i>Д.И. Степанов.</i> Свобода договоров и корпоративное право	314
<i>Б.А. Булаевский.</i> Некоторые аспекты применения презумпций в регулировании договорных отношений	399
<i>В.В. Витрянский.</i> Специальные договорные конструкции в условиях реформирования гражданского законодательства	416
<i>Ю.Б. Фогельсон.</i> Договоры в пользу третьего лица. Телеологический подход	426
<i>Н.И. Клейн.</i> Актуальные вопросы применения норм Гражданского кодекса РФ о договоре купли-продажи	432
<i>О.А. Беляева.</i> Генезис торгов в отечественной истории и российском праве	445
<i>О.В. Гутников.</i> К вопросу о правах поручителя, исполнившего обязательство	457
<i>Л.Г. Ефимова.</i> Договоры об организации расчетов: понятие, виды, система, правовая природа	475
<i>М.З. Пак.</i> Общая характеристика агентского договора	520
<i>В.Н. Литовкин.</i> Обманутые дольщики или инвестиции граждан в жилищное строительство нуждаются в совершенствовании	548
<i>И.С. Вишневская.</i> Договор найма жилого помещения: история и современность	570
<i>М.Л. Шелютто.</i> Сделки между детьми и их законными представителями	588
<i>Т.Ю. Коршунова.</i> К вопросу о возможности включения в трудовой договор условий гражданско-правового характера (на примере дискуссии о «золотых парашютах»)	602
Право на результаты интеллектуальной деятельности	
<i>Л.А. Трахтенгерц.</i> Объем имущественных прав автора служебного изобретения	620
<i>Л.К. Терещенко.</i> Открытость информации и исключительные права в российском законодательстве	635
Гражданское процессуальное право	
<i>В.М. Жуйков.</i> Очередные (2010 года) новеллы проверки и пересмотра судебных постановлений в гражданском судопроизводстве и возникшие в связи с ними проблемы	640
<i>Л.Ф. Лесницкая.</i> Новеллы апелляционного производства по гражданским делам в судах общей юрисдикции	670

Договорное право	
<i>Д.И. Степанов.</i> Свобода договоров и корпоративное право	314
<i>Б.А. Булаевский.</i> Некоторые аспекты применения презумпций в регулировании договорных отношений	399
<i>В.В. Витрянский.</i> Специальные договорные конструкции в условиях реформирования гражданского законодательства	416
<i>Ю.Б. Фогельсон.</i> Договоры в пользу третьего лица. Телеологический подход	426
<i>Н.И. Клейн.</i> Актуальные вопросы применения норм Гражданского кодекса РФ о договоре купли-продажи	432
<i>О.А. Беляева.</i> Генезис торгов в отечественной истории и российском праве	445
<i>О.В. Гутников.</i> К вопросу о правах поручителя, исполнившего обязательство	457
<i>Л.Г. Ефимова.</i> Договоры об организации расчетов: понятие, виды, система, правовая природа	475
<i>М.З. Пак.</i> Общая характеристика агентского договора	520
<i>В.Н. Литовкин.</i> Обманутые дольщики или инвестиции граждан в жилищное строительство нуждаются в совершенствовании	548
<i>И.С. Вишневецкая.</i> Договор найма жилого помещения: история и современность	570
<i>М.Л. Шелютто.</i> Сделки между детьми и их законными представителями	588
<i>Т.Ю. Коршунова.</i> К вопросу о возможности включения в трудовой договор условий гражданско-правового характера (на примере дискуссии о «золотых парашютах»)	602
Право на результаты интеллектуальной деятельности	
<i>Л.А. Трахтенгерц.</i> Объем имущественных прав автора служебного изобретения	620
<i>Л.К. Терещенко.</i> Открытость информации и исключительные права в российском законодательстве	635
Гражданское процессуальное право	
<i>В.М. Жуйков.</i> Очередные (2010 года) новеллы проверки и пересмотра судебных постановлений в гражданском судопроизводстве и возникшие в связи с ними проблемы	648
<i>Л.Ф. Лесницкая.</i> Новеллы апелляционного производства по гражданским делам в судах общей юрисдикции	678

*М.А. Рожкова. Мировая сделка: ошибки судебной практики
как отражение недостатков правового регулирования* 694

Лично о М.И. Брагинском

Ф.О. Богатырев. О М.И. Брагинском..... 712

В.И. Иванов. О моем учителе Михаиле Исааковиче Брагинском ... 717

Приложение

Основные годы жизни и деятельности М.И. Брагинского 720

Список работ М.И. Брагинского 725



О.Ю. Шиловост¹

СЛОВО О БРАГИНСКОМ

В историю отечественного гражданского права и законодательства Михаил Исаакович Брагинский вошел как выдающийся цивилист-теоретик, ученый, чьи научные исследования в последней трети XX — начале XXI в. предопределили развитие многих гражданско-правовых институтов, способствовали становлению современной отечественной цивилистики как живой и динамично развивающейся отрасли правовых знаний, а также как один из основных авторов нового Гражданского кодекса России, закрепившего частноправовые основы регулирования экономических отношений.

Но в сердцах и памяти коллег, друзей и учеников, всех кто знал и дружил с Михаилом Исааковичем навсегда останутся светлые моменты общения с этим ярким и незаурядным человеком.

