

**Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего профессионального образования  
«САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ  
АКАДЕМИЯ»**

*На правах рукописи*

Никонорова Юлия Владимировна

**ЗАКОННОСТЬ КАК ГАРАНТИЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ  
ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИЯ ГРАЖДАНСКО-  
ПРАВОВЫХ ОБЯЗАННОСТЕЙ**

**Специальность 12.00.03- Гражданское право; предпринимательское  
право; семейное право; международное частное право**

Диссертация

на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Научный руководитель

Цыбуленко Зиновий Иванович,

доктор юридических наук, профессор

**Саратов - 2014**

## Оглавление

<b>ВВЕДЕНИЕ .....</b>	<b>3</b>
<b>ГЛАВА I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ОБЯЗАННОСТЕЙ. ....</b>	<b>21</b>
1.1. Понятие и содержание осуществления субъективного права и исполнения юридической обязанности .....	21
1.2. Механизм осуществления субъективных прав и исполнения юридических обязанностей.....	37
1.3. Законность как средство осуществления гражданских прав и исполнения гражданско-правовых обязанностей.....	54
<b>ГЛАВА II. ЗАКОННОСТЬ КАК СРЕДСТВО ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРАВ ГРАЖДАН НА ЖИЛИЩЕ. ....</b>	<b>73</b>
2.1. Законность как средство осуществления права на жилище отдельными категориями граждан.....	73
2.2. Законность как средство осуществления прав граждан по договору долевого участия в строительстве .....	98
<b>ГЛАВА III. ЗАКОННОСТЬ КАК ГАРАНТИЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРАВ ГРАЖДАН В ДОГОВОРАХ НА ОКАЗАНИЕ УСЛУГ .....</b>	<b>120</b>
3.1. Законность как гарантия осуществления прав .....	120
граждан в договорах страхования. ....	120
3.2. Законность как гарантия осуществления прав в договорах потребительского кредитования. ....	145
<b>ЗАКЛЮЧЕНИЕ .....</b>	<b>167</b>
<b>СПИСОК НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ, СПЕЦИАЛЬНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ.....</b>	<b>171</b>

## ВВЕДЕНИЕ

**Актуальность темы диссертационного исследования.** Обеспечение законности является одним из важных условий функционирования правового и демократического государства, совершенствования государственной и правовой системы, пресечения бюрократизма и коррупции, обеспечения прав и свобод человека и гражданина, защиту граждан от произвола государства, а также достижения ряда других значимых задач. Поэтому вопросы, касающиеся ее практического осуществления, неизменно привлекают пристальное внимание специалистов, оказываясь по своей значимости сопоставимыми с проблемами повышения эффективности правотворческого процесса, совершенствования законодательства и других средств и методов государственно-правового регулирования.

В российской правовой науке сложились несколько подходов к пониманию законности, которые рассматривают ее как принцип, метод и режим общественной жизни. Однако, законность является также гарантией осуществления прав и исполнения обязанностей. Без соблюдения законности невозможно исполнение юридических обязанностей, без чего невозможно осуществление гражданских прав, что не позволяет удовлетворить различные потребности обладателей субъективных гражданских прав, а значит, именно формирование понятного представления о ней в этом ее качестве создает необходимые теоретико-методологические предпосылки, способствующие разрешению практических задач для ее обеспечения.

В статье 2 Конституции РФ закреплено, что права и свободы человека и гражданина являются наивысшей ценностью государства. Поэтому установлена обязанность государства по их охране и защите. Однако имеет место существенный разрыв между положениями действующей Конституции и реалиями правовой практики. Это обнаруживается в несовершенстве законодательства, касающегося прав и свобод человека, а именно принятие законов, противоречащих Конституции РФ. Это подтверждается тем, что с

1992 г. по 15 июля 2013 г. Конституционным Судом Российской Федерации принято 133 постановления, которыми признаются неконституционными отдельные положения федеральных законов и из которых вытекает необходимость внести определенные изменения в нормативные правовые акты<sup>1</sup>. При этом за первое полугодие 2014 года частично или полностью неконституционными были признаны 13 нормативных положений федеральных законов<sup>2</sup>.

Условием создания демократического государства является законность как комплексное политическое и правовое явление, выражающее правовой характер организации общественно-политической жизни, органическую связь права и власти. Значение законности актуализируется как совокупностью социально-правовых средств, необходимых: для установления в обществе и государстве правопорядка, в основе которого лежат общечеловеческие ценности (свобода, равенство, взаимное уважение прав, а также их осуществление и исполнение обязанностей); для создания условий нормальной жизнедеятельности людей; стимулирования позитивной и ограничения негативной гражданской активности.

В условиях реформирования гражданского законодательства, как никогда актуальной задачей следует признать исследование современного состояния и путей совершенствования нормативно-правовой базы, соблюдения законности с точки зрения осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей. Проблема в настоящее время состоит как в неэффективности, бюрократичности, несовершенстве существующего механизма обеспечения осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей, так и в низком уровне правовой культуры государственных служащих и населения, несоответствии законодательства субъектов федеральному законодательству. Яркой иллюстрацией данного положения

---

<sup>1</sup> Доклад о результатах мониторинга правоприменения в Российской Федерации за 2012 год. URL:<http://www.kremlin.ru/news/20130> (дата обращения 20.08.2014)

<sup>2</sup> Официальный сайт Конституционного суда Российской Федерации. URL:<http://www.ksrf.ru/ru/Decision/Statistics/Pages/Decision.aspx> (дата обращения 22.08.2014)

являются статистика нарушений прав и свобод. Так, в докладе Уполномоченного по правам человека за 2013 год было отмечено, что в 2013г. поступило свыше 22 тыс. жалоб на различные нарушения прав и свобод человека<sup>1</sup>. Несмотря на некоторое снижение количества жалоб по сравнению с 2012 г, их насчитывалось 24 тысячи, это очень большая цифра, которая говорит, что на данном этапе невозможно беспрепятственно и полно осуществить гражданские права и исполнить обязанности, при наличии закрепленного в ст.1 ГК РФ в качестве одного из основных его начал, принципа необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав. При этом рассмотрение всех проблем, возникающих при осуществлении гражданских прав и исполнении гражданско-правовых обязанностей не представляется возможным в рамках одного исследования ввиду их большого количества. Поэтому в нашей работе мы подробно остановимся на самых злободневных вопросах, с которыми сталкиваются граждане (физические лица) в повседневной жизни. Среди важных аспектов можно выделить осуществление жилищных прав, так как около четверти всех обращений к Уполномоченному по правам человека РФ за 2013 год составляют жалобы на нарушения социальных прав, среди которых первое место занимают заявления на нарушения прав на жилище (около 43%). К тому же в ЖК РФ внесены существенные изменения Федеральным законом №223–ФЗ<sup>2</sup> от 21.07.2014г. Также актуальными являются вопросы осуществления прав в сфере потребительского кредитования. По данным Верховного Суда Российской Федерации, в 2013 году в суды поступило 121,5 тыс. гражданских дел о защите прав потребителей, связанных с претензиями по договорам с финансово-кредитными учреждениями<sup>1</sup>. В течение 2013 года в адрес Роспотребнадзора и его территориальных органов

---

<sup>1</sup> Доклад Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации за 2013 год от 21.02.2014// Российская газета, N 6352, 09.04.2014

<sup>2</sup> Федеральный закон от 21.07.2014 N 223-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" и отдельные законодательные акты Российской Федерации"// СЗ РФ., 28.07.2014, N 30 (Часть I), Ст. 4224.

было направлено 18 957 обращений граждан, касающихся нарушений их прав в сфере финансовых услуг, что на 22% больше аналогичного показателя 2012 года, а также было выявлено 434 нарушения из 517 плановых проверок кредитных организаций (84%), а также 492 нарушения из 1029 внеплановых проверок (48%)<sup>2</sup>.

Важное значение имеют вопросы осуществления прав граждан в сфере коммунального хозяйства, что подтверждается статистическими данными Государственного доклада Роспотребнадзора «Защита прав потребителей в Российской Федерации в 2013 году», в котором приведены результаты проверки деятельности 4 947 субъектов в сфере ЖКХ: проведено 1 950 плановых и 4 730 внеплановых проверок, выявлено 3 696 нарушений законов и иных правовых актов Российской Федерации, регулирующих отношения в сфере защиты прав потребителей<sup>3</sup>.

Актуальность осуществления прав в страховых правоотношениях подтверждается тем, что, несмотря на принятие 21 июля 2014 года Федерального закона N 223-ФЗ<sup>4</sup>, которым были внесены существенные изменения в страховое законодательство, некоторые из его норм остаются несовершенными, как и практика их применения, препятствующие осуществлению прав страхователей, что требуют более глубокого их изучения.

Таким образом, исследование законности как гарантии осуществления прав и исполнения обязанностей имеет большое теоретическое и практическое значение, что обуславливает актуальность настоящей диссертационной работы.

---

<sup>1</sup> Защита прав потребителей в Российской Федерации в 2013 году: Государственный доклад.—М.: Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, 2014. С.93.

<sup>2</sup> Доклад Роспотребнадзора «О состоянии защиты прав потребителей в финансовой сфере в 2013 году» / Министерство финансов Российской Федерации . С.133.

<sup>3</sup> Защита прав потребителей в Российской Федерации в 2013 году: Государственный доклад.—М.: Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, 2014. С.103.

<sup>4</sup> Федеральный закон от 21.07.2014 N 223-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" и отдельные законодательные акты Российской Федерации"// СЗ РФ., 28.07.2014, N 30 (Часть I), Ст. 4224

**Степень разработанности темы исследования.** Тема осуществления прав и исполнения обязанностей является центральной темой в гражданском праве.

Правовую науку дореволюционного периода развивали В. П. Доманжо, Д. И. Мейер, Н. М. Коркунов, Л. И. Петражицкий, И. А. Покровский, Е. Н. Трубецкой, Г. Ф. Шершеневич и др.

Рассмотрением вопросов осуществления гражданских прав в советском периоде занимались М. М. Агарков, Н. Г. Александров, О. С. Иоффе, С. Н. Братусь, В. П. Грибанов, Н. С. Малеин, С. Т. Максименко, М. В. Самойлова, В. А. Тархов, М. К. Умуркулов, М. И. Цукерман и др.

Развитие правовой мысли в современном периоде характеризуется активным исследованием отдельных вопросов осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей. В последнее время вышли в свет следующие работы: докторская диссертация Т.В. Дерюгиной «Теоретические проблемы в сфере осуществления субъективных гражданских прав», монографии Е.В.Вавилина «Осуществление и защита гражданских прав», Н.А.Дмитрика «Осуществление субъективных гражданских прав с использованием сети Интернет», В. А. Химичевой «Осуществление и защита гражданских прав при несостоятельности (банкротстве)» и другие.

Анализ данных исследований позволяет сделать вывод о том, что представленные в настоящее время работы нацелены на проведение научного анализа отдельных теоретических вопросов осуществления гражданских прав или определенных видов принципов и пределов, либо рассматривается соотношение категорий «право» – «обязанность» в механизме осуществления гражданских прав. Однако анализу практики осуществления гражданских прав и исполнения юридических обязанностей уделено недостаточно внимания в литературе.

В представленной работе аспекты осуществления прав и исполнения обязанностей рассматриваются с точки зрения соблюдения законности как необходимой гарантии осуществления прав и обязанностей.

**Цель и задачи исследования.** Цель данной работы состоит в формировании представления о законности как необходимой гарантии осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.

Достижение поставленной цели потребовало решить следующие **задачи**:

- а) провести анализ норм гражданского законодательства об осуществлении субъективных гражданских прав и исполнении обязанностей и практики их применения;
- б) уточнить определения понятий «осуществление гражданских прав», «механизм осуществления гражданских прав», а также исследовать структуру механизма;
- в) исследовать становление и трансформацию принципа законности, рассмотреть доктринальные подходы к определению понятия «законность»;
- г) уточнить определение «качественный закон» и его влияние на состояние законности;
- д) рассмотреть причины и условия, влияющие на состояние законности в той или иной сфере гражданских правоотношений;
- е) выявить недостатки правового регулирования по вопросам осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей, причины, мешающие надлежащему осуществлению этих прав и исполнению обязанностей;
- ж) разработать конкретные предложения по совершенствованию нормативно-правовой базы, регулирующей осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей.

**Объектом исследования** выступают отношения, связанные с осуществлением прав и исполнением субъектами гражданских прав и обязанностей, рассмотренные в теоретическом и практическом аспектах.

**Предметом исследования** являются нормы ранее действовавшего и современного отечественного и зарубежного гражданского и других отраслей права, регулирующие отношения по осуществлению прав и



исполнению обязанностей, материалы правоприменительной и судебной практики, научные положения и концепции по проблемам осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.

**Методологическую основу исследования** в настоящей диссертации составили как общенаучные, так и частнонаучные методы познания.

Использование в исследовании *диалектического метода* познания позволило проанализировать различные доктринальные подходы к решению проблемных вопросов рассматриваемой темы и выявить природу кредитного договора.

Применение метода *исторического анализа* дало возможность выявить основные этапы становления и развития института законности в разные исторические периоды.

*Метод системного анализа* позволил системно изучить нормы законодательства об осуществлении гражданских прав и исполнении обязанности.

*Сравнительно-правовой метод* позволил провести сравнительный анализ норм иностранного законодательства, в том числе стран романо-германской правовой системы, сравнить способы регламентации недобросовестных условий в договорах с потребителями.

*Формально – юридический и формально – логический методы* применялись при анализе действующего законодательства РФ и позволили глубоко изучить технико-юридическую сторону построения норм об осуществлении гражданских прав и исполнении гражданско-правовых обязанностей.

**Нормативной базой** исследования явились нормы российского гражданского законодательства, а также положения гражданского права некоторых зарубежных государств.

**Эмпирическую базу** исследования составили нормативно-правовые акты, регулирующие правоотношения в сфере осуществления прав и исполнения обязанностей. Законодательную базу исследования составляют:

Всеобщая декларация прав человека от 1948 г., Директива ЕС от 5 апреля 1993 г. «О несправедливых условиях в договорах с потребителями», Гражданский кодекс РФ, Жилищный кодекс РФ и иные федеральные законы, указы Президента РФ, нормативные правовые акты Правительства РФ, федеральных министерств и ведомств, субъектов РФ, органов местного самоуправления, акты применения и толкования права, в том числе Постановления Конституционного суда РФ, Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда и Верховного суда, материалы судебной практики судов общей юрисдикции и арбитражных судов РФ.

**Теоретическая основа диссертации состоит из трех групп научных исследований.**

Первая группа исследований посвящена вопросам гражданского субъективного права, обязанности, осуществления прав и исполнения обязанности, принципам и пределам осуществления прав, злоупотреблению правом. Исследования по данной тематике проводились М.М. Агарковым, Г.С. Амерхановым, В.А. Беловым, С.Н. Братусем, Е.В.Вавилиным, Ю.С. Гамбаровым, В.П. Грибановым, Н.А.Дмитриком, В.С. Емом, В. Емельяновым, Т.И. Иллариновой, О.С. Иоффе, С.Т. Максименко, Н.С. Малеиным, А.А. Малиновским, Н.И. Матузовым, Н.И. Мирошниковой, И.Б. Новицким, В.М. Пашиной, А.С. Пиголкиным, С.В.Сарбашем, В.С. Степановым, Ю.К. Толстым, Р.О. Халфиной, П.П. Цитовичем, З.И. Цыбуленко, Г.Ф. Шершеневичем, В.Ф. Яковлевым.

Вторую группу источников образуют работы, посвященные рассмотрению понятия законности. Сюда относятся работы Н.Г. Александрова, С.С. Алексеева, В.С. Афанасьева, М.И.Байтина, В.В. Борисова, Н.В. Витрука, В.М. Горшенева, И.Я. Дюрягина, Ю.П. Еременко, А.Ф.Ефремова, С.Н. Кожевникова, С.А. Комарова, Д.А. Керимова, В.Н. Кудрявцева, В.М. Курицына, В.В. Лазарева, В.И. Леушина, А.Б. Лисюткина, Е.А. Лукашевой, А.В. Малько, Л.А. Морозовой, Н.И. Матузова, В.С. Нерсесянца, П.М. Рабиновича, М.М.Рассолова, В.Н. Реутова, И.С.

Самощенко, А.П. Семитко, М.С. Строговича, А.С. Тагиева, В.Н. Хропанюка, А.Ф. Черданцева и многие другие авторы.

Третья группа состоит из исследований, затрагивающих гражданско-правовые проблемы оказания услуг. К этой группе источников можно отнести работы Т.Е. Абовой, С.С. Алексеева, Н.А. Барина, М.И. Брагинского, В.В. Витрянского, В.И. Глинка, С.В. Дедикова, Н.С. Ковалевской, М.В. Кротова, К.К. Лебедева, А.Л. Маковского, А.Н. Ошнокова, И.А. Покровского, Б.И. Пугинского, Н.В. Рабиновича, В.А. Рахмиловича, О.Н. Садикова, Л.В. Санниковой, Н.Г. Семилютиной, Д.И. Степанова, Ю.Б. Фогельсона, Т.И. Хмелевой, С.А. Хохлова, В.В. Чубарова, Е.Г. Шабловой, В.П. Шахматова, Е.Д. Шешенина, А.М. Эрделевского.

**Научная новизна исследования** обусловлена тем, что на базе существенно обновленного гражданского законодательства, осуществлено системное цивилистическое исследование доктринальных и практических проблем, связанных с вопросами осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей, гарантией которых выступает законность, и разработано комплексное теоретическое представление о законности в этом качестве. В частности, автором была проанализирована практика реализации субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей, проблема включения несправедливых условий в договоры с потребителями. В работе дается анализ первых результатов проводимой в настоящее время реформы гражданского законодательства, касающиеся потребительского кредитования, обязательного страхования ответственности. На основе научного исследования вносятся предложения по совершенствованию нормотворческой и правоприменительной деятельности в указанных сферах. Вопросы осуществления прав и исполнения обязанностей представлены в авторской интерпретации, сквозь призму категории гражданского права; уточнен ряд определений понятий гражданского права: осуществления гражданских прав, исполнения гражданско-правовой обязанности, механизма

осуществления прав и исполнения обязанностей, механизма правового регулирования.

Научная новизна находит непосредственное выражение в следующих **основных выводах и положениях, выносимых на защиту:**

1. Состояние законности напрямую зависит от состояния законодательства, а именно, от его содержательной стороны. Так, чем качественнее закон, тем выше уровень законности. При этом качественным следует считать закон, имеющий достаточное материальное обеспечение, действенный механизм реализации, гарантирующий единообразное понимание и применение его норм на практике, способствующий удовлетворению определенных потребностей общества, а также соответствующий требованиям законодательной техники.

2. Уровень законности влияет на степень удовлетворения потребностей граждан. Это вытекает из взаимосвязи права и потребности, которые влияют на правовое регулирование правоотношений. Во-первых, потребности формируются в сознании лиц в общем виде, затем развиваясь, трансформируются в определенные функциональные группы потребностей в материальных и духовных благах, которые затем закрепляются в правовой норме в виде субъективного права. Во-вторых, право регулирует отношения, связанные с удовлетворением потребностей граждан, с помощью одного из выбранных методов правового регулирования. В-третьих, право гарантирует удовлетворение потребностей с помощью норм, обеспечивающих исполнение обязательств, а также актов применения.

3. Законность способствует удовлетворению потребностей граждан посредством таких категорий, как «осуществление субъективных прав», «исполнение обязанностей», которые взаимосвязаны. Осуществление субъективного права одним лицом невозможно без исполнения обязанности, возложенной на другое лицо договором или законом в силу возникновения между ними обязательственных или вещных правоотношений, а также вытекающих из актов применения. Если осуществление субъективного права

лица не произошло, то потребность этого лица осталась неудовлетворенной, так как осуществление гражданских прав является одним из средств обеспечения потребностей граждан. Таким образом, цель законодательства, состоящая в удовлетворении потребностей граждан, не достигается.

4. Осуществление субъективного гражданского права представляет собой реализацию его обладателем возможностей, закрепленных в законе или договоре, составляющих содержание указанного права, при соблюдении прав и законных интересов других лиц, принципов гражданского законодательства, в частности, принципа добросовестности, требований разумности действий сторон гражданского правоотношения с целью удовлетворения различных потребностей.

5. Механизм осуществления прав представляет собой ряд последовательных стадий, направленных на удовлетворение потребностей управомоченного субъекта, реализация которых обусловлена существованием субъективного права и волеизъявлением дееспособного лица.

6. Уточняется структура механизма осуществления прав и исполнения обязанностей: наличие нормы права, наличие у субъекта права правоспособности, то есть возможности иметь эти права и обязанности, и дееспособности; наступление определенных юридических фактов, влекущих возникновение субъективного права как меры возможного поведения; волеизъявление лица; конкретные действия лица по осуществлению прав и исполнению обязанностей, включая способы осуществления и исполнения, а также условия, обеспечивающие осуществление прав и исполнение обязанностей.

7. Учитывая, что нарушение законности проявляется во включении в договоры потребительского кредита, страхования ответственности владельцев автотранспортных средств, долевого участия в строительстве многоквартирных домов, несправедливых условий, необходимо в Законе РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» (в ред. от 5 мая 2014 г.), а также в каждом законе, регулирующем соответствующие

отношения, закрепить общее правило о том, что в случае включения в договор с потребителем таких условий оно считается ничтожным. При этом следует признавать условие потребительского договора несправедливым, если оно ущемляет интересы потребителя, образуя неравенство прав и обязанностей сторон договора, индивидуально с ним не обсуждалось или носит кабальный характер.

Проведенное исследование законности как гарантии осуществления прав и исполнения обязанностей позволило диссертанту сделать **ряд предложений по совершенствованию законодательства:**

1. В целях защиты прав членов семьи детей-сирот целесообразно ч. 7 ст. 8 Закона от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» дополнить указанием условия: «По договорам найма специализированных жилых помещений они предоставляются лицам, указанным в пункте 1 настоящей статьи, в виде жилых домов, квартир, благоустроенных применительно к условиям соответствующего населенного пункта, по нормам предоставления площади жилого помещения по договору социального найма *с учетом количества членов их семьи*».

2. Необходимо закрепить в ФЗ от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (в ред. от 21 июля 2014 г.) правило о том, что отсутствие государственной регистрации договора участия в долевом строительстве (или договора об уступке прав по нему) не лишает добросовестного участника долевого строительства, оплатившего жилое помещение, права требовать от застройщика исполнения договора. Таким образом, данное правило будет способствовать ликвидации двойной продажи жилых помещений.

3. В целях укрепления состояния законности в сфере долевого участия в строительстве и обеспечения осуществления права на жилище участниками

такого договора следует в ФЗ № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве» закрепить необходимость открытия дольщиком аккредитива. В таком случае участник долевого строительства заключает договор с банком (открывает аккредитив), где указываются все необходимые документы, которые должен предъявить застройщик, а также раскрывается их содержание, вносит денежные средства, а застройщик, чтобы списать средства на свой счет, должен документально подтвердить, что, во-первых, имеет право привлекать денежные средства, во-вторых, выполнил определенный договором объем работ, подлежащий оплате.

4. В связи с тем, что переход прав от одного застройщика к другому не отображается в договоре долевого участия в строительстве, это приводит к тому, что новый застройщик отказывается предоставлять дольщикам жилые помещения. Поэтому целесообразно в ФЗ № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве» предусмотреть правило о том, что при заключении договора об уступке права требования земельного участка или прав по договору долевого участия в строительстве новый застройщик является правопреемником первоначального, и к нему переходят все права и обязанности по договорам долевого участия в строительстве, независимо от включения в договор об уступке договора долевого участия в строительстве жилья.

5. В правилах страхования, разрабатываемых страховщиками, и в договорах страхования присутствуют условия, противоречащие законодательству о защите прав потребителей. Включать подобные условия позволяет диспозитивный характер ст. 964 ГК РФ, которая содержит несколько оснований освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения и дополнена указанием на то, что договором могут быть предусмотрены иные основания. Данное условие препятствует осуществлению прав страхователей, так как страховщики включают необоснованно большое количество оснований к отказу. Поэтому целесообразно изменить диспозитивный характер ст. 964 ГК РФ на

императивный, исключив из нее слова: «если договором имущественного страхования не предусмотрено иное», а также дополнить ее исчерпывающим перечнем оснований к отказу страхового возмещения.

6. В целях осуществления страхователями прав на возмещение в полном объеме ущерба по договорам обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств необходимо предусмотреть в нормах гражданского законодательства РФ (ГК РФ, ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств», Правила обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств) правила о том, что утрата товарной стоимости транспортного средства является реальным ущербом и подлежит возмещению, а размер страхового возмещения должен определяться без учета износа деталей, узлов, агрегатов транспортных средств.

7. Для усиления защиты прав должников в договорах потребительского кредитования от неправомерных действий лиц, занимающихся взысканием просроченной задолженности, следует дополнить п. 2 ст. 388 и ст. 819 ГК РФ следующим правилом: *«Кредитор не вправе без согласия заемщика передавать право требования по кредитному договору лицам, не имеющим статус кредитной организации»*. Кроме того, необходимо исключить ст. 12 ФЗ от 21 декабря 2013 г. № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (в ред. от 21 июля 2014 г.), разрешающую банкам совершать уступку права требования без согласия должника лицам, не являющимся кредитными организациями. Правила этой статьи не соответствуют положениям п. 2 ст. 55 Конституции РФ, запрещающей принимать законы, отменяющие или умаляющие права граждан.

8. Обосновывается необходимость разработки типового кредитного договора, условия которого должны быть обязательными для исполнения сторонами кредитного договора. Введение типового договора поставит в равные условия всех заемщиков-потребителей, будет гарантировать должную



защиту прав граждан-заемщиков со стороны государства и укрепит состояние законности в сфере потребительского кредитования.

9. В связи с тем, что у судебных органов отсутствует единообразная практика применения ч. 6 ст. 13 Закона РФ № 2300-1 «О защите прав потребителей», одни суды взыскивается штраф за несоблюдение в добровольном порядке требований потребителя в пользу соответствующих бюджетов, а другие в пользу потребителя, в указанной норме следует указать субъекта взыскания и изложить ее в следующей редакции: «При удовлетворении судом требований потребителя, установленных законом, суд взыскивает *в пользу потребителя* с изготовителя (исполнителя, продавца, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) за несоблюдение в добровольном порядке удовлетворения требований потребителя штраф в размере 50 процентов от суммы, присужденной судом в пользу потребителя». При этом необходимо нормы Бюджетного кодекса РФ, где п. 7 ч. 1 ст. 46 сказано, что штраф взыскивается в пользу бюджета муниципального образования (местного бюджета) по месту нахождения суда, вынесшего решение о наложении штрафа привести в соответствие с Законом «О защите прав потребителей». Аналогичное изменение необходимо внести в ч. 3 ст. 16.1 ФЗ от 25.04.2002 N 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств», указав на взыскание штрафа в пользу потребителя.

10. В целях единообразного применения и толкования нормы о прекращении договора поручительства считаем необходимым дополнить ч. 2 ст. 367 ГК РФ и изложить ее в следующей редакции: Поручительство прекращается с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, *а также в случае смерти должника*, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника».

**Теоретическое значение исследования** состоит в том, что его положения в совокупности значительно расширяют и формируют целостное

представление о законности именно как гарантии осуществления прав и исполнения обязанностей. Содержащиеся в диссертации выводы и предложения, дополняющие и развивающие науку российского обязательственного права в сфере потребительского кредитования, долевого строительства, обязательного страхования ответственности, могут послужить доктринальной базой для дальнейших научных разработок и способствовать развитию науки гражданского права в сфере осуществления прав и исполнения обязанностей.

**Практическое значение исследования** подтверждается тем, что разработанные положения об осуществлении прав и исполнении обязанностей в рамках обязательственных правоотношений:

- внедрены в практику Генерального агентства в г.Энгельсе филиала ООО «Росгосстрах» по Саратовской области, а также Комитета жилищно-коммунального хозяйства, топливно-энергетического комплекса, транспорта и связи Энгельсского муниципального района Саратовской области;

- применяются в учебном процессе Саратовской государственной юридической академии;

- могут быть использованы в качестве научной основы в законотворческой и правоприменительной деятельности;

- востребованы в процессе подготовки и преподавания курса гражданского и жилищного права, а также специальных курсов, посвященных общим положениям об обязательствах и теории механизма осуществления прав и исполнения обязанностей.

- могут быть приняты во внимание при совершенствовании правотворческой и правоприменительной практики.

**Апробация и внедрение результатов исследования.** Диссертация обсуждена и одобрена на заседании кафедры гражданского и семейного права ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия».

Основные результаты диссертационного исследования отражены в двенадцати статьях, четыре из которых опубликованы в российских

рецензируемых научных журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве образования и науки РФ для опубликования результатов докторских и кандидатских диссертаций.

Предложения и выводы, содержащиеся в исследовании обсуждались и доказывались на научно-практических конференциях различного уровня:

- Международная научно-практическая конференция, посвященная 20-летию Конституции РФ «Конституция Российской Федерации – правовая основа развития современной российской государственности», (Саратов, 19 сентября 2013 года);
- V Международная научно – практическая конференция «Конституционные основы гражданского судопроизводства: история, современное состояние и пути совершенствования», (Саратов, 17-18 мая 2013 года);
- Международная научно-практическая конференция «Международная правовая помощь в сфере семейно-брачных отношений» (г.Саратов 14 ноября 2013);
- IV Всероссийская конференция «Правовая система современной России: проблемы и перспективы их развития» (г.Коломна, 17 мая 2013г.)
- VII Международная научно-практическая конференция «Проблемы совершенствования законодательства и прокурорской деятельности» (Саратов, 27 ноября 2013г.)
- Международная научно-практическая конференция «Совершенствование гражданского законодательства: вопросы теории и правоприменения» (г. Санкт-Петербург, 25 апреля 2013г.)
- Круглый стол, посвящённый памяти доктора юридических наук, профессора, Почетного работника высшего профессионального образования России, Ал.А. Серветника «Применение договорного права» (Саратов, 3 октября 2013 г.)
- Межвузовская научно-практическая конференция «Современные проблемы частного права в контексте реформирования законодательства», (г.Саратов 28 ноября 2013 г.)
- Международная научно-практическая конференция «Совершенствование гражданского законодательства: вопросы теории и правоприменения», (г. Санкт-Петербург, 20 апреля 2014г.)
- VI Международная научно – практическая конференция «Конституционные основы гражданского судопроизводства: история,

современное состояние и пути совершенствования» (Саратов, 14-15 мая 2014 года).

Материалы диссертационного исследования применялись в учебном процессе при преподавании курса «Гражданское право» в ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия».

**Структура диссертации** обусловлена целью, поставленными в исследовании задачами. Работа состоит из введения, трех глав, включающих семь параграфов, заключения, списка нормативных актов, литературы и материалов правоприменительной практики.

# ГЛАВА I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ОБЯЗАННОСТЕЙ

## 1.1. Понятие и содержание осуществления субъективного права и исполнения юридической обязанности

Обращаясь к предмету настоящего исследования, а именно к влиянию законности на осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей, а также ее роли для удовлетворения потребностей лиц, целесообразно обозначить понятийный аппарат используемых категорий, а именно «осуществление субъективных прав» и «исполнение обязанностей», «удовлетворение потребностей». Все эти категории взаимосвязаны между собой. Так осуществление субъективного права одним лицом невозможно без исполнения обязанности, возложенной на другое лицо договором или законом. Если право лица не было осуществлено, то и потребности граждан остаются не удовлетворенными.

Осуществление права является одной из форм реализации норм права наравне с соблюдением, исполнением и применением.

Соблюдение права представляет собой повседневное поведение субъектов в соответствии с требованиями юридических запретов. Активная человеческая деятельность при соблюдении не применяется; необходимо только воздержание от совершения действий, запрещенных законами. Главной особенностью данной формы реализации права является ее универсальность и всеохватывающий характер, касающийся каждого правоспособного лица. Соблюдение присутствует во всех стадиях и сторонах правореализационного процесса. Как справедливо отмечал С.С. Алексеев, соблюдение права проходит незаметно, в повседневном общении и деятельности людей. Зная основные принципы правового регулирования, которые сформулированы в виде запретов, субъекты по привычке или на

основе осознанного отношения строят свое поведение в соответствии с ними<sup>1</sup>.

С соблюдением тесно связано исполнение права. Однако, если соблюдение протекает при пассивном поведении лиц и их воздержании от нарушений правовых запретов, то исполнение выражается в активной деятельности, реализующей обязывающие нормы. Исполнение представляет собой форму реализации субъектами своих активных обязанностей. Такие обязанности требуют своего закрепления в диспозиции обязывающей нормы и активного поведения лица, соответствующего характеру правового предписания, в отличие от правового запрета, являющегося разновидностью юридической обязанности пассивного типа. Немыслимо, например, исполнить без активных действий такие обязанности, как: уплата законных налогов и сборов, обязанность по воспитанию детей, прохождение воинской службы в рядах Вооруженных Сил РФ (ст.ст. 57, 38, 59 Конституции РФ). Исполнение в отличие от соблюдения подразумевает возникновение конкретных правоотношений, то есть присутствие не менее двух лиц, между которыми наличествует четкая правовая связь и существуют определенные законом юридические факты. Поэтому исполнение как форма реализации права представляет собой важный фактор повышения правовой активности граждан.

Формой реализации субъективных прав субъектов является использование права, при которой управомочивающие нормы претворяются в жизнь. Если предыдущие две формы реализации права связаны с юридическими обязанностями, то использование выражается в осуществлении субъективных прав и юридических дозволений. Оно характеризуется определенной степенью активного поведения. Без активной деятельности лица невозможно осуществить права, гарантированные Конституцией РФ: право на образование, на труд, на социальное

---

<sup>1</sup> Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М., 1966. С. 94.

обеспечение (ст. ст. 37, 43, 39 Конституции РФ<sup>1</sup>). Использование субъективных прав также предполагает возникновение конкретных правоотношений. Соблюдение и исполнение как формы реализации права выступают в качестве гарантий надлежащего и эффективного использования управомочивающих норм.

Также наряду с вышеперечисленными формами реализации права выделяется применение норм права, отличающееся качественным своеобразием. Отличительные особенности правоприменительной деятельности в последние годы были достаточно полно и глубоко освещены в научной литературе. Отмечается, в частности, что правоприменение содержит следующие признаки: а) заключается в вынесении индивидуально-определенных правовых предписаний, которые адресованы конкретным субъектам; б) осуществляется уполномоченными государством должностными лицами государственных органов (специальный состав субъектов); в) характеризуется государственно-властным началом; г) является организующей деятельностью. Именно поэтому некоторые авторы утверждают, что применение не может стоять в одном ряду с другими формами реализации права, так как это нарушает единый критерий разграничения<sup>2</sup>.

Центральным элементом при осуществлении права является субъективное право. Субъективное право принято рассматривать как меру возможного поведения лица, обеспеченного законом и поведением обязанных лиц. Такое определение было дано С.Н.Братусем<sup>3</sup>. В дальнейшем одни авторы стали рассматривать субъективное право как совокупность двух возможностей: возможность действия и возможность требования

---

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ) // "Собрании законодательства РФ", 14.04.2014, N 15, Ст. 1691.

<sup>2</sup> Пиголкин А.С. Формы реализации норм общенародного права // Советское государство и право. 1963. № 6. С. 26-36.

<sup>3</sup> Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. Юриздат, 1947. С. 26 - 34; Он же. Субъекты гражданского права. 1950. С. 5 - 21; Дудин А.П. Некоторые спорные вопросы теории объекта правоотношения // Вопросы теории государства и права. Саратов, 1968. С. 136.

определенного поведения от обязанных лиц<sup>1</sup>. Другие авторы включали еще и третью возможность прибегнуть к помощи государственных органов<sup>2</sup>. Несмотря на различные точки зрения относительно содержания субъективного права, все авторы рассматривают его как возможность. В связи с этим возникает вопрос о соотношении субъективного права и правоспособности, ведь правоспособность тоже определяется, как возможность иметь гражданские права и нести обязанности.

В юридической литературе отсутствует единство по этому вопросу. Одни авторы придерживаются мнения, что субъективные права являются составляющей правоспособности<sup>3</sup>. Поддерживая данную точку зрения, Братусь С.Н. рассматривал правоспособность как суммарно выраженную способность к правообладанию, любые ее проявления не могут быть ничем иным, кроме как субъективным правом<sup>4</sup>. Другие авторы придерживаются мнения, что субъективные права не могут входить в содержание правоспособности<sup>5</sup>. Так, Р.О.Халфина рассматривала их как разнопорядковые категории: «абстрактную возможность, которая может никогда не осуществиться в действительности, и реальное право, осуществление которого зависит от воли управомоченного»<sup>6</sup>. По мнению В.В.Безбаха, эти понятия соотносятся между собой как причина и следствие,

---

<sup>1</sup> Иоффе О.С. Советское гражданское право (Курс лекций). Л., 1958, С.71; Чечот Д.М. Субъективное право и формы его защиты. Л., Изд. Ленинградского ун., 1968, С.25; Советское гражданское право т.1, М., «Высшая школа», 1968, С.84; Певзнер А.Г. Понятие и виды субъективных гражданских прав: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1961. С. 5. Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л.: Издательство Ленинградского университета, 1959. С. 41, 45 - 46.

<sup>2</sup> Александров Н.Г. Законность и правоотношение в советском обществе. М., Госиздат, 1955, С.108-109. Генкин Д.М. Право собственности как абсолютное субъективное право // Советское государство и право. 1958. № 6. С. 95; Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. М., 2002. С. 377 - 378.

<sup>3</sup> См.: Иоффе О.С. Советское гражданское право. Л.: Изд-во ЛГУ, 1958., Мицкевич А.В. Вопросы учения о субъективных правах // Правоведение. 1958. № 1. Братусь С.Н. и др. Советское гражданское право: субъекты гражданского права. М., 1984.

<sup>4</sup> Братусь С.Н. Указ. соч. С. 20.

<sup>5</sup> Е. А. Флейшиц. Соотношение правоспособности и субъективных прав. В сб.: «Вопросы общей теории советского права». М., Госюриздат, 1960, С. 280.

<sup>6</sup> Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974, С.225.



условие и результат<sup>1</sup>. А С.Т. Максименко, субъективное право соотносит с правоспособностью как действительность с возможностью<sup>2</sup>.

Считаем целесообразным придерживаться второй точки зрения, которая рассматривает субъективное право и правоспособность как разнопорядковые категории по следующим основаниям: во-первых, правоспособность - это абстрактная возможность лица иметь права и обязанности, предпосылка приобретения субъективного права, а субъективное право - это реализованная возможность, превращенная в действительность, в конкретное право, принадлежащее конкретному лицу, на конкретное имущество, которым оно может владеть, пользоваться и распоряжаться по своему усмотрению; во-вторых, гражданин может быть лишен субъективного права на конкретное имущество (например, в порядке конфискации или реквизиции и по другим основаниям), а правоспособности лишиться нельзя, можно лишь ограничить в отдельных правах, входящих в содержание правоспособности (например, лишиться права управления транспортным средством сроком на 3 года, занимать определенные должности, притом только по решению суда и на установленный законом срок, а не навсегда); в-третьих, субъективные права приобретаются и осуществляются по воли лица и в своем интересе, а правоспособностью наделяются субъекты независимо от его воли; правоспособность возникает в силу факта рождения человека, а субъективные права при наступлении юридических фактов; правоспособностью обладают все лица, а субъективным правом – нет; от субъективного права можно отказаться, а от правоспособности невозможно (ст.22 ГК РФ, 235 ГК РФ).

Таким образом, субъективное право это индивидуализация объективно существующей абстрактной возможности или способности лица быть носителем предусмотренных законом прав и обязанностей, необходимых

---

<sup>1</sup> Безбах В.В. Пучинский В.К. Основы российского гражданского права. Учебное пособие. – М.:Зерцало, ТЕИС, 1995. С.5.

<sup>2</sup> Максименко С.Т. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей: дис... канд. юрид. наук. Саратов, 1970. С.20.

для удовлетворения правомерных потребностей и интересов.

Субъективное право нельзя отождествлять с понятием законного интереса. Основное различие между ними состоит в том, что они представляются, как правильно указывает А.В. Малько, различными правовыми дозволенностями<sup>1</sup>. Оправданно заключение Н.И. Матузова о том, что субъективные права не охватывают и не исчерпывают всю область дозволенного, так как она гораздо шире<sup>2</sup>. Законодатель не гарантирует субъектам одинаковую реализацию своих интересов посредством вышеназванных форм. Законный интерес и его реализация гарантируется лишь в определенной степени, в отличие от возможности, составляющей субъективное право, которая гарантируется и обеспечивается силой государственного принуждения и прямого указания закона (ч.1 ст. 17 Конституции РФ). Некоторые авторы в качестве дополнительного критерия разграничения субъективного права и законного интереса используют их структуру. С одной стороны, авторами обращается внимание на то, что в структуре данных правовых категорий присутствуют схожие структурные элементы: во-первых, реализация интереса не запрещенным законом поведением и обращение за защитой в случае нарушения прав и законных интересов, но при этом у законного интереса в содержании нет возможностей, которые характерны для субъективного права. Носитель законного интереса не может вести себя определенным образом и требовать соответствующего поведения от других лиц<sup>3</sup>.

Субъективное право представляет хотя и реальную, действительную, но все-таки возможность лица. Конкретные же действия лица представляют собой уже его осуществление. В п. 2 ст. 1, п. 1 ст. 9 ГК РФ предусмотрено, что граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению. Так к осуществлению относится

---

<sup>1</sup> Малько А.В. Законные интересы советских граждан: Дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1985. С. 70.

<sup>2</sup> Матузов Н.И. Личность. Права. Демократия. Саратов, 1972. С. 102.

<sup>3</sup> Субочев В.В. Законные интересы. М., 2008. С. 120 - 121.