Вспоминая о Михаиле Исааковиче Брагинском, я, прежде всего, думаю о его неординарной личности, трудной и одновременно счастливой человеческой и профессиональной судьбе. М.И. Брагинский был человеком огромной доброты, ярких эмоций и редкого обаяния. Его отличали прямота и цельность, чистота и порядочность, надежность и деликатность в отношениях с друзьями, коллегами и учениками.

Он был человеком невероятной личной и профессиональной скромности. За 15 лет знакомства с ним я ни разу не видел на его пиджаке орденовских планок с заслуженными фронтовыми наградами, мне не довелось слышать, чтобы он высокомерно поучал аудиторию на примерах своих личных или профессиональных достижений и побед. Он любил и умел воспитывать учеников и, общаясь с ними на равных, никогда и ничем не подчеркивал своего превосходства ни в возрасте, ни в опыте, ни в знаниях, ни в таланте. Даже в самых острых дискуссиях, отстаивая свою точку зрения, он никогда не повышал голоса, не прибегал к грубости, урезонивая своих оппонентов. При этом М.И. Брагинский

¹ Судья Высшего Арбитражного Суда РФ, д.ю.н.

всегда оказывался центром эмоционального притяжения любого профессионального собрания и умел увлечь любую аудиторию не только своими глубочайшими познаниями, но и неповторимым юмором. Общение с ним всегда оставляло незабываемое впечатление.

Но при внешней мягкости и деликатности Михаил Исаакович оставался человеком твердых личных и профессиональных принципов и убеждений, за которые умел постоять, отстаивая и защищая порядочность и честность не только в профессиональных, но и в человеческих отношениях, которые в этих вопросах были для него неразделимы.

* * *

Диапазон научных интересов М.И. Брагинского необычайно широк. Его исследования посвящены системе гражданского законодательства, субъектам и объектам гражданского права, праву собственности, гражданско-правовой ответственности, обязательственному праву. Многогранность интересов всегда сочеталась в творчестве М.И. Брагинского с фундаментальностью достигнутых результатов, нестандартным подходом к постановке задач и исключительной глубиной научного исследования правовых явлений. Его работы отличают ясность и острота мысли, четкость и продуманность формулировок, теоретическая цельность и практическая применимость полученных результатов.

За без малого шесть десятилетий научной деятельности М.И. Брагинский опубликовал свыше 600 научных работ, в числе которых 80 монографий (в том числе 20 индивидуальных), 30 учебников и учебных пособий, 40 научно-популярных брошюр и столько же комментариев к законам, почти 400 статей и около 10 рецензий. В нашей стране произведения М.И. Брагинского издавались на русском, украинском, белорусском, а также на основных европейских языках. Более 50 его работ издано в Австрии, Болгарии, Великобритании, Венгрии, Германии, Италии, Нидерландах, США и Чехословакии.

* * *

При всем многообразии вопросов, привлекавших научный интерес М.И. Брагинского, центральной темой его научного творчества оставалось договорное право во всем его многообразии от общих положений о договорах до отдельных договорных типов.

Первым монографическим исследованием на эту тему стала кандидатская диссертация «Договор поставки предметов личного потребле-

ния в советском гражданском праве», защищенная М.И. Брагинским в Киевском университете в 1953 г. За этой работой в 1950-х гг. последовали статьи в ведущих юридических журналах страны – «Социалистической законности», «Правоведении», «Радянськом праве», «Советском государстве и праве», в которых автор затрагивал как другие разновидности договора поставки, так и общие для этого договорного типа вопросы. Поставке были посвящены и главы в учебных пособиях для студентов ВЮЗИ, вышедших в 1955 и 1959 гг.

В начале 1960-х гг. в Москве было издано несколько монографий М.И. Брагинского – «Правовые вопросы строительства в СССР» (М., 1960), «Структура договорных связей и ответственность участников при поставке транзитом» (М., 1960), свидетельствовавшие об устойчивом теоретическом интересе к договорно-правовой тематике, расширенной за счет строительного подряда.

В 1967 г. в Минске вышла монография М.И. Брагинского «Общее учение о хозяйственных договорах». В ней, обобщая результаты предшествующих исследований различных договорных типов, автор, прежде всего, сосредоточился на выявлении главнейших признаков хозяйственных договоров (поставки, контрактации, строительного подряда, перевозки, банковской ссуды) и их классификации. Затем обосновывалась необходимость выделения в общем учении о хозяйственных договорах раздела об элементах хозяйственного договора как особой разновидности гражданского правоотношения. Большое внимание было уделено и динамике этих отношений – заключению и исполнению хозяйственных договоров, а также формам юридической ответственности за их неисполнение или ненадлежащее исполнение. Эта монография укрепила авторитет М.И. Брагинского как одного из ведущих специалистов в области правового регулирования экономических отношений, принесла ему всесоюзную известность. Несмотря на прошедшие после ее издания 40 лет и кардинальную смену не только законодательства, но и самой экономической системы, эта работа М.И. Брагинского не утратила своего научного значения и в наши дни. Связано это, главным образом с тем, что реалии современной ему экономической и правовой действительности (давно утратившие какое-либо практическое значение) М.И. Брагинский анализировал на основе четко разработанной правовой модели отношений, коллизии которой сохранили свою актуальность до наших дней.

Следующей значительной работой по теории договорного права стала монография «Хозяйственные договоры в материально-техническом снабжении» (М., 1976), написанная М.И. Брагинским в соавторстве с Г.С. Шапкиной. В этой работе общие проблемы, прежде всего –