подача заявления нотариусу о принятии или об отказе от наследства или удержание вещи кредитором.

Так, по мнению В.П. Грибанова, осуществление права есть совершение реальных, конкретных действий, связанных с превращением возможного в действительность<sup>1</sup>. «Осуществление гражданских прав - это совершение тех действий, составляющих содержание субъективного права»<sup>2</sup>.

Осуществление субъективного гражданского права С.Т. Максименко рассматривает как «обусловленное волеизъявлением управомоченного лица и обеспеченное системой гарантий превращение в действительность конкретных возможностей, составляющих содержание субъективных гражданских прав»<sup>3</sup>.

В.А.Тархов полагал, что осуществление субъективных прав и исполнение обязанностей - это «проведение их в жизнь путем превращения в действительность возможности и необходимости определенного поведения сторон правоотношения»<sup>4</sup>.

Е.В.Вавилин полагает, что осуществление субъективных гражданских прав можно рассматривать в нескольких значениях: во-первых, как деяние - определенное поведение субъекта (действия или бездействие) в конкретных и определенных состояниях общественных отношений, жизненных реалий, направленное на достижение желаемого юридического (формального) и фактического результата; во-вторых, как итог деятельности, заложенный в праве (обязанности), т.е. достижение юридической (правовой) цели<sup>5</sup>.

П.М. Филлипов и А.Ю. Белоножкин определяют осуществление субъективного гражданского права как требование со стороны обладателя

---

<sup>1</sup> Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. Изд. 2-е, стереотип. - М.: "Статут", 2001. С.29.

<sup>2</sup> Советское гражданское право: Учебник для вузов. 2-е изд. М., 1972. Т. 1. С. 74 (автор главы - О.А. Красавчиков).

<sup>3</sup> Максименко С.Т. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1970. С. 9.

<sup>4</sup> Тархов В.А. Советское гражданское право. Саратов, 1978. С. 103 - 104; Он же. Советское гражданское право: В 2 ч. Ч. 1. М., 1978. С. 291.

<sup>5</sup> Вавилин Е.В. Понятие и механизм осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей. - М.: Волтерс Клувер. С.19.

субъективного гражданского права определенного поведения (действия или бездействия) от обязанных лиц, выражение им независимого волеизъявления и свободы выбора собственного поведения путем совершения действий либо использования преимущественного правового положения<sup>1</sup>.

Т.В.Дерюгина рассматривает осуществление субъективного гражданского права как использование в установленных пределах, предоставленных законом, правовыми актами, договорами и т. д. возможности, заложенной в гражданском праве<sup>2</sup>.

Резюмируя изложенные точки зрения, делаем вывод, что осуществление субъективного гражданского права представляет собой реализацию его обладателем возможностей, закрепленных в законе или договоре, составляющих содержание указанного права, в действительность при соблюдении прав и законных интересов других лиц, принципов гражданского законодательства, в частности принципа добросовестности, требований разумности действий сторон гражданского правоотношения с целью удовлетворения различных потребностей. Необходимо отметить, что осуществление гражданских прав может выражаться как в совершении активных действий лиц, так и в бездействии. Примером может служить право собственности лица, право быть автором произведения науки, литературы или искусства, право обладателя патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец<sup>3</sup>.

По мнению Ю.С. Гамбарова, при пассивном осуществлении права оно не ограничивается его связью с управомоченным субъектом или активной стороной, а также оказывает воздействие на внешний мир. Например, статус наследственного имущества с момента смерти наследодателя до вступления в наследство его преемников, несмотря на временное отсутствие управомоченного лица, исключает возможность активного действия

---

<sup>1</sup> Филиппов П.М., Белоножкин А.Ю. Новое определение субъективного гражданского права и злоупотребление им. Волгоград: ВА МВД России, 2009. С.108.

<sup>2</sup> Дерюгина Т.В. Теоретические проблемы в сфере осуществления субъективных гражданских прав : С.80.437

<sup>3</sup> Вавилин Е.В. Указ. соч. С.18

права, защищается правовыми нормами для сохранения целостности всей наследственной массы<sup>1</sup>.

Необходимо критически отнестись к точке зрения о том, что субъект, осуществляя свое право путем бездействия, отказывается от осуществления своего права<sup>2</sup>. Например, по мнению Н.А. Ковалевой, «осуществление права путем бездействия необходимо рассматривать, как отказ лица осуществлять право»<sup>3</sup>, при котором «невозможно злоупотребление»<sup>4</sup>.

Осуществляя субъективное гражданское право, субъект нацелен на удовлетворение социально-экономических и юридических потребностей, а именно: на приобретение в собственность имущества, осуществление предпринимательской деятельности, заключение гражданско-правовых сделок, установление приоритета в результате публикации произведения и приобретения авторских прав и т.п.<sup>5</sup>. Осуществление субъективных гражданских прав не сводится только к достижению определенной дозволенной законом цели. По мнению В.П. Грибанова, помимо достижения определенной дозволенной законом цели осуществление включает в себя обращение к тому или иному способу его реализации, использование определенных средств самозащиты права, наконец, обращение к компетентным органам с требованием его принудительного осуществления и защиты<sup>6</sup>.

Раскрывая вопрос осуществления субъективного гражданского права нельзя не затронуть категорию «исполнение гражданско-правовой обязанности», так как права и обязанности взаимообусловлены и неразрывно связаны между собой. Так, С.С.Алексеев даже определял одно понятие через другое: «определение субъективного права может быть ограничено

---

<sup>1</sup> Гамбаров Ю.С. Гражданское право: Общая часть. М., 2003. С. 393-395.

<sup>2</sup> Поротикова О.А. Проблема злоупотребления субъективным гражданским правом. М., 2007. С. 151.

<sup>3</sup> Ковалева Н.А. Злоупотребление правом по гражданскому законодательству Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 11.

<sup>4</sup> Ковалева Н.А. Указ.раб. С.111

<sup>5</sup> Гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. М., 1998. С. 379.

<sup>6</sup> Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. Изд. 2-е, стереотип. - М.: "Статут", 2001. С.32.

указанием на то, что лицо наделено мерой возможного (дозволенного) поведения в правоотношении, обеспеченной обязанностями других лиц»<sup>1</sup>.

Взаимосвязь данных категорий проявляется в том, что они противостоят друг другу, а также обуславливают друг друга. Таким образом, если у покупателя по договору купли-продажи возникло право требовать передачи вещи в собственность, то этому праву корреспондирует обязанность продавца передать вещь. Между правами и обязанностями существует такая зависимость, что без юридической обязанности исчезает и само право<sup>2</sup>. Придерживаясь точки зрения Т.В.Дерюгиной, считаем, что каждому субъективному праву корреспондирует обязанность, даже тогда, когда право осуществляется в виде одностороннего волеизъявления. Так, никто не может запретить гражданину составить завещание на принадлежащее ему имущество<sup>3</sup>. Неисполнение же обязанности приводит к невозможности осуществить право, однако такие случаи не редкость, в связи, с чем в гражданском законодательстве предусмотрена ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств.

Прежде чем перейти к определению понятия «исполнение гражданско-правовой обязанности», некоторое внимание хотелось бы уделить соотношению понятий "обязательство" и "обязанность", которые достаточно часто используют в качестве синонимов.

Так, по обязательству должник совершает в отношении другого лица (кредитора) определенные действия: передает имущество, выполняет работу, уплачивает деньги и т.п., либо воздерживается от определенных действий, а кредитор имеет право потребовать от должника исполнения его обязанности (п. 1 ст. 307ГК РФ).

По мнению Н.И. Матузова, юридическая обязанность представляет собой установленную законом точную меру общественно необходимого,

---

<sup>1</sup> Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. С. 135.

<sup>2</sup> Явич Л.С. Общая теория права. Л., 1976. С. 165.

<sup>3</sup> Дерюгина Т.В. Принципы осуществления гражданских прав// Монография. - М.: Книгодел, 2010. С.14.

наиболее разумного и целесообразного поведения, направленного на удовлетворение интересов общества и личности<sup>1</sup>. О.С. Иоффе рассматривал гражданско-правовую обязанность как средство регулирования поведения граждан, осуществляемого нормами гражданского права путем обеспечения определенного поведения ее носителя в целях удовлетворения интересов управомоченного, совпадающих с интересами государства или не противоречащих им<sup>2</sup>. Субъективная обязанность, по утверждению Н.С.Малеина, есть мера должного поведения обязанного субъекта, необходимого для осуществления возможного поведения управомоченного<sup>3</sup>.

Все обязанности и обязательства подразумевают свое исполнение. Не может существовать юридических обязательств и обязанностей, которые в принципе не предполагается исполнять. Исполнение представляет собой конечный результат, который добросовестные лица полагают достичь, стремятся к нему. Как отмечают специалисты, при помощи исполнения обязательств удовлетворяются материальные и духовные потребности граждан, юридических лиц, государства и общества в целом<sup>4</sup>.

Так, «исполнение обязательств - это способ прекращения обязательств, который состоит в совершении обязанным лицом по требованию кредитора действий, которые составляют содержание требования и обязанности (передать вещь, уплатить деньги, выполнить работы и т.п.) и соответствуют требованиям закона в отношении: (1) объекта исполнения; (2) лица-исполнителя; (3) лица, которому производится исполнение; (4) времени и (5) места исполнения (ст. 309 ГК РФ)»<sup>5</sup>. Под исполнением обязательства, А.Л.Фриев понимает, совершение должником определенных действий, направленных на достижение цели обязательства, - удовлетворение потребностей и охраняемых законом интересов кредитора в соответствии с

---

<sup>1</sup> Матузов Н.И. О категориях "субъективное право" и "юридическая обязанность" в свете современного правового развития // Личность и власть. Ростов н/Д, 1995. С. 26 - 27.

<sup>2</sup> Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву. С. 565.

<sup>3</sup> Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. М.: Юрид. лит., 1981. С. 93.

<sup>4</sup> Сарбаш С.В. Исполнение договорного обязательства / Сарбаш С.В. - М.: Статут, 2005. С.26.

<sup>5</sup> Белов В.А. Гражданское право: Общая и Особенная части: Учебник. М., 2003. С. 706.

принципами его исполнения либо воздержание от совершения определенного действия<sup>1</sup>.

Исполнение субъективной гражданской обязанности, Е.В.Вавилин определяет, как воздержание от действий, которые запрещены законом или осуществление обязанным лицом действий, составляющих содержание обязанности. Он определяет две условных формы исполнения обязанности:

а) состояние - воздержание от недозволенных действий обязанного субъекта (форма исполнения обязанностей пассивного типа), т.е. как определенная форма действительности, движения материи, не являющегося статикой;

б) процесс (движение, динамика) - совершение обязанным лицом требуемого в силу обязанности действия (форма совершения обязанностей активного типа)<sup>2</sup>.

Также под исполнением гражданско-правовой обязанности понимается индивидуально интересующая стороны обязательства юридическая процедура, которая направлена на прекращение вспомогательной сделки и обеспечивает действительное получение блага<sup>3</sup>.

Таким образом, следует различать понятия «исполнение обязанности» и «исполнение обязательства» подразумевая то, что обязательство обязанного лица может состоять из целого ряда обязанностей. Другими словами, обязательство можно рассматривать как совокупность обязанностей<sup>4</sup>. Нельзя не согласиться с точкой зрения Д.И. Степанова, предлагающего дифференцировать категории «исполнение обязательства» и «исполнение обязанности» и рассматривать их соотношение как целое и часть. «Исполнение обязанности представляет собой совершение обязанным лицом действий, которые кредитор вправе потребовать, а для исполнения

---

<sup>1</sup> Фриев А.Л. Исполнение гражданско-правовых обязательств между предпринимателями. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1999. С. 6.

<sup>2</sup> Вавилин Е.В. Осуществление и защита гражданских прав / Вавилин Е.В. - Волтерс Клувер, 2009. С.79.

<sup>3</sup> Колодуб Г.В. Исполнение гражданско-правовой обязанности: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2011. С.56.

<sup>4</sup> Сарбаш С.В. Исполнение договорного обязательства / Сарбаш С.В. - М.: Статут, 2005. С.22.



обязательства совершается совокупность действий, которые соответствуют количеству обязанностей, содержащихся в обязательстве»<sup>1</sup>. Такой же позиции придерживается М.А.Рожкова, констатируя, что обязанность, участвуя в формировании обязательства, представляет собой только часть последнего и не исчерпывает в полной мере его содержания. Поэтому сам собой напрашивается вывод, что в обязательственном правоотношении обязательство и обязанность соотносятся как целое и его часть<sup>2</sup>. В.С.Толстой также рассматривает «исполнение обязанности» и «исполнение обязательства» как соотношение части и целого (исполнение обязанности должника - часть исполнения обязательства). «Исполнение обязанности в гражданском правоотношении состоит из совершения обязанным лицом действий, которые вправе требовать от него управомоченное лицо»<sup>3</sup>.

Следовательно, можно сделать вывод, что понятие обязательства и понятие обязанности не тождественны, находятся в различных понятийных плоскостях: они только пересекаются, но не поглощают друг друга.

Таким образом, исполнение гражданско-правовой обязанности играет ключевую роль при осуществлении права и является одной из гарантий его осуществления.

Нельзя оставить без внимания, такую категорию как потребность, ведь именно она является центральным элементом при осуществлении прав граждан и исполнении ими своих обязанностей, а осуществление гражданских прав является одним из средств обеспечения потребностей граждан. Так, еще В.А.Рясенцев, касаясь проблемы осуществления гражданских прав, писал: «В соответствии со своим назначением гражданские права служат обеспечению и удовлетворению потребностей и интересов»<sup>4</sup>. Существует множество определений данного понятия, но все

---

<sup>1</sup> Степанов Д.И. Услуги как объект гражданских прав: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 27.

<sup>2</sup> Рожкова М.А. К вопросу об обязательствах и основаниях их возникновения // Вестник ВАС РФ. 2001. № 6. С. 69-85.

<sup>3</sup> Толстой В.С. Исполнение обязательств / Толстой В.С. - М.: Юрид. лит., 1973. С. 22.

<sup>4</sup> Рясенцев В.А. Условия и юридические последствия отказа в защите гражданских прав / В.А. Рясенцев // Советская юстиция. 1962. - №9. С.8.

они рассматривают потребности как состояние неудовлетворённости или нужды, которые лицо стремится преодолеть. Именно это состояние неудовлетворённости заставляет прилагать определённые усилия. Так, Н.А.Баринов потребности рассматривает как необходимость, как основу действий, побудительный мотив поведения, действий людей<sup>1</sup>, а также как отношение, выражающее взаимодействие человека (общества) с условиями материальной жизни, сущность общественных отношений данного общества<sup>2</sup>. Классификация потребностей отличается огромным разнообразием. В экономической науке на первом месте стоят материальные и физические потребности. Разновидностью материальных потребностей являются имущественные потребности. «Материальность» имущественных потребностей опосредуется вещными, то есть материальными категориями, такие как продукты, деньги и другое. Потребности в пище, одежде, жилище выступают в качестве имущественных потребностей, опосредуемых товарно-денежными формами. Закономерности возникновения таких потребностей являются общими, но имущественный характер им придают имущественные отношения, в силу чего они приобретают самостоятельность в своем развитии. Духовные потребности связаны с развитием человека как личности и удовлетворяются получением образования, приобщением к искусству, чтением книг, владением информацией.

Возникает необходимость соотнесения категории «потребность» и права. Так как предметом исследования является законность как гарантия осуществления гражданских прав и исполнение гражданско-правовых обязанностей, интересует соотношение потребности с гражданским правом. Во-первых, потребности формируются в сознании лиц в общем виде, затем развиваясь, трансформируются в определенные функциональные группы потребностей в материальных и духовных благах, которые затем закрепляются в правовой норме в виде субъективного права. Во-вторых,

---

<sup>1</sup> Баринов Н.А. Гражданско-правовые проблемы удовлетворения имущественных потребностей советских граждан. Дис. ... докт. юрид. наук: Саратов, 1987. С.20

<sup>2</sup> Баринов Н.А. Указ. соч. С.37.

право регулирует отношения, связанные с удовлетворением потребностей граждан, с помощью одного из выбранных методов правового регулирования. В-третьих, право гарантирует удовлетворение потребностей с помощью норм, обеспечивающих исполнение обязательств, а также актов применения. А также норма выражает суть глубинных экономических отношений, а потребность выступает лишь формой их проявления<sup>1</sup>.

Так, в Гражданском кодексе РСФСР<sup>2</sup> был закреплён отраслевой принцип гражданского законодательства, провозглашавший наиболее полное удовлетворение материальных и духовных потребностей граждан. В настоящее время отсутствует законодательное закрепление данного принципа в ГК РФ, но это не означает, что он не действует. По мнению профессора Н.А.Барина, сущность учения об имущественных потребностях состоит в необходимости удовлетворения имущественных потребностей с целью обеспечения достойной жизни, необходимого жизненного уровня и нормальной жизнедеятельности человека, граждан и их объединений<sup>3</sup>. В содержании преамбул федеральных законов также можно увидеть данный принцип. Так, целью регулирования ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»<sup>4</sup> является обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надёжности; целью ФЗ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» является создание условий для осуществления права граждан на свободный выбор способа удовлетворения потребностей в жилище, а также улучшения использования и сохранности жилищного фонда<sup>5</sup>; целью ФЗ «Об охране

---

<sup>1</sup> Кронрод Н.А. Законы политической экономики социализма. С.536.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (в ред. Указа ПВС РСФСР от 24 февраля 1987 г.- Ведомости ВС РСФСР, 1987, N 9, Ст. 250).

<sup>3</sup> Барин Н.А. Имущественные потребности и гражданское право. – Саратов, 1987. С.24,30.

<sup>4</sup> Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 12.03.2014) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"//СЗ РФ. 2011. N 30 (ч. 1). Ст. 4571; 2014. N 11. Ст. 1091.

<sup>5</sup> Закон РФ от 04.07.1991 N 1541-1 (ред. от 16.10.2012) "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации"// "Бюллетень нормативных актов", N 1, 1992.

окружающей среды» является сохранение благоприятной окружающей среды, биологического разнообразия и природных ресурсов в целях удовлетворения потребностей нынешнего и будущих поколений<sup>1</sup>.

В настоящее время степень удовлетворения потребностей общества, а, следовательно, и каждого гражданина является объективным и точным критерием оценки действующего законодательства. Поэтому в данном исследовании будет проведен анализ гражданского законодательства, с точки зрения строгого, неукоснительного соблюдения всеми субъектами права норм, установленных в законах и подзаконных актах, позволяющего осуществлять права и в конечном итоге удовлетворять потребностей граждан.

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 10.01.2002 N 7-ФЗ (ред. от 12.03.2014) "Об охране окружающей среды"// СЗ РФ.2002.N 2. Ст. 133. 2014. N 11. Ст. 1092.

## 1.2. Механизм осуществления субъективных гражданских прав и исполнения юридических обязанностей.

Осуществление – как претворение в жизнь абстрактной возможности, путем совершения конкретных действий не может существовать в отрыве от механизма его реализации. В связи с этим подробно остановимся на определении механизма осуществления права и его месте в системе правовых категорий, а также его соотношении с механизмом правового регулирования и реализацией права.

В научной литературе принято начинать рассмотрение с самой широкой и абстрактной категории, в нашем случае таковым является механизм правового регулирования. Под правовым регулированием принято понимать специальное юридическое воздействие объективного и субъективного права, всей системы юридических средств на общественные отношения в целях достижения определенных результатов<sup>1</sup>.

Впервые термин «механизм правового регулирования» в специально-юридическом значении стал использовать Н.Г.Александров. В дальнейшем понятие этого термина раскрывали в своих работах А.М. Витченко, Б.В. Шейндлин, В.М. Горшенев, Л.С. Явич<sup>2</sup>, но основной вклад в становление и развитие понятия механизма правового регулирования внес С.С. Алексеев в работе "Механизм правового регулирования в социалистическом государстве". Механизм правового регулирования в ней рассматривался как «взятая в единстве вся совокупность юридических средств, обеспечивающих правовое воздействие на общественные отношения»<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Алексеев С. С. Общая теория права: В 2 т. М., 1981. Т. 1. С. 289; Явич Л. С. Сущность права. Л., 1985. С. 76.

<sup>2</sup> См.: Явич Л.С. Проблемы правового регулирования советских общественных отношений. М., 1962; Шейндлин Б.В. Сущность советского права. Л., 1959; Витченко А.М. Механизм правового регулирования социалистических общественных отношений, его понятие и структура//Вопросы теории государства и права. Вып. 1. Саратов, 1968; Горшенев В.М. Способы и организационные формы правового регулирования в социалистическом обществе. М., 1972.

<sup>3</sup> Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М., 1996. С. 30.

С.С. Алексеев также разработал структуру механизма, в которую он включил три составляющих, совпадающих с тремя стадиями процесса правового регулирования. Первой стадией является упорядочивание общественных отношений, которые нуждаются в правовом закреплении. Ей соответствует юридическая норма. Вторая стадия - это действие юридической нормы, в результате которого происходит возникновение или изменение правоотношений (субъективное право и обязанность субъектов). Ей соответствуют правоотношения. Третья стадия представляет реализацию субъективного юридического права и обязанности. Ей соответствуют акты реализации юридических прав и обязанностей. Существует также концепция широкой трактовки механизма правового регулирования, в которой наряду с вышеназванными элементами также выделяются правосознание и режим законности, правовая культура и т.д. Однако именно узкая трактовка структуры механизма получила наибольшее распространение в юридической литературе. Достоинством узкого подхода к механизму правового регулирования является, по мнению И.П.Кожокаря, логическая стройность, недопущение отождествления данного механизма с правовой системой общества<sup>1</sup>.

Таким образом, реализация субъективных прав и юридических обязанностей является одной из стадий механизма правового регулирования. При этом С.С. Алексеев подчеркивал их взаимосвязь: «Эффективность воздействия права на общественные отношения обеспечивается... полной и точной реализацией юридических норм в общественной жизни, их фактическим претворением в поведении людей»<sup>2</sup>.

Второй по объему категорией является категория реализации права. В юридической литературе отсутствует единое понимание реализации права. Одни авторы реализацию права отождествляют с правовым регулированием,

---

<sup>1</sup> Кожокарь И.П. Методологические основы исследования дефектов в механизме гражданско-правового регулирования/И.П.Кожокарь.- Саратов: Изд-во ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия», 2014. – 80с.

<sup>2</sup> Алексеев А.А. Указ.соч. С. 93

другие – со стадией правоотношений, третьи – с действием права. Реализация права рассматривается учеными и в узком и широком смысле, и как претворение правовых норм в жизнь, и как правомерная деятельность субъектов права<sup>1</sup>, а также понимается как процесс, и как результат, и как одна из стадий правового регулирования<sup>2</sup>.

Представляется верным понимать реализацию права как самостоятельную стадию правового регулирования, в процессе которой субъективные права и обязанности претворяются в жизнь. При этом эффективность правового регулирования зависит от формы реализации прав и обязанностей.

Итак, осуществление субъективного права и исполнение обязанности являются формами реализации права. Поэтому считаем верной позицию Т.В.Дерюгиной<sup>3</sup> о том, что не следует отождествлять понятия «реализация права» и «осуществление права». Но и противопоставлять их тоже неверно, так как они взаимосвязаны между собой. Осуществление субъективного права всегда означает реализацию права объективного.

Таким образом, можно сделать вывод, что механизм правового регулирования и механизм осуществления прав и исполнения обязанностей соотносятся как часть и целое.

В научной литературе механизм осуществления прав и исполнения обязанности и его структура уже разрабатывался учеными-цивилистами. Так, под механизмом осуществления прав Н.И. Мирошникова предложила понимать «совокупность условий и средств, которые обеспечивают реализацию предусмотренных в гражданском законе возможностей в виде конкретных субъективных прав»<sup>4</sup>. Но в данном случае нельзя не согласиться

---

<sup>1</sup> См.: Решетов Ю.С. Реализация норм советского права. Казань, 1989; Сапун В.А. Социалистическое правосознание и реализация права, Владивосток, 1984; Маликов М.К. Проблемы реализации права, Иркутск, 1988.

<sup>2</sup> Фалькина Т.Ю. Формы реализации права и механизм их осуществления : автореферат дис. ... к.ю. н. : 12.00.01 - Нижний Новгород, 2007. С.11.

<sup>3</sup> Дерюгина Т.В.

<sup>4</sup> Мирошникова Н.И. Механизм осуществления субъективных гражданских прав: Уч. пособие. Ярославль, 1989. С.24.

с Н.А.Дмитриком в том, что такое определение смешивает механизм с понятием гарантий и является методологически неверным, так как понятие "механизм" обозначает систему, внутреннее устройство, определяющее порядок какого-либо вида деятельности, процесса<sup>1</sup>. В механизм осуществления Н.И. Мирошникова предложила включать такие элементы как: правовые нормы (гражданское законодательство); организационное обеспечение субъективных гражданских прав, включающее организованную надлежащим образом деятельность должностных лиц государственных органов, применяющих гражданско-правовые нормы; правовую информированность субъектов гражданского права; принципы осуществления гражданских прав; правомерное поведение субъектов гражданского права; юридический факт<sup>2</sup>. Однако, с таким расширительным толкованием элементов не согласился Н.А.Дмитрик, предложив свою структуру механизма осуществления субъективных прав: субъективные права и обязанности, правовые формы и способы осуществления прав и исполнения обязанностей<sup>3</sup>. А механизм осуществления права Н.А.Дмитрик, рассматривается как сквозная система взаимосвязанных средств (юридического и неюридического характера), в том числе заложенных в содержании субъективного права, позволяющие субъектам права его свободное осуществление<sup>4</sup>.

Е.В.Вавилин, признавая ценность точки зрения Н.А.Дмитрика, не согласился с его усеченным составом механизма осуществления прав и исполнения обязанностей, предложив следующие элементы механизма: субъективное право, субъективная обязанность, юридический факт (в том числе сделки), способ осуществления прав (исполнения обязанностей), средства и формы осуществления (установления, деяния, юридические

---

<sup>1</sup> Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. С. 300; Крысин Л.П. Толковый словарь иноязычных слов. М., 2002. С. 435.

<sup>2</sup> Мирошникова Н.И. Механизм осуществления субъективных гражданских прав. Ярославль, 1989. С. 26.

<sup>3</sup> Дмитрик Н.А. Осуществление субъективных гражданских прав с использованием сети Интернет. М., 2006. С.26-27.

<sup>4</sup> Дмитрик Н.А. Указ.соч. С.22.



процедуры<sup>1</sup>). А механизм осуществления субъективных гражданских прав и исполнения обязанностей определяет как законодательно обусловленный порядок организации юридических способов, средств и действий участников гражданского оборота, обеспечивающий фактическое достижение субъектом правовой цели (получение блага)<sup>2</sup>. Одним из структурных элементов механизма осуществления прав и исполнения обязанностей являются гарантии.

Не подвергая критике выводы вышеперечисленных авторов, считаем методологически верным представить следующий механизм осуществления прав и исполнения обязанностей: наличие нормы права, наличие у субъекта правоспособности, т.е. возможности иметь эти права и обязанности, и дееспособности; наступление определенных юридических фактов, влекущих возникновение субъективного права как меры возможного поведения, волеизъявление лица, конкретные действия лица по осуществлению прав и исполнению обязанностей, включая способы осуществления и исполнения, а также условия, обеспечивающие осуществление и исполнение (гарантии).

Таким образом, механизм осуществления прав и исполнения обязанностей представляет собой последовательный ряд стадий, направленных на удовлетворение потребностей управомоченного субъекта, реализация которых обусловлена существованием субъективного права и волеизъявлением дееспособного лица.

Нормативной основой механизма осуществления права и исполнения обязанности являются правовые нормы, которые, являясь регулятором общественных отношений, отражают в себе материальные потребности общества, закрепляют общие права и обязанности в законодательстве. Для того, чтобы общие права и обязанности стали субъективными, используется категория правосубъектности. Наделение ею граждан является важным средством обеспечения имущественных потребностей<sup>3</sup>. В гражданском праве

---

<sup>1</sup> Вавилин Е.В. Осуществление и защита гражданских прав. М.: Волтерс Клувер, 2009. С.71.

<sup>2</sup> Вавилин Е.В. Указ.соч. С.71 .

<sup>3</sup> Баринов Н.А. Гражданское право и инновации: монография. – М.: Издательство «Юрист», 2011. С.54.

законодательного определения правосубъектности не существует. В теории права она определяется как возможность гражданина выступать в качестве субъекта прав и обязанностей<sup>1</sup>. Гражданская правосубъектность, т.е. признание гражданина субъектом гражданского права, всегда связана с наличием правоспособности т.е. наделение лица способностью иметь общие права и обязанности, а также дееспособности.

Однако для возникновения субъективного права мало обладать правоспособностью и дееспособностью необходимо также наступление юридических фактов. Е.В.Вавилин рассматривает юридические факты как необходимые связующие звенья между объективным правом и возникновением субъективного права, поскольку фактический состав в каждом отдельном случае будет предельно конкретным и индивидуальным<sup>2</sup>. Юридический факт это средство, при помощи которого происходит переход от одной стадии механизма реализации права к другой. Так, при осуществлении права на получение денежных средств от кредитной организации, юридическим фактом будет заключение кредитного договора. Правомерное поведение как разновидность юридического факта - это форма реализации субъектом своих прав и законных интересов, а также выполнение активных обязанностей и соблюдение запретов. А противоправное поведение - это невыполнение им активных обязанностей, нарушение запретов, злоупотребление правом<sup>3</sup>.

Одним из важных стимулов механизма осуществления прав и исполнения обязанностей является волеизъявление субъекта, именно от этого зависит будет ли право осуществлено, а обязанность исполнена. При этом оно может выражаться по разному: как в предъявлении требования к обязанному лицу, подаче искового заявления или претензии, так и

---

<sup>1</sup> Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974. С. 126.

<sup>2</sup> Вавилин Е.В. Осуществление и защита гражданских прав. М.: Волтерс Клувер, 2009. С.107.

<sup>3</sup> Прусаков, А. Д. Действие и бездействие как формы юридически значимого поведения: автореферат дис. ... канд. юрид. наук Саратов, 2008. С.20.

совершением действий по осуществлению права или исполнению обязанности, если лицо само осуществляет право или исполняет обязанность.

Ядром механизма осуществления прав и исполнения обязанности является способ их осуществления и исполнения. Способ – это действие или система действий, применяемые при исполнении какой-нибудь работы, при осуществлении чего-нибудь. Понятие способа осуществления связано с понятием субъективного права. Во-первых, субъективное право устанавливает меру возможного поведения, а способ определяет конкретный вид поведения субъекта (действия или бездействия). Во-вторых, способ представляет собой форму существования субъективного права. Субъективное право указывает на потребность, удовлетворение которой возможно путем его осуществления, а способ осуществления права предоставляет реальную возможность удовлетворения потребности через реализацию полномочий, которые заключены в содержании субъективного права<sup>1</sup>. Таким образом, способ осуществления прав и исполнения обязанностей – это правомерные действия или совокупность действий, составляющих содержание конкретного субъективного права (обязанности) и совершаемых управомоченным (обязанным) субъектом для удовлетворения своих потребностей (управомоченного лица).

В науке гражданского права выделяют две группы способов - фактические и юридические.

Фактические способы осуществления субъективного права представляют действия или систему действий, которые управомоченное лицо совершает, не преследуя юридических целей (использование для проживания квартиры ее собственником, или транспортного средства для транспортировки собственных предметов домашнего обихода и т.п.)<sup>2</sup>.

Юридические способы осуществления субъективного гражданского права - это действия, обладающие признаками юридически значимых

---

<sup>1</sup> Малиновский А.А. Способы осуществления права Журнал российского права, 2007. №3. С.48.

<sup>2</sup> Гражданское право В 4-х томах: Учебник / Отв. ред. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2008. — Том 1. С.520.

действий (чаще всего сделок - продажа имущества и его передача по договору купли-продажи, но возможно и иные юридические поступки - передача имущества в качестве вклада в простое товарищество; подача заявления нотариусу о принятии или об отказе от наследства; удержание вещи кредитором и т.д.).

В статье 9 ГК РФ также обращается внимание на тот факт, что отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав, не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев предусмотренных законом (например, в соответствии со ст. 592 ГК РФ условие договора постоянной ренты об отказе плательщика ренты от права на ее выкуп – ничтожно).

Действующее законодательство предоставляет возможность осуществления субъективных прав и обязанностей как лично управомоченными или обязанными лицами, так и их представителями. Определенные субъективные гражданские права и обязанности осуществляются и исполняются только их носителями лично (составление завещания; выдача доверенности; реализация права требования о возмещении вреда; вызванного повреждением здоровья или причинением смерти и т.п.).

Обязанности пассивного типа исполняются путем соблюдения запретов субъектами, которым они адресованы. У субъектов, соблюдающих запреты, может возникнуть право требования имущественного удовлетворения или иного предоставления только в случаях предусмотренных законом или при наличии соглашения с лицом, в пользу которого установлен запрет. Так, акционер за вознаграждение может пообещать другим акционерам воздержаться от голосования на общем собрании против предложений последних. Согласно ст. 621 ГК РФ арендатор, исполнявший свои обязанности надлежащим образом, и не нарушивший запрет нецелевого использования имущества, переданного в аренду, по истечении срока

договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими субъектами право на заключение договора аренды на новый срок.

Обязанности активного типа соблюдаются путем совершения действий обязанного лица. Исполнение гражданско-правовой обязанности активного типа представляет собой юридический факт, который порождает у обязанного субъекта право на встречное удовлетворение, либо прекращает правовые отношения в целом. Так, подрядчик, исполнивший свою обязанность и выполнивший работы, имеет право требовать вознаграждения за работу от заказчика, а возвращение заемщиком долга приводит к прекращению займового правоотношения, и т.д.

Как бы идеально не были закреплены правовые предписания, и какие возможности субъекту они не предоставляли, их непосредственное претворение в действительность невозможно без системы гарантий этих прав и свобод.

В юридической литературе отсутствует единое понимание гарантий. Так одни авторы определяют их как способы<sup>1</sup>, другие как условия<sup>2</sup>, третьи как меры, обеспечивающие возможность реализации прав<sup>3</sup>. Однако большинство авторов понимают под гарантиями условия и средства, обеспечивающие фактическую реализацию и полную охрану прав и свобод<sup>4</sup>. Обеспечить осуществление права или исполнение обязанности означает, во-первых, необходимость провозглашения их в законе; во-вторых, возникновение данных прав у отдельных субъектов, а в дальнейшем обеспечение их осуществления или исполнения в повседневной жизни.

---

<sup>1</sup> См.: Юрков Б.Н. Процессуальные гарантии прав граждан при рассмотрении и разрешении судом жалоб на действия административных органов: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук – Харьков, 1974. С.6; Патюлин В.А. Субъективные права граждан: основные черты, стадии, гарантии реализации// Советское государство и право. – 1971. - №6. – С.30.

<sup>2</sup> Ямпольская И.Л. О субъективных правах советских граждан и их гарантиях//Вопросы советского государственного права. – М., 1959. – С.204-205.

<sup>3</sup> См.: Витрук Н.В. О юридических средствах обеспечения, реализации и охраны прав советских граждан// Правоведение. – 1964. - №. С.12.

<sup>4</sup> Скобелкин В.Н. Юридические гарантии трудовых прав рабочих и служащих. М., «Юридическая литература», 1969, С.10; Чечот Д.М. Субъективное право и формы его защиты. Л., изд. Ленинградского университета, 1968, С.45.

Государство заинтересовано в том, чтобы права осуществлялись, а обязанности исполнялись. Поэтому оно обеспечивает реализацию прав и обязанностей, создавая необходимые условия, называемые гарантиями. При этом необходимо говорить о системе гарантий, так как все гарантии взаимно обуславливают друг друга. Основу гарантий составляют объективные закономерности общества. В отношении категории «гарантия» С.Н. Братусь говорил: «Поскольку имеются в виду юридические гарантии, обеспечивающие осуществление и защиту субъективных прав, приходит к выводу, что взаимодействие и взаимозависимость в системе права означает, что одни субъективные права являются юридическими гарантиями других субъективных прав»<sup>1</sup>.

Нельзя не согласиться с Н.И. Матузовым, что классификация гарантий весьма затруднительна и условна<sup>2</sup>. Несмотря на это авторы выделяют экономические, политические и юридические гарантии<sup>3</sup>.

С.Т. Максименко выделяет объективные и субъективные гарантии. Под объективными понимаются факторы, которые независимо от самих управомоченных и обязанных лиц, способствуют осуществлению прав и исполнению обязанностей<sup>4</sup>. Очевидно, как бы деятельно и добросовестно ни было лицо, оно не сможет осуществить свои права и исполнить обязанности без гарантий со стороны общества, государства. В.А.Тархов относил к внешним условиям осуществления гражданских прав соблюдение предписанного законом поведения окружающими субъекта права лицами. Соблюдение законности и правопорядка рассматриваются В.А.Тарховым в качестве юридической гарантии осуществления прав<sup>5</sup>.

---

<sup>1</sup> Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность (Очерк теории). М., 2001. С. 74-75.

<sup>2</sup> Матузов Н.И. Субъективные права граждан СССР. Приволжское книжное издание, 1966. С. 127.

<sup>3</sup> Александров Н.Г. Право и законность в период строительства коммунизма. С.229-230. Мальков В.В. Административное законодательство о правах и обязанностях советских граждан. С.39.

<sup>4</sup> Максименко С.Т. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей: дис... канд. юрид. наук. Саратов, 1970. С.86.

<sup>5</sup> Тархов В.А. осуществление гражданских прав. Сб. «Развитие прав граждан СССР и усиление их охраны на современном этапе коммунистического строительства». Саратов. 1962. С.116-117.

Субъективными условиями С.Т.Максименко называет факторы, зависящие от лиц, без которых осуществление невозможно или же является ненадлежащим или даже противоправным деянием. Среди них выделяется волеизъявление носителя права или обязанности, а также добросовестность реализации<sup>1</sup>. В.А.Тархов к субъективным условиям относит правильность оценки и правильность реализации субъективных прав управомоченными лицами<sup>2</sup>. Особенность осуществления субъективных гражданских прав обусловлена спецификой предмета и метода гражданско-правового регулирования и сводится к свободе (диспозитивности) в их осуществлении.

В юридической литературе также выделяют общие гарантии, к числу которых относятся экономические, социальные, политические и духовные основы общества, и юридические, которые закреплены в законе и непосредственно обеспечивают реализацию и охрану прав<sup>3</sup>.

Основное функциональное назначение гарантий в механизме осуществления прав и исполнения обязанностей состоит в более полном претворении в жизнь прав граждан, а также их защита от любых нарушений.

В механизме осуществления прав и исполнения обязанностей особую роль играют именно юридические гарантии, поэтому на них остановимся подробнее. Под юридическими гарантиями осуществления субъективных прав и исполнения обязанностей С.Т.Максименко понимает специальные условия и средства, содержание которых обусловлено в первую очередь правовой спецификой объекта гарантий<sup>4</sup>.

К юридической гарантии осуществления прав относят исполнение юридической обязанности другим лицом. В качестве специального юридического средства, обеспечивающего осуществление субъективных

---

<sup>1</sup> Максименко С.Т. Указ. соч. С.87.

<sup>2</sup> Тархов В.А. Осуществление гражданских прав. Сб. «Развитие прав граждан СССР и усиление их охраны на современном этапе коммунистического строительства», Саратов, 1962, С.116-117.

<sup>3</sup> См. Права личности в социалистическом обществе. – М., 1981; Эбзеев В.М. Советское государство права человека. – Саратов, 1986. – С. 69; Мордовец А.С. Социально-юридический механизм обеспечения пра и свобод человека и гражданина. – Саратов, 1996. С.167.

<sup>4</sup> Максименко С.Т. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей: дис... канд. юрид. наук. Саратов, 1970. С.86.

прав можно выделить систему форм и способы защиты субъективных прав. А к средствам исполнения юридической обязанности необходимо отнести правовые санкции.

Среди юридических гарантий ученые называют действующие нормы и полагают, что дальнейшее совершенствование законодательства в плане усиления правовых гарантий является одним из необходимых условий в деле гарантированности субъективных прав и обязанностей. По мнению В.А.Патюлина, юридические гарантии – это нормы права и их совокупность, характеризующие правовые средства исполнения законов, закрепляющие те или иные субъективные права<sup>1</sup>. В.А.Тархов видит юридические гарантии осуществления прав в действующих правовых нормах, в соблюдении законности и правопорядка<sup>2</sup>. Укрепление законности составляет главное и необходимое условие развития общества. В связи с этим законности как гарантии осуществления прав будет посвящен отдельный раздел.

На наш взгляд, рассмотрение действующего законодательства в качестве гарантии гражданских прав и обязанностей представляет особый интерес, так как состояние законодательства отражается на уровне законности в государстве. Состояние законности зависит от того насколько качественные законы действуют в государстве. Так как некачественные, скороспелые, не прошедшие на стадии разработки должную экспертизу на предмет криминогенности и коррумпированности законодательные акты, будучи многократно реализованными, не менее, если не более опасны для правового регулирования, нежели выявляемые многочисленные факты невыполнения «правильных» законов<sup>3</sup>.

В науке нет единого определения понятия качества закона и критериев такого качества. Например, В.Ф.Прозоров качество закона характеризует

---

<sup>1</sup> Патюлин В.А. Государство и право в СССР.- М., 1974. С.231.

<sup>2</sup> Тархов В.А. Осуществление гражданских прав. Сб. «Развитие прав граждан СССР и усиление их охраны на современном этапе коммунистического строительства». Саратов.1962. С.117.

<sup>3</sup> Законность в Российской Федерации. Монография / Казарина А.Х., Кашепов В.П., Рябцев В.П., Тихомиров Ю.А., Хабриева Т.Я. - М.: Изд-во Ин-та законодательства и сравн. правоведения, Изд-во НИИ Акад. Ген. прокуратуры РФ. 2008. С.106.



«как потенциальную возможность выраженного в нем правового регулирования достичь желательных изменений в социальной сфере»<sup>1</sup>. С.В.Поленина отмечает, что закон является качественным, если он отвечает общественным потребностям и реально регулирует общественные отношения в соответствии с поставленными при его издании целями<sup>2</sup>. Нельзя не согласиться с Ю.А. Алмаевой, что предложенные определения позволяют сделать вывод о тождестве понятий качества и эффективности законодательства<sup>3</sup>.

По мнению Е.В. Сырых, качество закона – это «совокупность свойств, присущих закону как источнику норм права, и свойств, отражающих всё многообразие связей этих норм права с другими компонентами системы права, иными правовыми и социальными явлениями»<sup>4</sup>. При этом под законом надлежащего качества понимается «закон, обладающий всей совокупностью свойств, присущих ему как источнику права, а также свойств, характеризующих закон как носителя норм права, способных осуществлять эффективное регулирование общественных отношений»<sup>5</sup>. Однако, данное определение не позволяет установить, соответствует ли тот или иной закон по своим характеристикам критериям качества.

По мнению А. А. Брыжинского, А. А. Лукьянова качественный закон обладает критериями, которые можно разделить на группы:

- 1) технико-юридические критерии (в частности, соответствие нормам законодательной техники);
- 2) политические критерии (соответствие интересам государства, государственному режиму и т.д.);

---

<sup>1</sup> Прозоров В. Ф. Качество и эффективность хозяйственного законодательства в условиях рынка. М., 1991. С. 77.

<sup>2</sup> Поленина С. В. Качество закона и эффективность законодательства. М., 1993. С. 6-7.

<sup>3</sup> Алмаева Ю.А. Теоретические проблемы определения качества правовых норм //Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. Тамбов: Грамота, 2009. № 1 (2). С. 10-12.

<sup>4</sup> Сырых Е.В. Общие критерии качества закона: дис. канд. юрид.наук. – М., 2001. С. 55.

<sup>5</sup> Сырых Е.В. Указ. соч. С. 56.

3) экономические критерии (ресурсообеспеченность закона, приоритетность затрат на реализацию);

4) управленческие критерии (методы реализации закона, соблюдение правил управления, коррупционность и т.д.);

5) социальные критерии (степень соответствия сложившихся общественных отношений и норм права их регламентирующих и т.д.)<sup>1</sup>.

Данный список не является закрытым, тем не менее, он отражает основные группы критериев. Критерии неразрывно связаны между собой и образуют комплексную картину подлинно качественного закона. Важными критериями качества закона являются технико-юридические. Они отражают соответствие закона правилам юридической (законодательной) техники. Однако на наш взгляд, на первом месте должна стоять экономическая основа, то есть материальная обеспеченность закона, без которой ни один даже самый идеальный нормативно-правовой акт не будет применяться, а соответственно эффективность данного закона будет нулевой, так как потребности граждан, ради которых он принимался, удовлетворены не будут.

Исходя из правил юридической техники, законодатель должен соблюдать следующие правила.

- Законы необходимо писать доступным, простым для понимания людей языком. При создании законов используется совершенно специфические термины, которые обуславливают особый характер языка закона<sup>2</sup>. Язык законодательства должен обеспечить полноту, но при этом четкость и ясность правового регулирования. Эта цель достигается путем применения субъектами законотворческого процесса в ходе подготовки нормативно-правовых актов системы специальных терминов, которые призваны обеспечить полное и точное выражение правовых норм в

---

<sup>1</sup> Брыжинский А.А., Лукьянов А.А. Техничко-юридические критерии качества законодательного акта // Социально-политические науки. 2011. № 1. С. 70-74.

<sup>2</sup> Анциферова О.В. Повышение качества подготовки законов как один из факторов обеспечения единства законодательной власти // Вестник Челябинского государственного университета. - 2007. - N 2. С. 43-49.

содержании нормативно-правового акта в доступной для понимания участниками правоотношений форме.

- Текст закона должен быть унифицированным, содержать единую терминологию и формулировки, юридические конструкции. Таким образом, в федеративном государстве не должно быть расхождений и несоответствий между основными понятиями, которые содержатся в федеральных законах и понятиями законов субъектов федерации.

- Любые фразы, словосочетания или предложения в тексте закона должны характеризоваться абсолютной определенностью, которая позволит исключить различное понимание и толкование. Законодательство должно четко выражать границы правовых дозволений, предписаний и запретов и не допускать различное их восприятие. Примером несоблюдения указанного выше требования может служить различие в применении понятия "молодая семья". Так, в Постановлении Верховного Совета Российской Федерации от 03.06.1993 N 5090-1 "Об Основных направлениях государственной молодежной политики в Российской Федерации"<sup>1</sup> молодой семьей считается семья в первые три года после заключения брака при условии, что один из супругов не достиг 30-летнего возраста, а также неполная семья с детьми, в которой мать или отец не достигли 30-летнего возраста. А в Постановлении Правительства РФ от 31.01.2009 N 83 "О внесении изменений в федеральную целевую программу "Социальное развитие села до 2012 года"<sup>2</sup> к молодым семьям относятся состоящие в зарегистрированном браке лица, один из которых является гражданином Российской Федерации в возрасте не старше 35 лет, или неполная семья, которая состоит из одного родителя, чей возраст не превышает 35 лет, и одного или более детей (в том числе усыновленных). Аналогичное определение дано в подпрограмме "Обеспечение жильем

---

<sup>1</sup> Постановлением ВС РФ от 03.06.1993 N 5090-1 "Об Основных направлениях государственной молодежной политики в Российской Федерации"// "Ведомости СНД и ВС РФ". 24.06.1993. N 25. Ст. 903.

<sup>2</sup> Постановление Правительства РФ от 31.01.2009 N 83 "О внесении изменений в федеральную целевую программу "Социальное развитие села до 2012 года"// СЗ РФ., 23.02.2009, N 8, Ст. 966.

молодых семей" Федеральной целевой программы "Жилище" на 2011 - 2015 годы"<sup>1</sup>.

Приведенный анализ применения понятия "молодая семья" подтверждает различие в подходе определения одного и того же термина в разных нормативно-правовых актах, что не способствует улучшению урегулирования общественных отношений применительно к данной категории лиц.

- Краткость также можно выделить в качестве требования к языку законодательства. Языковые средства должны использоваться в тексте нормативно-правового акта максимально лаконично и экономично. За сложными текстовыми конструкциями теряется смысл предложения, поэтому не следует использовать в тексте закона слишком длинные фразы и предложения.

- Культура языка закона также имеет большое значение — соблюдение правил русского языка при составлении текстовых конструкций. Огромное значение для регулятивной эффективности законодательства при создании законов и других нормативных правовых актов имеет соблюдение правил грамматики, синтаксиса, пунктуации и стилистики.

- Особую роль выполняет полнота законодательства, особенно когда в базовом законе содержатся отсылочные положения к нормам подзаконных правовых актов, создающих реальный нормативный механизм применения норм основного закона, регулирующего отношения в соответствующей сфере<sup>2</sup>.

Таким образом, для обеспечения законности необходимо наличие качественного законодательства, отвечающего потребностям общества и имеющего под собой экономическую основу. Как представляется, качественным следует считать закон, имеющий достаточное материальное

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ от 17.12.2010 N 1050 (ред. от 20.07.2012) "О федеральной целевой программе "Жилище" на 2011 – 2015 годы"// СЗ РФ. 31.01.2011. N 5. Ст. 739.

<sup>2</sup> Законность в Российской Федерации. Монография / Казарина А.Х., Кашепов В.П., Рябцев В.П., Тихомиров Ю.А., Хабриева Т.Я. - М.: Изд-во Ин-та законодательства и сравн. правоведения, Изд-во НИИ Акад. Ген. прокуратуры РФ. 2008. С.56.

обеспечение, действенный механизм реализации, гарантирующий единообразное понимание и применение его норм на практике, способствующий удовлетворению определенных потребностей общества, а также соответствующий требованиям законодательной техники.

### **1.3. Законность как средство осуществления гражданских прав и исполнения гражданско-правовых обязанностей.**

Законность как режим неуклонного исполнения законов и основанных на них правовых актов органами государства, должностными лицами, гражданами и общественными организациями, является важнейшим условием обеспечения надлежащего осуществления прав и исполнения обязанностей и должна рассматриваться в качестве юридической гарантии прав и обязанностей. Без нее невозможно обеспечить свободы и реализовать права граждан, образовать гражданское общество (в том числе его важнейшего элемента - рынка), установить демократию, построить рациональную и обоснованную деятельность государственного аппарата. Законность обязательна для всех составляющих государственного механизма, гражданского общества и для всех граждан.

Определить точное время становления законности практически невозможно, точно так же как и установить дату возникновения государства и права. Между государством, правом и законностью существует теснейшая причинно-следственная взаимозависимость и взаимообусловленность. Даже в эксплуататорских государствах, где демократии вовсе не было, по мнению М.С. Строговича, можно видеть проявления законности в том или ином виде (или ее элементы)»<sup>1</sup>.

Идеи законности начинают зарождаться с момента образования государственности и права. Однако задолго до этого процесса в религиозно-мифологических памятниках существовала точка зрения о необходимости следовать нравственным канонам и правилам.

В центре внимания любого государства и общества всегда были вопросы обеспечения и укрепления законности. Данные аспекты глубоко

---

<sup>1</sup> Строгович М.С. Основные вопросы советской социалистической законности. М., 1966. С.227.

рассматривались советскими учёными - юристами (С.С. Алексеев, В.К. Бабаев, М.И. Байтин и другие).

Выводы, сформулированные Н.Г.Александровым, В.В.Борисовым, М.С.Строговичем о понятии и сущности законности, о структуре законности, о её требованиях, о месте и роли законности в системе правовых категорий не утратили своего значения и в настоящее время. Советская юриспруденция на протяжении долгого времени придерживалась классового подхода в понимании законности. В целом законность рассматривалась, как метод государственного руководства советским обществом, что было характерно для советского времени<sup>1</sup>. Существовало такое понятие как «социалистическая законность». Это был принцип права, который выражал демократический режим жизни в социалистическом обществе и требовал строгое и неукоснительное соблюдение всеми субъектами закона и основанного на нем правовых актов, полное и реальное осуществление субъективных прав, надлежащее, обоснованное и эффективное применение права при исключении масштабного произвола в деятельности государственных органов и должностных лиц<sup>2</sup>. Законность и ее обеспечение главным образом выражались в работе контрольных, надзорных и правоохранительных органов – выявлению нарушителей правовых предписаний и их последующему наказанию. Подобная трактовка законности явилась результатом отождествления закона и права, когда любой нормативный акт, исходящий от государства (даже антигуманный, реакционный), является «правом» и, соответственно, требует неукоснительной реализации. При этом верно мнение Т.Хаджиева, что это приумножало систему тоталитарной власти и централизованного управления, все дальше и дальше отдаляло граждан от государства<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Лукашева Е.А. Роль социалистического правосознания народных масс в установлении, развитии и укреплении социалистической законности: Автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 1954. С. 2 – 4.

<sup>2</sup> Алексеев С.С. Проблемы теории права: Курс лекций: В 2 т. Свердловск, 1972. Т. 1. С. 113.

<sup>3</sup> Хаджиев Т. «Законность в государственном управлении: стратегия развития или выживания»//Право и управление. XXI век. 2012. №2. С. 89-97.

Законность как правовая категория взаимосвязана с правовой системой, с реализацией юридических норм. Законность представляет общественное отношение к праву в целом, показывает состояние всей системы правовых отношений, складывающихся в российском обществе. С.С.Алексеев полагал, что законность имеет такое же значение в политической жизни общества как само право. При этом законность, которая выступает как принцип, руководящее начало, становится определяющим началом по отношению к праву. Вследствие этого автор считал возможным употребление не просто термина «законность», а «правозаконность», означающее строгое, неукоснительное претворение в жизнь не всех норм, а лишь тех, которые соответствуют гуманистическому праву, основным неотъемлемым правам человека, а также связанных с ним других институтов, в том числе общедемократических правовых принципов, частного права, независимого правосудия<sup>1</sup>.

Внимание правовому аспекту законности уделил Ю.Я.Баскин, который считал, что законность может быть двух видов. Так она может быть истинной, соответствовать «духу», т.е. сущности права, и чисто формальной, сводящейся к соблюдению любых норм, если они санкционированы государством. Для первой необходимы определенные общественные, политические и идеологические предпосылки, правовая культура и уважение к праву, осознание его необходимости и справедливости, т.е. правопризнания. Для второй все это необязательно и ненужно»<sup>2</sup>.

По мнению А.Ф. Ефремова законность не может существовать без права, она функционирует постольку, поскольку существует право и как явление социальное, и как чисто юридическое. Во-вторых, содержание законности зависимо от содержания права, от содержания законов, соблюдение которых и означает законность. А.Ф.Ефремов выводит следующую зависимость: право - закон – законность. Таким образом,

---

<sup>1</sup> Алексеев С.С. Право: время новых подходов// Советское государство и право. 1991. №2. С.9.

<sup>2</sup> Баскин Ю.Я. Очерки философии права. Сыктывкар, 1996. С.54.



законность функционирует благодаря законам, а законы существуют потому, что общество живет в условиях права, по праву<sup>1</sup>.

В понимании законности в России произошли изменения, которые связаны со становлением правового государства. В настоящее время законность не сводится к простому исполнению законов, а включает также подзаконную деятельность государства, обязательность законов для всех государственных органов. К тому же в понятие «законность» включаются требования общества к государству по обеспечению прав, свобод человека и гражданина, правопорядка. В случае отсутствия этих неотъемлемых элементов можно говорить и об отсутствии законности.

Понятие законности до сих пор остается предметом острых научных, политических и идеологических дискуссий. Немало дискуссионного проявляется и в научной среде.

Под законностью В.В.Лазарев понимает совокупность требований, которые связаны с отношением к законам и к проведению их в жизнь, а также такие требования, за отступление от которых наступает юридическая ответственность<sup>2</sup>. Г.В.Назаренко рассматривает законность в широком и узком смысле. В первом случае под законностью понимается верховенство закона в обществе, то есть как правовой режим, когда нормативные предписания соблюдаются всеми субъектами правовых отношений. А в узком смысле законность - это принцип деятельности государственных органов<sup>3</sup>.

Н.В.Витрук сформулировал другое определение законности: «Законность означает идею, требование и систему (режим) реального выражения права в законах государства, в самом законотворчестве, в подзаконном нормотворчестве»<sup>4</sup>.

---

<sup>1</sup> Ефремов А.Ф. Теоретические и практические проблемы реализации принципов законности в Российском государстве: дис. ... д.ю.н. Саратов. 2001. С. 38.

<sup>2</sup> Проблемы общей теории права и государства / Под общей ред. В.С.Нерсесянца. -М., 1999. С.465-466.

<sup>3</sup> Назаренко Г.В. Теория государства и права. - М., 1998. С. 149.

<sup>4</sup> Общая теория государства и права. Академический курс./Под ред. М.Н. Марченко. М.,1998. С.507.

В.С. Афанасьев и Н.Л. Гранат считают, что законность - это «принцип, метод и режим реализации норм права, содержащихся в законах и подзаконных актах, всеми участниками общественных отношений»<sup>1</sup>.

А.Ф.Черданцев рассматривает законность и как принцип самого права, и как принцип деятельности государственного аппарата и политической системы в целом, и как особый режим общественно-политической жизни, и как метод осуществления государственной власти<sup>2</sup>.

Следующим образом определяет понятие законности С.П.Желтобрюхов: «законность представляет собой строгое соблюдение и применение легитимных нормативно-правовых актов, закрепляющих права и свободы граждан, соответствующих Конституции РФ, общепринятым нормам и принципам международного права, а также реальное использование их на практике»<sup>3</sup>. Под законностью, А.Б.Лисюткин понимает, прежде всего, законы и их соблюдение, исполнение и применение. Законность есть состояние правомерности, объект и реальный феномен действительности в ряду других правовых явлений<sup>4</sup>.

Таким образом, законность представляет собой многоплановую категорию и может быть рассмотрена как принцип, требование, режим и метод общественной жизни. Каждое из этих положений обосновано и имеет право на жизнь, а законность необходимо рассматривать только в совокупности данных аспектов.

В нашем исследовании законность будем рассматривать как гарантию осуществления прав и исполнения обязанностей, выраженную в строгом, неукоснительном соблюдении всеми субъектами права правовых норм, установленных в законах и подзаконных актах.

---

<sup>1</sup> Теория государства и права: Курс лекций/ Под ред. Н.А. Катаева, В.В. Лазарева. Уфа. 1994. С.389.

<sup>2</sup> Черданцев А.Ф. Теория государства и права. - М., 1999. С.380

<sup>3</sup> Желтобрюхов С.П. Прокурорский надзор как гарантия законности в Российском государстве (проблемы теории и практики): Автореферат дис.... канд. юрид. наук. - Саратов, 1999. С.11.

<sup>4</sup> Лисюткин А.Б. Принципы законности и их реализация в условиях формирования правового государства: Автореферат дис.. канд. юрид. наук. - Саратов, 1992. С.8.

При характеристике законности большое значение имеет анализ юридических аспектов, так как именно они делают ее правовой категорией, придавая законности формально-обязательный характер. Поэтому давая определение законности необходимо учитывать соотношение ее сущности, содержания и практического действия.

Сущность законности вытекает из строгого соблюдения, исполнения и применения всеми субъектами права легитимных нормативно-правовых актов, которые закрепляют права и свободы граждан и соответствуют Конституции РФ. Получается, что в виде юридического основания законности выступает действующее законодательство. Законность не может существовать без него. Право является элементом правового регулирования, а законность его производная. Субъекты права соблюдают, исполняют нормы права. Поэтому содержание законности определяется содержанием нормы права. При этом требование закона и требования законности несколько отличаются друг от друга своей направленностью. Закон отвечает на вопрос, что именно необходимо соблюдать, а законность отвечает на вопрос, каким образом соблюдать. В соответствии с этим, А.С.Тагиев сформулировал следующие требования законности: 1) создание законов и подзаконных актов осуществляется уполномоченными органами в пределах компетенции каждого из них; 2) принятие закона осуществляется в соответствии с установленной процедурой; 3) обеспечение верховенства закона, подзаконность всех иных правовых актов; 4) соблюдение иерархии правовых актов; 5) соблюдение правил законодательной техники при создании правовых актов; 6) своевременное издание новых и отмена устаревших нормативных правовых актов; 7) соответствие и единство принимаемых актов в действующей правовой системе; 8) осуществление систематизации действующего законодательства; 9) всеобщее и обязательное соблюдение и исполнение законов и подзаконных актов всеми без исключения государственными органами, общественными организациями и движениями, должностными лицами и гражданами; 10) применение правовых актов

уполномоченными государственными органами и должностными лицами в полном и строгом соответствии с процессуальным законодательством; 11) точное и единообразное применение правовых актов в полном соответствии с их смыслом и содержанием; 12) обеспечение стабильности правовой системы, изменение ее структуры и элементов осуществляется лишь в необходимых случаях и по решению высшего органа государственной власти; 13) обеспечение реализации законов и подзаконных актов необходимыми материальными, социально-культурными и юридическими средствами и гарантиями; 14) проведение постоянного и эффективного надзора, контроля и проверки соблюдения, исполнения и применения законов и подзаконных актов<sup>1</sup>.

Соблюдение требований законности способствует установлению стабильного и твердого режима правопорядка. При этом законность связана не только с правопорядком, но и совместно с ним связана с законотворчеством и действующим законодательством. Последним этапом законотворческого (правотворческого) процесса являются нормативно-правовые акты в виде законов, которые устанавливают характер, направления и методы регулирования конкретных общественных отношений; в свою очередь, законы действуют в соответствии с требованиями, предъявляемыми законностью, в результате этого устанавливается режим стабильного и твердого правопорядка, в реалиях которого осуществляется жизнедеятельность общества и государства. В этом проявляется сущность связи, взаимодействия и взаимопроникновения законности и законотворческого процесса, правопорядка и законов, аналогичная связь проявляется и в обратном направлении: правопорядок стимулирует совершенствование законотворческого процесса, соблюдение законодательства и законности<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Тагиев А.С. Законность в сфере экономических отношений: дис. ... д.ю.н. Москва, 2001. С. 31-33.

<sup>2</sup> Тагиев А.С. Там же. С. 35.

Важным аспектом, раскрывающим понятие законности, являются принципы законности. Необходимо иметь в виду, что наименование «принципы законности» рассматривается отдельными авторами как идентичное понятие термину «требования законности»<sup>1</sup>.

Так, профессор М.И.Байтин считал, что «терминологически точнее вести речь о требованиях, а не принципах законности, поскольку она сама – один из важнейших принципов и права, и правового государства, и поведения всех участников общественных отношений, и деятельности всех ветвей государственной власти»<sup>2</sup>.

Конечно, с точки зрения лингвистики, наименование «требования законности» более предпочтительно. Однако, содержание терминов «требования законности» и «принципы законности» весьма существенно различаются. Принципы законности выражают ее содержание, а требования связаны с отдельными видами деятельности определенных субъектов<sup>3</sup>.

В юридической литературе сформулирована следующая система принципов законности: единство законности; верховенство закона; всеобщность законности; целесообразность законности.

**Принцип единства законности** разделяется практически всеми учеными и в свое содержание включает необходимость единой направленности в понимании, толковании и реализации нормативного акта на всей территории России и всеми субъектами правовых отношений. Понимание правовых норм зависит, во-первых, от качества самих правовых норм, точности их изложения, от четкости содержащихся в них понятий; во-вторых, от уровня профессиональной подготовки тех, кто применяет эти нормы. Трудности в применении правовых норм обычно связаны с неточным, неудачным их изложением. Так, в соответствии со статьей 13 Федерального закона от 13 декабря 1996 года N 150-ФЗ "Об оружии",

---

<sup>1</sup> Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права: Учебник. М.: Спарк, 2000. С.423.

<sup>2</sup> Байтин М.И. Сущность права (современное нормативное право понимание на грани двух веков). Изд. 2е. М.: Изд. Право и государство. 2005. С.345.

<sup>3</sup> Рассолов М.М. Теория государства и права: Учебник. М.: Юрай. 2010. С. 583.

охотничье огнестрельное оружие с нарезным стволом имеют право приобретать граждане Российской Федерации, которым в установленном порядке предоставлено право на охоту, при условии, что они занимаются профессиональной деятельностью, связанной с охотой, либо имеют в собственности охотничье огнестрельное гладкоствольное длинноствольное оружие не менее пяти лет, а также при условии, что они не совершили правонарушений, связанных с нарушением правил охоты, правил производства оружия, торговли оружием, продажи, передачи, приобретения, коллекционирования или экспонирования, учета, хранения, ношения, перевозки, транспортирования и применения оружия<sup>1</sup>. При этом данная норма не определяет срок, в течение которого действует предусмотренный запрет для лиц, совершивших правонарушения и привлеченных к ответственности. Такое положение вносит неопределенность, так как порождает возможность неоднозначного истолкования и произвольного применения, а также позволяет рассматривать бессрочный запрет в отношении таких граждан - вне зависимости от степени общественной опасности и тяжести совершенного правонарушения, а также срока, в течение которого лицо считается подвергнутым административному или уголовному наказанию. Вследствие этого Конституционный суд РФ признал эту норму не соответствующей Конституции РФ<sup>2</sup>.

Так, статья 1109 ГК РФ предусматривает случаи, когда не подлежит возврату неосновательное обогащение. Однако, содержание заголовка ст. 1109 ГК РФ и абзаца 1 различаются. Так, заголовок ст. 1109 ГК РФ звучит следующим образом: «Неосновательное обогащение, не подлежащее возврату». Это означает, что непосредственно неосновательное обогащение есть, но в силу прямого предписания закона оно не подлежит возврату. Однако в абзаце 1 ст. 1109 ГК РФ уже используется следующая

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 13.12.1996 N 150-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "Об оружии"//СЗ РФ. 1996, N 51, Ст. 5681; 2014, N 30 (Часть I), Ст. 4228.

<sup>2</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 29.06.2012 N 16-П "По делу о проверке конституционности положения части десятой статьи 13 Федерального закона "Об оружии" в связи с жалобами граждан Г.В. Белокрыницкого и В.Н. Тетерина"// СЗ РФ., 16.07.2012, N 29, Ст. 4168.

формулировка: «Не подлежит возврату в качестве неосновательного обогащения: имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности», из которой следует, что неосновательного обогащения нет. В связи с этим представляется необходимым устранить несоответствие заголовка статьи 1109 ГК РФ и ее содержания, установив следующую формулировку: «Не подлежит возврату в качестве неосновательного обогащения имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности».

Способами устранения подобных неточностей могут быть и изменения таких правовых норм, и издание подзаконных нормативных актов, и официальное толкование.

Промежуточным звеном, связывающим правотворческую деятельность и реализацию норм права на практике, является толкование. При отсутствии толкования или неправильной трактовки нормы законодателю не удастся достигнуть целей, которые он ставил, а именно – установить должные правила поведения в конкретном общественном отношении<sup>1</sup>.

Толкование является обязательным элементом при реализации правовых норм. В процессе толкования обнаруживаются общественные и исторические условия его принятия, цель, социальная направленность, а также возможные последствия действия толкуемого акта. Анализ в ходе толкования подлежит преамбула и текст нормативного акта, разъяснения (официальные и неофициальные), а также материалы периодических изданий и научные труды. Целью толкования нормы права является достижение точного и единообразного понимания и применение закона, недопущение двойкой трактовки и искажения смысла, который вложен в его словесную оболочку.

---

<sup>1</sup> Мыльников К.В. Толкование норм права как средство правореализации//Вестник ВЭГУ, 2010. №5. С.132-137.

Одним из важнейших видов толкования права, безусловно, следует признать официальное нормативное толкование права. Это связано с тем, что именно оно вносит единообразие в понимание норм права.

Единство законности предполагает также соблюдение правовых норм всеми без исключения субъектами права, иначе говоря, Конституция РФ, федеральные законы обязательны для всех субъектов права. Это требование вытекает из таких конституционных положений, как верховенство Конституции, закона, равноправие субъектов РФ, равенство различных форм собственности. Целостность государства является одним из элементов его безопасности, а ее защита и обеспечение - одной из важнейших функций государства. Важную роль в достижении этой целостности играют сбалансированность, системность правовых актов, издаваемых в РФ. К сожалению, это требование соблюдается далеко не всегда.

По мнению абсолютного большинства ученых – теоретиков права **принцип верховенства законности** предполагает соответствие закону, обладающему высшей юридической силой, всех подзаконных нормативно-правовых, правоприменительных актов. Однако нельзя не согласиться с мнением В.С.Афанасьева, который рассматривает принципы верховенства и единства законности как тождественные понятия. Содержание этого принципа сводится к «единой направленности правотворчества и правореализации в территориальном и субъективном плане, т.е. на всей территории действия нормативного акта применительно к деятельности всех субъектов общественных отношений»<sup>1</sup>.

**Всеобщность законности.** Законность не может быть избирательной, ее требования обращены ко всем субъектам права без исключения<sup>2</sup>. Необходимо, чтобы в государстве отсутствовали такие организации или отдельные лица, выведенные из-под влияния законности, то есть ее требования не распространялись на них.

---

<sup>1</sup> Теория государства и права: Учебник (под ред. В.В.Лазарева). - М.: Право и закон.2002. С.213.

<sup>2</sup> Ефремов А.Ф. Принципы законности и проблемы их реализации. Тольятти:ТолПИ. 2000. С.56.



Данный принцип имеет связь с вопросом о субъектах законности. Законность распространяется на всех граждан и их общественные объединения, а также на должностных лиц, то есть все, кто является адресатом предписаний законов и кто может предъявить требования строгого выполнения законодательных предписаний. К субъектам законности относятся все без исключения носители субъективных прав и обязанностей<sup>1</sup>.

Должностные лица государственных органов, наделенных властными полномочиями, осуществляя неправомерную деятельность, подрывают саму основу законности и не осознают опасных последствий для общества и государства. Поэтому большее количество требований законности обращено именно к государству и его органам. Однако режим законности также может быть нарушен и гражданами, если правонарушения носят массовый характер, наблюдается рост преступности. Граждане также являются субъектами законности, несмотря на то, что их роль в обеспечении режима законности несравнима с такой же ролью государственных органов.

Другая точка зрения относит к субъектам законности только государственные органы и должностные лица. По мнению профессора Н.В.Витрука, при отнесении граждан к субъектам законности наряду с должностными лицами нивелируется повышенная опасность нарушения закона со стороны должностного лица, по сравнению с опасностью нарушения закона, совершенного гражданином. По мнению автора, правонарушения, совершенные гражданами и другими лицами, не выступают в качестве нарушений законности, а являются нарушением правопорядка в обществе<sup>2</sup>. К.Маркс и Ф.Энгельс также отмечали, что «должностные лица должны нести повышенную ответственность за соблюдение и исполнение законов»<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Общая теория права. /Отв. ред. Пиголкин А.С.- М.,1997. С. 255.

<sup>2</sup> Общая теория государства и права. Академический курс/Отв. ред. Марченко М.Н.-М.:Зарцало, 1998. Т.2. С.509.

<sup>3</sup> Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т.1. С.26.

Думается, что необходимо проявлять усиленное внимание обеспечению законности должностными лицами, но будет неправильным ограничивать круг субъектов законности только ими. Неправомерное поведение граждан и должностных лиц, а также их последствия могут быть одинаково тяжкими и не соответствовать точному и неуклонному требованию соблюдения закона. Ограничительное понимание субъектов законности приведет к тому, что нарушением законности будет являться несоблюдение сотрудником полиции срока задержания лица, однако не будет нарушением законности, если медицинский работник, использует просроченную вакцину, которая станет причиной развития хронической болезни или смерти, - так как он не должностное лицо.

Такой подход порождает ситуацию, когда одинаковые правовые последствия могут быть оценены по-разному, попадая в зависимость от того, совершены ли действия должностным лицом или гражданином. Это представляется не логичным, поэтому круг субъектов законности не должен ограничиваться.

**Целесообразность законности** просматривается прежде всего в ценности самого права, которое рассматривается как выразитель свободы, ответственности, справедливости, как средство обеспечения порядка, организованности и дисциплины. Именно в праве, в законе должна выражаться высшая социальная целесообразность. Поэтому можно говорить о презумпции целесообразности изданных нормативных актов, эта презумпция, в свою очередь, диктует необходимость неуклонного, точного соблюдения правовых положений независимо от отношения субъектов права к его нормам.

Нельзя сбрасывать со счетов и тот факт, что законы обладают значительным потенциалом консерватизма и инертности. Они быстро устаревают, не поспевая за динамичными, часто весьма противоречивыми изменениями социальной действительности. Не говоря уже о законах

несовершенных, а то и вовсе несправедливых. Законы о налогах, тарифах, штрафах, государственных стандартах и т.д. всегда кажутся несправедливыми, а для многих и вовсе трудновыполнимыми. Но это не может служить поводом для игнорирования, нарушения или не исполнения этих законов.

Законность предусматривает другой алгоритм действия – добивайтесь отмены или изменения «плохого» закона и лишь потом действуйте по-другому. Пока же новый закон не принят, надо действовать в соответствии с нормами действующего законодательства. В этом смысле законность всегда целесообразна, отступление же от законности – всегда нецелесообразно. Любое стремление к результативности и эффективности должно быть основано на строгом соблюдении требований действующего законодательства. И никак иначе. Целесообразность всегда должна быть законной<sup>1</sup>.

Необходимо отметить, что в учебной литературе, наряду с исследованными выше принципами, называется значительное число и других принципов законности. В частности, отмечаются принципы гарантированности законности (Т.Н.Радько, А.В.Малько, Л.А.Морозова, Н.М. Чистяков, М.М.Рассолов, А.Б.Лисюткин), неотвратимости юридической ответственности (Т.Н.Радько, Л.А.Морозова, Н.М.Чистяков, А.М. Лушников, Л.П.Рассказов), контроля за реализацией законности (Н.М.Чистяков), гарантированности основных прав и свобод человека и гражданина (А.В.Малько, А.М.Лушников), единства прав и обязанностей (М.М.Рассолов), презумпции невиновности (А.В.Малько), неотвратимости реализации ответственности (С.А.Комаров, А.В.Малько)<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Хаджиев Т. «Законность в государственном управлении: стратегия развития или выживания»//Право и управление. XXI век. 2012. №2. С. 89-97.

<sup>2</sup> Шамаров В.М. Учебная литература по теории государства и права о содержании понятия «законность» и ее принципах//Вестник Екатеринбургского института. 2011. №4. С.72-79.

Преградой на пути нарушения законности является функционирование системы гарантий, представляющие систему условий и средств, обусловленных закономерностями общественного развития, посредством которых обеспечивается законность<sup>1</sup>.

В.С. Нерсисянц гарантии законности рассматривает как определенные объективные условия, целенаправленные организационные мероприятия, надлежащие нормативно-правовые и институциональные формы, средства и т.д., которые в своей совокупности выступают как гарантии обеспечения правовой законности и реального правопорядка<sup>2</sup>.

Под гарантиями законности В.Н. Хропанюк понимает такие условия общественной жизни и специальные меры, принимаемые государством, которые обеспечивают прочный режим законности и стабильность правопорядка в обществе<sup>3</sup>.

Н.В. Витрук определил гарантии законности, как положительно действующие условия, факторы и средства как внутри той или иной госструктуры, так и вне её<sup>4</sup>.

Под гарантиями законности, по мнению А.Е. Сунцова, следует понимать социальные и политические факторы, юридические средства, при воздействии которых реализуются требования законности<sup>5</sup>.

Мнения ученых в вопросах относительно видов гарантий законности и их количества во многом сходятся. Большинство из них делят гарантии законности на две большие группы. Первую группу составляют общие гарантии, а вторую – специальные гарантии законности. Под общими гарантиями законности принято понимать условия жизни граждан,

---

<sup>1</sup> Зиновьева М.Ю. Понятие гарантий законности и их виды // Вопросы теории государства и права. 1998. № 1. С. 96.

<sup>2</sup> Нерсисянц В. С. Общая теория права и государства. Учебник для юридических вузов и факультетов. – М.: Издательская группа НОРМА—ИНФРА • М, 1999. С. 534.

<sup>3</sup> Хропанюк В.Н. Теория государства и права. Москва, Интерстиль, 2001. С. 351.

<sup>4</sup> Витрук Н.В. Законность: понятие, защита, обеспечение // Общая теория права: Курс лекций /Под ред. проф. В.К.Бабаева. 1993. С. 533.

<sup>5</sup> Н.А. Катаев, В.В. Лазарев Курс лекций по теории права и государства; Уфимская высшая школа. – Уфа, 1994. С. 400.

сложившиеся в обществе. В эту группу ученые обычно относят политические, экономические и идеологические гарантии. В группе специальных гарантий выделяются специально-юридические (правовые) гарантии.

Экономическими гарантиями законности являются стабильные и устойчивые экономические отношения, которые вместе с планомерным развитием экономики в стране сформируют благоприятные условия для создания привлекательного инвестиционного климата, повышения жизненного уровня граждан, а это, в свою очередь, позитивно отразится на состоянии законности и развитии государства в целом.

Гарантии законности, формируя экономические условия для удовлетворения жизненных потребностей граждан, создают необходимость в появлении гарантий законности и в политической сфере государства, а также их закреплении и обеспечении.

К политическим гарантиям законности относят наличие в обществе многопартийной системы, а также политический плюрализм, независимость средств массовой информации, свобода слова, собраний и демонстраций и др. Политическими гарантиями также являются стабильность политической системы страны в целом и определенных ее элементов, функционирование демократического правового государства и наличие в нем гражданского общества.

К идеологическим гарантиям законности относят высокий уровень правосознания и правовой культуры граждан в стране, данный уровень должны иметь должностные лица государства, которые принимают важные правовые решения. Кроме правосознания и правовой культуры к данному виду гарантий относят моральные качества, глубокое уважение к требованиям закона, уровень образованности населения, профессионализм должностных лиц государственных органов и т.д. Таким образом, состояние законности в государстве зависит от уровня правосознания и уровня правовой культуры граждан.

Таким образом, все явления, которые отражают природу общества, включая политические, экономические, идеологические и социальные, с необходимостью призывают к установлению законности, зарождают объективную потребность в законности, определяют с большей или меньшей степенью опосредованности ее укрепление. Вышеперечисленные гарантии расширяют реальные возможности государства в применении законов, являются обеспечительными и стимулирующими факторами законности, однако выступают по отношению к ней внешними условиями. При этом следует обратить внимание на то, что общие гарантии не могут самостоятельно функционировать в государстве. Для претворения в жизнь общих гарантий необходимо наличие специальных средств. Подобными специальными средствами в государстве выступают правовые гарантии законности.

Под правовыми гарантиями законности понимаются закрепленные в законодательстве средства, которые гарантируют соблюдение и обеспечение законности, привлечение виновных лиц к ответственности, способствуют предотвращению нарушений законности и обеспечивают выявление допущенных нарушений и немедленное их устранение<sup>1</sup>. Таким образом, правовые гарантии необходимо определить как условия, которые создаются в процессе правового регулирования и способствуют реализации правовых предписаний.

Правовые гарантии - это факторы, специально предназначенные для установления особого политического и государственного режима – т.е. режима законности, а также предопределяющие правовое регулирование (например, функционирование системы права).

Для установления законности необходимо учитывать сложную систему социальных условий и правовых гарантий законности. При этом следует обратить внимание на то, что правовые гарантии обеспечивают

---

<sup>1</sup> Железнякова, Е. В. Проблемы законности и ее гарантий в деятельности органов местного самоуправления: автореферат дис. ... канд. юрид. наук – Волгоград, 2006. С 12.

существование законности в форме правовых явлений, так как соприкасаются с юридической стороной. Данная группа гарантий вопросы правотворческого и правоприменительного процесса разрешают с технико-юридической стороны и в принципе могут обеспечить работоспособность любого механизма государства. Следовательно, при наличии таких гарантий законность возможна практически в любом государстве любого исторического типа. Социальный смысл законности, в том числе и правозаконности, обеспечивается социальными феноменами: политическими, экономическими, культурно-идеологическими. В этом отношении правовые гарантии ближе подходят к сущности законности и являются такими феноменами, без которых законность как явление существовать не может. Таким образом, правовые гарантии являются необходимыми элементами законности.

Любая сфера жизни общества, будь то экономика, политика, культура, имеет свое выражение через правовые нормы, поэтому правовые гарантии связаны с социальными условиями обеспечения законности. При этом нельзя преувеличивать их роль, так как это ведет к юридическому идеализму, т.е. вере в то, что все социальные проблемы можно решить правовыми мерами. С другой стороны, нельзя и недооценивать право, всецело полагаясь на политико-экономические методы. Необходимо обратить внимание на то, что при благоприятном движении к всемерному укреплению режима законности и установлении правового государства роль правовых гарантий будет иметь еще большее значение.

Следующей правовой гарантией законности является деятельность должностных лиц государственных органов, которая направлена на реализацию вышеназванных нормативно-правовых и правоприменительных актов - правоприменительная деятельность, завершающаяся вынесением акта применения права.

Функционирование органов межведомственного и внутриведомственного контроля и надзора является важной правовой

гарантией законности в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления. К органам контроля и надзора можно отнести – Конституционный суд РФ, который следит за конституционной законностью правотворческой деятельности, органы прокуратуры, органов внутренних дел, осуществляющих межведомственный контроль в пределах своих полномочий.



## **ГЛАВА II. ЗАКОННОСТЬ КАК СРЕДСТВО ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРАВ ГРАЖДАН НА ЖИЛИЩЕ**

### **2.1. Законность как средство осуществления права на жилище отдельными категориями граждан**

Требования законности имеют большое значение для нормального функционирования общества, государства, а также граждан в рамках любых гражданско-правовых отношений, так как их соблюдение ведет к установлению режима стабильного и твердого правопорядка, который в свою очередь совершенствует законотворческий процесс и соблюдение законов. В таких условиях государству легче обеспечить достойную жизнь, необходимый жизненный уровень и нормальную жизнедеятельность человека и гражданина. В статье 25 Всеобщей декларации прав человека одним из необходимых условий гарантирования права на достойный жизненный уровень является право на жилище<sup>1</sup>. В связи с этим Конституция РФ не только закрепляет право каждого на жилище, но и возлагает на органы государственной власти и органы местного самоуправления обязанность по созданию условий для его осуществления, а также предусматривает, что малоимущим, иным категориям граждан, которые нуждаются в жилье, государство предоставляет жилые помещения бесплатно или за доступную плату из государственных, муниципальных и других жилищных фондов в соответствии с установленными законом нормами (ст.40 КРФ).

Осуществление права на жилище указанной выше категории граждан сопряжено рядом трудностей, что естественным образом влияет на уровень законности в данной сфере правоотношений. Эти трудности связаны с тем, что осуществить права в любой форме (действия или бездействия) невозможно без исполнения обязанностей, возложенных на других лиц, за

---

<sup>1</sup> Всеобщая декларация прав человека(принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948)// Российская газета, N 67, 05.04.1995.

исключением тех субъективных прав, которые осуществляются в виде одностороннего волеизъявления. В данном случае исполнение обязанности по обеспечению жилыми помещениями граждан лежит на должностных лицах государственных органов и, которые часто формально относятся к такому исполнению.

Согласно Федеральному закону «О ветеранах»<sup>1</sup> и Указу Президента РФ от 7 мая 2008 №714<sup>2</sup> обеспечение жильем нуждающихся в улучшении жилищных условий ветеранов, инвалидов, членов семей погибших (умерших) инвалидов и участников ВОВ, имеющих право на такую социальную поддержку, должно производиться за счет средств федерального бюджета независимо от времени постановки на учет, нуждающихся в улучшении жилищных условий, имущественного положения названных лиц. По итогам проверки Генеральной прокуратуры РФ выявлены нарушения в вопросах обеспечения жилыми помещениями ветеранов Великой Отечественной войны. Должностные лица органов местного самоуправления неправомерно отказывают в предоставлении жилых помещений и занижают размер денежных выплат для приобретения или строительства жилья, выносят необоснованные решения о признании жилья пригодным для проживания. Кроме того зафиксированы факты отказов от обследования жилых помещений, в которых проживают ветераны ВОВ<sup>3</sup>.

Препятствуют осуществлению права на жилище названным категориям граждан и такое нарушение принципа законности как формальный подход органов местного самоуправления к решению вопросов о признании ветеранов нуждающимися в улучшении жилищных условий, когда они отказывают в признании их нуждающимися в жилье исходя из количества метров общей площади жилого помещения, приходящегося на ветерана ВОВ, не учитывая при этом условия их проживания и пригодность жилых

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 12.01.1995 N 5-ФЗ (ред. от 25.11.2013, с изм. от 06.02.2014) "О ветеранах"//СЗ РФ.1995. N 3. Ст.168.

<sup>2</sup> Указ Президента РФ от 07.05.2008 N 714 (ред. от 09.01.2010) "Об обеспечении жильем ветеранов Великой Отечественной войны 1941 - 1945 годов"//СЗ РФ. 2008. N 19. Ст. 2116.

<sup>3</sup> URL: [http:// realty.lenta.ru/ news/ 2010/ 12/ 27/ prokyratyra](http://realty.lenta.ru/news/2010/12/27/prokyratyra).

помещений. Так, администрация муниципального образования «Город Майкоп» отказала инвалиду ВОВ в признании его нуждающимся в предоставлении жилого помещения в связи с обеспеченностью общей площадью части жилого помещения, находящегося в личной собственности, при этом не учитывалось, что домовладение не благоустроено, ванная комната, туалет и горячее водоснабжение отсутствуют, то есть домовладение не соответствует требованиям, предъявляемым к жилым помещениям<sup>1</sup>. Не способствуют осуществлению названных прав случаи несоблюдения судебными инстанциями принципа законности. А в апелляционном определении Белгородского областного суда указано, что факты отсутствия в доме водоснабжения и канализации не свидетельствуют о непригодности жилого дома для проживания, поэтому нет оснований для признания его нуждающимся<sup>2</sup>. Саратовский областной суд вообще отказал в признании ветерана нуждающимся в предоставлении жилого помещения по причине отсутствия постоянной регистрации по месту фактического проживания<sup>3</sup>.

Такой формальный подход к определению нуждаемости в жилых помещениях (размер площади, приходящейся на человека) привел к тому, что ветеран ВОВ проживает на кухне однокомнатной квартиры совместно с двумя другими взрослыми членами семьи. Во время судебного заседания было установлено, что квартира по указанному адресу состоит из одной комнаты, общая площадь квартиры составляет 38 кв. м, а жилая площадь - 15,1 кв. м, что подтверждается техническим паспортом квартиры. В квартире зарегистрированы и проживают следующие лица: собственник данной квартиры О.Н. Гордеева и ее сын О.Н. Гордеев 1988 года рождения, а также истец Н.Я. Штурба, который приходится отцом Гордеевой. В результате после большого количества судебных заседаний с использованием аналогии

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Верховного суда Республики Адыгея от 17.12.2013 по делу N 33-1477/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.02.2014).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Белгородского областного суда от 11.09.2012 по делу N 33-2994// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.02.2014).

<sup>3</sup> Апелляционное определение Саратовского областного суда от 13.09.2012 по делу N 33-5338/2012 Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.02.2014).

права, а также принципа справедливости исковое заявление ветерана было удовлетворено<sup>1</sup>.

Еще одним препятствием на пути осуществления права на жилище является так называемый ценз оседлости некоторых субъектов РФ, в частности г.Москвы и г.Санкт-Петербурга, который вопреки требованиям законности установлен законами этих городов. На основании этого ветеранам, проживающим в г. Москве и г. Санкт-Петербурге, отказывают в признании их нуждающимися в улучшении жилищных условий. При этом обратим внимание, что ни в Указе Президента от 2008 года, ни в ФЗ «О ветеранах», ни в ЖК РФ не говорится о том, что ветераны ВОВ, члены семей погибших (умерших) инвалидов и участников ВОВ для признания их нуждающимися в улучшении жилищных условий и принятии на квартирный учет для предоставления им жилья в г. Москве, Санкт-Петербурге должны перед этим прожить в этих городах на законных основаниях не менее 10 лет. Однако такое условие предусмотрено в законодательстве города Москвы<sup>2</sup> и Санкт-Петербурга<sup>3</sup>. В данном случае нарушается требование принципа законности о соответствии законов субъектов РФ федеральному законодательству. Зачастую ветераны вынуждены переезжать с места своего жительства к детям или другим родственникам, потому что самостоятельно ухаживать за собой не могут в силу преклонного возраста. Получается, что они не могут осуществить свое право на улучшение жилищных условий в соответствии с Указом Президента от 07 мая 2008 года №714, так как

---

<sup>1</sup> Гасимова Л.А.-кызы. Обеспечение жильем ветеранов Великой Отечественной войны: закон и реальность (на примере деятельности Центра бесплатной юридической помощи НОУ ВПО "Волгоградский институт бизнеса") // Военно-юридический журнал. 2011. N 4. С. 5 - 8.

<sup>2</sup> Закон г. Москвы от 14.06.2006 N 29 (ред. от 29.01.2014) "Об обеспечении права жителей города Москвы на жилые помещения" (вместе с "Перечнем стандартов, которым должны соответствовать благоустроенные жилые помещения в городе Москве", "Перечнем правовых актов, дающих гражданам, страдающим тяжелыми формами некоторых хронических заболеваний, право на дополнительную площадь по состоянию здоровья")// "Вестник Мэра и Правительства Москвы". N 42, 26.07.2006.

<sup>3</sup> Закон Санкт-Петербурга от 19.07.2005 N 407-65 (ред. от 06.06.2012)"О порядке ведения учета граждан в качестве нуждающихся в жилых помещениях и предоставлении жилых помещений по договорам социального найма в Санкт-Петербурге" (принят ЗС СПб 30.06.2005)// "Санкт-Петербургские ведомости". N 137, 28.07.2005.

местные власти даже не ставят ветеранов в очередь нуждающихся на получение жилья в связи с тем, что они не прожили 10 лет в названных городах. Представляется, что названные законы г.Москвы и г.Санкт-Петербурга приняты с нарушением принципа законности, поскольку не соответствуют положениям Конституции РФ, а также нормам вышеназванных законов. Возникновение права на жилище не обусловлено обязательностью постоянного проживания в течение установленного срока в данном населенном пункте. В соответствии с ч.1 ст.72 Конституции РФ жилищное законодательство находится в совместном ведении РФ и ее субъектов. Согласно ч.2 ст.76 Конституции РФ по предметам совместного ведения издаются федеральные законы и принимаемые в соответствии с ними законы субъектов РФ. Собственное правовое регулирование, включая принятие законов и иных нормативно-правовых актов, субъекты РФ, в том числе города федерального значения – Москва и Санкт-Петербург, имеют право осуществлять вне пределов совместного ведения РФ и ее субъектов (ч.4 ст.76 Конституции РФ). В силу ч.5 ст.76 Конституции РФ законы и иные нормативно-правовые акты субъектов РФ не могут противоречить федеральным законам, которые приняты в соответствии с ч.2 ст.76 Конституции РФ. При наличии противоречий между федеральными законами и иными актами, изданными в РФ, действует первый. К тому же регулирование прав граждан находится в ведении РФ, а не совместном ведении РФ и ее субъектов (п. «в» ст.71 Конституции РФ).

К сожалению, не только органы местного самоуправления указанных городов России принимают такие неправомерные решения, но и некоторые суды этих городов со ссылками на нормы упомянутых законов (Определение Санкт-Петербургского городского суда от 16.09.2013 N 33-13832/13, Определение Санкт-Петербургского городского суда от 14.08.2013 N 33-12076/2013, Апелляционное определение Московского городского суда от 14.06.2013 по делу N 11-13886; Апелляционное определение Московского городского суда от 02.11.2012 по делу N 11-25049).

Между тем представляется, что требование о необходимости проживания не менее 10 лет для признания нуждающимися в жилье и постановке на квартирный учет для получения жилой площади в г. Москве и Санкт-Петербурге не должен применяться в отношении ветеранов ВОВ, членов семей погибших (умерших) инвалидов и участников ВОВ при рассмотрении вопроса о признании их нуждающимися в улучшении жилищных условий и принятии на квартирный учет. Так как, во исполнение Указа Президента РФ №714 было принято «Положение об особенностях порядка и условий предоставления жилых помещений или единовременных денежных выплат на строительство или приобретение жилых помещений ветеранам Великой Отечественной войны, членам семей погибших (умерших) инвалидов и участников Великой Отечественной войны, имеющим право на соответствующую социальную поддержку согласно Федеральному закону от 12.01.1995г. N5-ФЗ "О ветеранах" с использованием средств федеральных субвенций, выделяемых городу Москве на реализацию передаваемых полномочий Российской Федерации по обеспечению жильем указанных граждан»<sup>1</sup>.

В соответствии с п. 1.2. указанного Положения категории граждан, подлежащие обеспечению жилыми помещениями с использованием средств федеральных субвенций, сроки обеспечения жилыми помещениями с использованием средств федеральных субвенций указанных категорий граждан, а также объемы федеральных денежных средств, направляемых городу Москве на реализацию передаваемых полномочий Российской

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства Москвы от 26.05.2010 N 437-ПП (ред. от 24.04.2013) "Об особенностях порядка и условий предоставления жилых помещений или единовременных денежных выплат на строительство или приобретение жилых помещений гражданам, имеющим право на указанные меры социальной поддержки с использованием средств федеральных субвенций" (вместе с "Положением об особенностях порядка и условий предоставления жилых помещений или единовременных денежных выплат на строительство или приобретение жилых помещений ветеранам Великой Отечественной войны, членам семей погибших (умерших) инвалидов и участников Великой Отечественной войны, имеющим право на соответствующую социальную поддержку согласно Федеральному закону от 12 января 1995 г. N 5-ФЗ "О ветеранах" с использованием средств федеральных субвенций, выделяемых городу Москве на реализацию передаваемых полномочий Российской Федерации по обеспечению жильем указанных граждан")// "Вестник Мэра и Правительства Москвы". N 24. 30.04.2013.

Федерации по обеспечению жильем инвалидов, участников Великой Отечественной войны, членов семей погибших (умерших) инвалидов и участников Великой Отечественной войны, определяются федеральным законодательством.

Исходя из смысла ст. 49 ЖК РФ нуждающимися в улучшении жилищных условий могут быть признаны иные категории граждан, определенные федеральным законом. Ветераны Великой Отечественной войны, члены семей погибших (умерших) инвалидов и участников Великой Отечественной войны подлежат обеспечению как иные категории, определенные Федеральным законом "О ветеранах", который не устанавливает ограничений ни в материальной обеспеченности граждан, ни в периоде проживания в субъекте РФ.

При этом необходимо учитывать позицию Конституционного Суда Российской Федерации, в силу которого правовое регулирование общественных отношений, касающихся предоставления социальной защиты ветеранам, инвалидам Великой Отечественной войны, должно осуществляться на началах преемственности; государство не может произвольно уменьшать объем предоставленных им социальных гарантий, обусловленный особым статусом ветеранов Великой Отечественной войны, выполнивших свой воинский долг и имеющих заслуги перед Отечеством<sup>1</sup>.

Государственные органы и суды мешают осуществлению права на жилище, когда необоснованно отказывают ветеранам ВОВ в постановке их на учет в качестве нуждающихся в улучшении жилищных условий при продаже принадлежащего им жилья и переезда к детям, другим родственникам, при этом ссылаясь на статью 53 ЖК РФ,

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2007 N 624-О-П "По жалобе гражданина Апполонова Владимира Михайловича на нарушение его конституционных прав положениями абзаца второго пункта 6 и абзаца двадцать второго пункта 9 статьи 44 Федерального закона от 22 августа 2004 года N 122-ФЗ "О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федеральных законов "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" и "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"// СЗ РФ. 2007. N 42. Ст. 5083.

предусматривающей, что граждане, которые с намерением получить право состоять на учете в качестве нуждающихся в жилье, совершили действия, в результате которых они могут быть признаны нуждающимися в жилье, должны приниматься на такой учет не ранее чем через 5 лет со дня совершения указанных действий. В таких случаях суды признают ветеранов ВОВ лицами намеренно ухудшивших свои жилищные условия с целью встать на учете в качестве нуждающихся в жилой площади без необходимой и тщательной проверки подлинных целей отчуждения принадлежащего им жилья. Администрация г.Ставрополя отказала ветерану ВОВ в постановке на учет граждан в качестве нуждающихся в жилых помещениях, на основании ст. 53 ЖК РФ, в связи с тем, что ветеран продал дом, находящийся в собственности и переехал со своей супругой к дочери. При этом администрация не учитывала справку из онкологического диспансера, что ветеран является инвалидом 2 группы, нуждается в постоянном уходе и предоставлении медицинской помощи, имеет заболевания, в силу которых не может самостоятельно выполнять действия по самообслуживанию. Таким образом, переезд был вынужденной необходимостью и не связан с намерением приобретения права состоять на учете в качестве нуждающегося в жилых помещениях в администрации г. Ставрополя<sup>1</sup>. Так, Верховный суд Республики Башкортостан апелляционным определением отменил решение нижестоящего суда об отказе в принятии на учет нуждающихся в жилых помещениях, так как в действиях истицы отсутствовало намерение ухудшить свои жилищные условия, а переезд был связан с отсутствием условий для проживания и необходимостью ухода в связи с преклонным возрастом<sup>2</sup>.

Существенным препятствием осуществления права на жилище ветеранами является срок его осуществления. В соответствии с Указом

---

<sup>1</sup> Решение Октябрьского районного суда г. Ставрополя от 18.02.2011// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.02.2014).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 23.07.2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.02.2014).



Президента №714 в редакции от 7.05.2008 года в пункте 1 предусматривалась необходимость до 1 мая 2010 завершить обеспечение ветеранов ВОВ жилыми помещениями. Однако в Указе №714 в редакции 09.01.2010 года срок его исполнения не был предусмотрен. В связи с тем, что ветераны ВОВ являются людьми преклонного возраста, не все смогли своевременно осуществить свое право на получение жилых помещений. За период реализации Указа № 714 умерли 126 ветеранов ВОВ, из них в 2012 году - 37 человек, включенных в сводные списки, или 21 % общего количества получивших жилье в 2012 году<sup>1</sup>.

Принимая на себя позитивные жилищные обязательства в отношении определенных категорий граждан, государство не может отказаться от их исполнения даже после того, как статус самих этих граждан изменился. Типичный пример – обязательство государства по обеспечению жильем лиц, увольняемых с военной службы. Проблема жилищного обеспечения военнослужащих широко обсуждается в правовой литературе Л.М.Пчелинцевой, А.В.Заикиным и др.<sup>2</sup>. Однако в настоящее время идет реформирование этой системы. Так, с 1 января 2014 года вступили в силу изменения, вводимые ФЗ от 28.12.2013г. №405-ФЗ «О внесении изменений в федеральный закон «О статусе военнослужащих»<sup>3</sup>, которые предусматривают новую форму обеспечения жилыми помещениями военнослужащих, граждан, уволенных с военной службы и членов их семей в виде единовременной денежной выплаты.

---

<sup>1</sup> Отчет о результатах контрольного мероприятия «Проверка законности и эффективности расходования в 2010-2011 годах средств субвенции, направленных на обеспечение жильем отдельных категорий граждан, установленных Федеральным законом от 12 января 1995 года № 5-ФЗ «О ветеранах», в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 7 мая 2008 года № 714 «Об обеспечении жильем ветеранов Великой Отечественной войны 1941-1945 годов», в Московской области (совместно с Контрольно-счетной палатой Московской области)»//Бюллетень Счетной палаты №10 (Октябрь) 2013 г.

<sup>2</sup> Пчелинцева Л.М. Право на жилище военнослужащих: теоретические аспекты и проблемы реализации: Дис. ... д.ю.н.: 12.00.03. М., 2004; Будников С.В., Титов В.В. Некоторые аспекты реализации права обеспечения жильем военнослужащими, увольняемыми с военной службы // Право в Вооруженных Силах. 2004. N 9; Заикин А.В. Правовое регулирование ипотечной системы жилищного обеспечения военнослужащих: Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. М., 2007.

<sup>3</sup> Федеральный закон от 27.05.1998 N 76-ФЗ (ред. от 03.02.2014, с изм. от 04.06.2014) "О статусе военнослужащих" // "СЗ РФ". N 22. 1998, ст. 2331; 2014. N 6. Ст. 558.

Однако не ясно сможет ли такая форма в полной мере способствовать осуществлению права на жилое помещение военнослужащими. Это связано с тем, что при предоставлении единовременной денежной выплаты на приобретение или строительство жилого помещения ее размер определяется:

- 1) исходя из норматива общей площади жилого помещения;
- 2) исходя из состава семьи, определяемого в соответствии с п.3 Постановления Правительства РФ от 03.02.2014 N 76<sup>1</sup>;
- 3) нормативной стоимости одного квадратного метра общей площади жилого помещения по РФ, определяемого Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ;
- 4) поправочных коэффициентов с учетом общей продолжительности военной службы, которые устанавливаются вышеназванным Постановлением Правительством РФ.

Сама идея денежных выплат весьма хороша, но при условии полного покрытия рыночной стоимости квартиры в том или ином регионе. Иначе в этом нет никакого смысла, так как очередность на получение жилых помещений министерством ликвидируется, а лица не смогут приобрести жилье. Однако, размер нормативной стоимости одного квадратного метра общей площади жилого помещения на 1 полугодие 2014 года составляет 34 350 рублей, что на практике значительно ниже фактической рыночной стоимости в некоторых субъектах. Так, средняя стоимость одного квадратного метра в г. Москве 90400 рублей, а в Саратове 26180 рублей<sup>2</sup>. По данным аналитиков компании "Метриум Групп", в Москве средняя цена квадратного метра в экономклассе составляет 130 тыс. руб. (с учетом новых территорий), в ближней части Подмосковья - 80 тыс. руб., в средней части

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ от 03.02.2014 N 76 "Об утверждении Правил расчета субсидии для приобретения или строительства жилого помещения (жилых помещений), предоставляемой военнослужащим - гражданам Российской Федерации и иным лицам в соответствии с Федеральным законом "О статусе военнослужащих"// СЗ РФ.2014. N 6. Ст. 590.

<sup>2</sup> Приказ Минстроя России от 10.01.2014 N 7/пр "О нормативе стоимости одного квадратного метра общей площади жилого помещения по Российской Федерации на первое полугодие 2014 года и показателях средней рыночной стоимости одного квадратного метра общей площади жилого помещения по субъектам Российской Федерации на I квартал 2014 года"// Российская газета. N 18. 29.01.2014.

Подмосковья - 60 тыс. руб., в дальней части Подмосковья - 45 - 50 тыс. руб. В крупных городах России цена квадратного метра - от 40 до 50 тыс. руб.<sup>1</sup>

В связи с этим можно сделать вывод о том, что подобная высокая стоимость жилых помещений будет способствовать экономическому понуждению к проживанию в тех регионах, в которых это позволит покупательная способность выплаты, а не в тех регионах, в которых хотят проживать военнослужащие. В данном случае можно говорить об ограничении права военнослужащих на выбор места жительства.

Ранее многие военнослужащие были вынуждены отказываться от жилищных сертификатов, так как сумма сертификата была значительно ниже фактически стоимости жилых помещений. Во многих случаях они отказывались от квартир, поскольку в местах их нахождения не было транспортных развязок, поликлиник, школ, аптек, магазинов, предприятий сферы бытового обслуживания и другой инфраструктуры. Теперь военнослужащие подумают прежде чем принять решение об отказе, что лучше принять квартиру в натуральной форме, пусть даже не соответствующую потребностям лиц, чем получить денежную сумму, которой может и не хватить на покупку жилья.

Согласно вышеназванному Постановлению Правительства РФ от 03.02.2014г. N76 норматив общей площади жилого помещения устанавливается с учетом членов семьи военнослужащего (42 кв.м на семью из 2 человек, 18 кв.м. на каждого члена семьи из 3 и более человек). К членам семьи военнослужащего в соответствии с п.5 статьи 2 ФЗ «О статусе военнослужащих» относятся: 1) супруга (супруг); 2) несовершеннолетние дети; 3) дети старше 18 лет, ставшие инвалидами до достижения ими возраста 18 лет; 4) дети в возрасте до 23 лет, обучающиеся в образовательных организациях по очной форме обучения. Данная норма нарушает требования принципа законности о необходимости обеспечения

---

<sup>1</sup> Соколова Т. «Шойгу даст военным деньги вместо квартир»// URL: [www.bfm.ru/news/206946](http://www.bfm.ru/news/206946) (дата обращения 28.02.2014).

единства и соответствия всех нормативно-правовых актов. Так как, в соответствии с ч.1 ст.69 ЖК РФ членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма признаются проживающие совместно с нанимателем супруг, дети и родителей, а также другие родственники и нетрудоспособные иждивенцы при условии вселения таких лиц нанимателем в качестве членов семьи и ведения с ним общего хозяйства. В исключительных случаях иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма в судебном порядке. Получается, что ФЗ «О статусе военнослужащих» не признает детей достигших совершеннолетия, если они не обучаются по очной форме обучения не признаются членами семьи военнослужащего, на которых распространяются социальные гарантии, компенсации, касающиеся предоставления жилых помещений, чем ограничивает права такой семьи на жилище, ведь большинство совершеннолетних детей живут совместно с родителями в силу различных причин. Поэтому представляется целесообразным распространить действие ст.69 ЖК РФ на п.5 ст.2 ФЗ «О статусе военнослужащих», указав в ней об этом.

Также ограничивают права военнослужащих на выбор способов и форм удовлетворения жилищных потребностей п.18 и 19 ст.15 ФЗ «О статусе военнослужащих» о том, что право выбора населенного пункта в качестве избранного места жительства предоставляются ему только один раз, а лицам, которые отказались от предложенного им жилья по месту службы или по избранному месту жительства, а также изъявившем желание изменить ранее избранное место жительства, предоставляется жилищная субсидия. На наш взгляд, это правило является ограничением права на жилище, так как причины, по которым лицо хочет изменить ранее избранное место жительства, могут быть уважительными. Например, заключение врача о состоянии здоровья лица и о необходимости проживания в районах с определенным климатом. Поэтому представляется целесообразным при

наличии уважительных причин предусмотреть возможность изменения выбранного места жительства.

Еще одной категорией лиц, которым государство гарантирует предоставление жилых помещений, это **дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей**. В настоящее время на учете в Саратовской области состоят 5694 человека этой категории, из них 3452 имеют право на получение жилья. До 1 января 2013г. в соответствии с п.2 статьи 57 ЖК РФ и статьей 8 ФЗ от 21.12.1996 N 159-ФЗ (в ред. от 29 декабря 2012 г. N 15-ФЗ) "О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей"<sup>1</sup> дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, лица из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, окончив образовательные и иные учреждения, учреждения социального обслуживания, покинув приемные семьи, детские дома семейного типа, при прекращении опеки (попечительства), а также по окончании службы в Вооруженных Силах РФ или по возвращении из учреждений, исполняющих наказание в виде лишения свободы, имели право на внеочередное предоставление жилых помещений. Однако, ФЗ от 29.12.2012 N 15-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей"<sup>2</sup> был признан утратившим силу п. 2 ч. 2 ст. 57 ЖК РФ, а также установлен новый порядок предоставления жилых помещений детям-сиротам по договору найма жилого помещения специализированного жилищного фонда сроком на пять лет. Указанный срок может быть однократно продлен на пять лет, а по его истечении должен быть заключен договор социального найма жилого помещения в порядке, установленном субъектом Российской

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 21 декабря 1996 года N 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" (в ред. от 25.11.2013г.) // СЗ РФ. 1996. N 52. Ст. 5880; 2013. N 48. Ст. 6165.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. N 15-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" // СЗ РФ. 2006. N 50. Ст. 5285.

Федерации. При этом право определять порядок обеспечения жильем детей-сирот отнесено к компетенции субъектов РФ. Такое положение не может не сказаться на осуществлении права на жилище данной категорией граждан, потому что оно поставлено в зависимость от объема выделяемых бюджетных средств, от количества соответствующего жилья, уровня жизни в конкретном регионе. При этом законодательство субъектов зачастую не соответствует федеральному законодательству, данная сфера правоотношений не является исключением. Так, Правительство республики Саха (Якутия) своим постановлением утвердило положение, в котором предусматривалась замена права на получение жилого помещения в пользование по договору социального найма правом на получение субсидии для приобретения жилья. Данное положение было признано Верховным судом республики Саха (Якутия) не соответствующим федеральному законодательству, так как субсидия не является равноценной, поскольку сумма денежных средств, предоставляемых в виде субсидии, рассчитанная на основании средней рыночной стоимости 1 м общей площади жилья по РС (Я), определяемой Минрегионразвития РФ, не позволяет фактически приобрести жилье в собственность<sup>1</sup>.

В связи с этим представляется верным, чтобы порядок обеспечения жилыми помещениями детей-сирот должен определяться Правительством РФ, это также будет способствовать единообразному подходу на всей территории Российской Федерации.

Новая редакция статьи 8 Закона N 159-ФЗ предполагает установление очередности при предоставлении жилых помещений детям-сиротам. Такая норма не способствует осуществлению гражданских прав, так как срок реализации права на жилище детьми-сиротами отдалается появлением очередности при предоставлении жилых помещений, что существенно ухудшает их положение по сравнению с ранее действующей нормой о

---

<sup>1</sup> Решение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 10 ноября 2009 года по делу N 3-47/09 // Доступ из СПС "Консультант Плюс" (дата обращения 15.03.2014).

внеочередном предоставлении жилья. Это противоречит положениям п.2 ст.55 Конституции РФ запрещающей издавать законы, отменяющие или умаляющие права граждан РФ. Поэтому необходимо усилить контроль и надзор за соблюдением очередности, использованием бюджетных средств, строительством специализированного жилья для данной категории лиц, а также улучшить качество предоставляемого жилья.

В соответствии с новой редакцией статьи 8 ФЗ №159 жилое помещение детям-сиротам предоставляется по месту их жительства. Однако в субъектах отсутствует единый подход относительно места предоставления жилого помещения. Так, жилые помещения предоставляются: а) по месту выявления и первичного устройства (учета) (Республика Коми; г. Москва; Архангельская, Астраханская, Нижегородская, Орловская, Псковская, Саратовская, Тверская, Ульяновская области; Ненецкий, Ханты-Мансийский автономные округа); б) по месту окончания пребывания в учреждении для детей-сирот (Республики Коми, Татарстан; г. Москва; Архангельская, Астраханская, Орловская, Псковская, Саратовская, Ульяновская области; Ненецкий, Ханты-Мансийский автономные округа); в) по месту трудоустройства (Архангельская, Астраханская, Псковская, Ульяновская области; Ненецкий автономный округ); г) по месту жительства лиц, у которых дети-сироты находились на воспитании (Республика Коми; г. Москва; Архангельская, Саратовская, Тверская, Ульяновская области; Ненецкий автономный округ); д) по месту нахождения ранее занимаемого жилого помещения при наличии обстоятельств, при которых проживание детей-сирот в ранее занимаемых жилых помещениях признается невозможным (Архангельская, Псковская, Ульяновская области; Ненецкий автономный округ). В указанных регионах законодательство не предусматривает возможность предоставления жилых помещений детям-сиротам именно по месту жительства<sup>1</sup>. Данное положение нарушает принцип равенства прав граждан, так как различия в правовом регулировании на

---

<sup>1</sup> Харламова М.Л. Правовое регулирование жилищных прав детей-сирот // Адвокат. 2013. N 10. С.12.

региональном уровне приводят к установлению неравных правовых возможностей для детей-сирот. Представляется необходимым привести региональное законодательство в соответствие с федеральным законом.

Практика обеспечения жилыми помещениями детей-сирот, основываясь на позиции Верховного суда РФ<sup>1</sup>, предусматривала предоставление жилого помещения с учетом состава семьи ребенка-сироты, состоявшего на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий. В настоящее время в жилищном законодательстве такая практика отсутствует, что вполне возможно связано с позицией КС РФ от 17.01.2013 N 36-О, о том, что члены семьи ребенка не лишены возможности получения иного жилого помещения в случае нуждаемости в нем<sup>2</sup>. При этом субъекты РФ имеют право предусмотреть в своем законодательстве положение о жилищном обеспечении льготной категории граждан из расчета членов семьи. Однако такой порядок не обеспечит равные условия реализации правовой гарантии жилищного обеспечения детям-сиротам, детям, оставшимся без попечения родителей, лицам из их числа на территории РФ, что нарушает принцип равенства всех перед законом. При таких обстоятельствах полагаем целесообразным ч.7 ст. 8 Закона N 159-ФЗ после слов «по нормам предоставления площади жилого помещения по договору социального найма» дополнить словами «с учетом членов их семьи». Странно представить, что члены семьи, проживающие вместе, имеющие общее хозяйство и быт, должны обеспечиваться жилыми помещениями отдельно друг от друга, а затем объединять их в единое целое. Ведь семья в жилищном праве имеет особое субъектное значение, традиционно институт

---

<sup>1</sup> Определение ВС РФ от 11.05.2011 N 43-Г11-9// Доступ из СПС "Консультант Плюс" (дата обращения 15.03.2014).

<sup>2</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 17.01.2013 N 36-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Бывальцева Константина Владимировича, Крякушина Александра Сергеевича и других на нарушение их конституционных прав частью 5 статьи 57 Жилищного кодекса Российской Федерации"// Доступ из СПС "Консультант Плюс" (дата обращения 15.03.2014).



предоставления гражданам постоянного жилья распространял свое действие на всех членов семьи. Нормы жилищного законодательства всегда в этом вопросе учитывали принципы семейного права, создавая условия удовлетворения потребности в жилье семьи в целом, а не её членов отдельно друг от друга.

На законодательном уровне не установлен срок, в течение которого дети-сироты должны быть обеспечены жилыми помещениями. Ранее в ст. 57 ЖК РФ предусматривался внеочередной порядок предоставления жилого помещения, и, даже, несмотря на это, формировалась задолженность по жилищному обеспечению. С 01.01.2013 действует особый порядок целевого предоставления жилья из специализированного жилищного фонда, который по смыслу правовой гарантии подразумевает предоставление жилья при наступлении установленных в законе обстоятельств. Однако отсутствие закрепленного в законе срока вносит серьезную неопределенность в реализацию жилищной гарантии и позволяет органам власти злоупотреблять своими обеспечительными функциями либо ставить их в зависимость от выделения субвенций, средств регионального бюджета, сроков строительства или приобретения жилья и т.п. Представляется, что указанная законодательная неопределенность, влияющая на практику применения, будет только способствовать росту жилищной задолженности перед детьми-сиротами (приравненными к ним лицами) и является не чем иным, как ухудшением правовых гарантий их жилищного обеспечения. В целях совершенствования порядка осуществления жилищных прав детей-сирот, учитывая особенности данной категории граждан (отсутствие родственников, работы, помощи со стороны), необходимо установить хотя бы примерные сроки, в течение которых они должны быть обеспечены жилыми помещениями. При невозможности установления сроков представляется целесообразным выплачивать лицам компенсацию за коммерческий наем жилых помещений, как это предусмотрено у военнослужащих. В противном случае нарушается принцип равенства всех граждан РФ перед законом,

закрепленный в ст.19 Конституции РФ.

Одним из требований законности является обеспечение реализации законов и подзаконных актов необходимыми материальными гарантиями, поэтому проблема недостаточности средств субъектов РФ для своевременного обеспечения сразу всех льготников жилыми помещениями, нарушает принцип законности. Исходя из мониторинга ситуации по субъектам РФ и складывающейся правоприменительной практики, необходимо перспективно оценивать выполнимость обязательств с учетом существующего объема финансирования, включая федеральные субвенции, организационные возможности субъекта РФ согласно возложенным полномочиям, что уже можно определять по практике формирования региональных списков. Иначе задолженность по жилищному обеспечению детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа, "возрастных" лиц из числа детей-сирот будет накапливаться, а гарантии окажутся нереализованными<sup>1</sup>.

В соответствии с ч. 3 ст. 11 Закона N 159-ФЗ неисполнение либо ненадлежащее исполнение должностными лицами федеральных органов государственной власти своих обязанностей, предусмотренных законом, влечет, в том числе, административную ответственность. Вместе с тем на сегодняшний день административная ответственность за невыполнение требований законодательства об обеспечении жильем детей-сирот не установлена.

Ранее действующее федеральное законодательство об образовании не предусматривало каких-либо конкретных гарантий в области жилищных прав педагогических работников, за исключением правила об оплате части жилищных расходов в сельской местности. Однако, новый Федеральный закон «Об образовании»<sup>2</sup> в п.6 ч.5 ст.47 установил:

---

<sup>1</sup> Тарасова А. Новая модель жилищного обеспечения детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа // Административное право. 2013. N 2. С. 47 - 61.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 29.12.2012 N 273-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "Об образовании в Российской Федерации"// СЗ РФ. 2012.N 53 (ч. 1). Ст. 7598; 2014, N 30 (Часть I), Ст. 4228.

1) право на предоставление педагогическим работникам, состоящим на учете в качестве нуждающихся в жилых помещениях, вне очереди жилых помещений по договорам социального найма;

2) право на предоставление жилых помещений специализированного жилищного фонда.

На первый взгляд, кажется, что впервые за 20 лет были услышаны мнения ученых, которые давно говорили о необходимости обеспечения работников образовательных учреждений жилыми помещениями<sup>1</sup>. Однако из содержания нормы видно, она носит лишь декларативный характер. Ни в самом Законе об образовании, ни в Жилищном кодексе Российской Федерации не предусмотрены необходимые элементы правового механизма реализации столь громко провозглашенных государством новых гарантий жилищных прав всех педагогических работников, нуждающихся в жилье. Так, закон даже не называет ни субъектов, которые имеют право на жилище, ни субъектов, на которых возлагается обязанность по удовлетворению притязаний правомочных лиц, ни механизм осуществления, а что самое главное источники финансирования. Таким образом, закрепив право на жилье, государство не предусмотрело механизм реализации данного предписания, а пока этот механизм не будет создан, лица не смогут осуществить свои права. По сути, это означает легитимацию открытого правового конфликта между федеральным государством, субъектами Федерации, муниципалитетами, администрациями образовательных организаций и гражданами, как по горизонтали, так и по вертикали социальных отношений, порожденного некачественным Федеральным законом<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Лукьянова Т.В. Организационно-экономическое обеспечение профессионального роста научно-педагогических работников высшей школы: Дис. ... канд. экон. наук. М., 2003. С. 112. Нечай И.В. Правовые основы деятельности органов местного самоуправления в жилищной сфере: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009. [Электронный ресурс] URL: <http://www.dissertcat.com/content/pravovyye-osnovy-deyatelnosti-organov-mestnogo-samoupravleniya-v-zhilishchnoi-sfere> (дата обращения: 20.01.2012).

<sup>2</sup> Воробьев Е.Г. Как новый Закон об образовании регулирует жилищное обеспечение педагогических работников, или О качестве отдельных правовых норм образовательного законодательства и последствиях их применения // Государственная власть и местное самоуправление. 2013. N 8. С. 26 - 35.

В целях реализации Указа Президента РФ от 07.05.2012 N 600 «О мерах по обеспечению граждан Российской Федерации доступным и комфортным жильем и повышению качества жилищно-коммунальных услуг»<sup>1</sup>, и способствуя осуществлению жилищных прав граждан, был принят Федеральный закон N 217-ФЗ от 21 июля 2014г., который ввел еще одну форму удовлетворения жилищных потребностей, предполагающую заключение договора некоммумерческого найма. Безусловно, появление еще одного основания обеспечения жилыми помещениями нуждающихся граждан является положительным моментом. Однако эффективность осуществления жилищных прав граждан с помощью такой формы вызывает сомнения. Во-первых, для получения права на заключение договора некоммумерческого найма необходимо встать на учет в качестве нуждающегося в жилом помещении. Принятие на учет осуществляется в порядке очередности предоставления заявлений и документов, после постановки необходима подача заявления наймодателю о предоставлении жилого помещения в рамках некоммумерческого найма. При этом одним из препятствий на этом этапе может стать отказ наймодателя в принятии заявления, если их количество превысило количество предоставляемых жилых помещений (ст.91.14 ЖК РФ). Таким образом, процедура непростая и довольно длительная, что увеличивает срок осуществления права на жилище. Во-вторых, лица, стоящие в очереди на получение жилья по договору социального найма, воспользовавшись некоммумерческим наймом, будут исключены из нее. Это также не способствует беспрепятственному осуществлению жилищных прав. Анализируя нормы жилищного законодательства о договорах социального и некоммумерческого найма, делаем вывод о том, что договор социального найма является более прогрессивным и лучше обеспечивает жилищные права граждан в сравнении с

---

<sup>1</sup> Указ Президент РФ от 07.05.2012 N 600 «О мерах по обеспечению граждан Российской Федерации доступным и комфортным жильем и повышению качества жилищно-коммунальных услуг// "Собрание законодательства РФ", 07.05.2012, N 19, Ст. 2337.

некоммерческим наймом. Договор некоммерческого найма уступает по следующим основаниям: во-первых, он является срочным (от 1 до 10 лет), в то время как договор социального найма бессрочный; во-вторых, он носит возмездный характер, включая возмещения расходов на строительство, реконструкцию, приобретение наемного дома или приобретение всех помещений в таком доме, расходов, связанных с содержанием и текущим ремонтом, капитальным ремонтом дома; в-третьих, в договоре некоммерческого найма запрещена приватизация жилых помещений. К тому же застройщики не видят привлекательности в таких проектах, так как окупаемость их составляет 20-30 лет, поэтому придется применять различные методы стимулирования за счет средств соответствующих бюджетов, что также не способствует беспрепятственному осуществлению жилищных прав граждан.

Препятствием на пути осуществления жилищных прав граждан также является несовершенство некоторых норм права. В соответствии с нормами ЖК РФ, согласно которым, если дом, в котором находится жилое помещение, занимаемое по договору социального найма, подлежит сносу(ст. 86), признан непригодным для проживания (ст.87), подлежит капитальному ремонту или реконструкции (ст.88), выселяемым из него лицам предоставляется другое благоустроенное жилое помещение по договору социального найма. При выселении по вышеназванным основаниям следует руководствоваться статьей 89 ЖК РФ, предусматривающей обязанность органов местного самоуправления предоставить жилое помещение равнозначное по общей площади ранее занимаемому жилому помещению. Трудности заключаются в том, что большое количество граждан проживают в комнатах коммунальных квартир, размер которых зачастую не превышает 12 кв.м, поэтому предоставление равнозначного жилого помещения затруднительно в связи с тем, что современном жилищном фонде отсутствуют квартиры такой площади. Так, администрация г.о. Чапаевск не предоставила лицу жилое помещение вне очереди в связи с отсутствием в собственности равнозначной

квартиры<sup>1</sup>. В связи с этим считаем необходимым приравнять лиц, переселяемых из ветхого и аварийного жилья, к правовому статусу лиц, нуждающихся в жилых помещениях, а также внести изменения в статью 89 ЖК РФ, закрепив размер предоставляемых жилых помещений в связи с выселением по основаниям статей 86-88 ЖК РФ общей площадью на одного человека не менее нормы предоставления. Это связано еще с тем, что в настоящее время лица, стоящие на учете в качестве нуждающихся в улучшении жилищных условий, остаются в этой очереди и после выселения в другой равнозначное благоустроенное помещение. Представляется целесообразным сразу предоставлять в судебном порядке помещения с учетом норм предоставления, что существенно сократило бы сроки осуществления права на жилое помещение.

Беспрепятственному осуществлению жилищных прав мешает неравенство лиц при обеспечении жилыми помещениями. Так, в соответствии со статьей 32 ЖК РФ в случае, если многоквартирные дома, признанные в установленном порядке аварийными и подлежащими сносу, не были снесены собственниками жилых помещений, орган местного самоуправления принимает решение об изъятии земельного участка, на котором стоит дом путем его выкупа. При этом, если такой дом включен в адресную программу по переселению из аварийного жилищного фонда, то собственник в соответствии с п.2 ст.3 и ст.16 Федерального закона от 21.07.2007 N 185-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства"<sup>2</sup> имеет право на предоставление другого жилого помещения или его выкуп. Таким образом, осуществление права на жилище в данном случае поставлено в зависимость от попадания в адресную программу, что существенно нарушает права граждан.

---

<sup>1</sup> Справка по результатам обобщения судебной практики по рассмотрению судами Самарской области в 2011, 2012 годах дел, связанных с обеспечением жилищных прав граждан в случае признания жилого дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции//

<sup>2</sup> Федеральный закон от 21.07.2007 N 185-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства"// СЗ РФ. 2007. N 30. Ст. 3799; 2014. N 30 (Часть I). Ст. 4219.

Нарушением законности является недобросовестное исполнение обязанностей должностными лицами, вследствие чего права граждан остаются не осуществленными, а потребности не удовлетворенными. Примером может служить действия межведомственной комиссии, которая в нарушении требований «Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции»<sup>1</sup> (далее Положение) производит визуальный осмотр конструкции дома, на основании которого принимает решение, без фактической проверки и обследования жилых помещений. На данное нарушение было обращено внимание в обзоре судебной практики.

Такое формальное отношение к исполнению возложенных на органы местного самоуправления обязанностей зачастую связано с тем, что они не заинтересованы в признании дома аварийным или непригодным для проживания, так как это влечет за собой возникновение дополнительных проблем, связанных с расселением граждан и предоставлением им жилых помещений. Именно поэтому в нарушении требований закона комиссия формируется в основном из должностных лиц органов местного самоуправления без включения в ее состав представителей органов санитарно-эпидемиологического, пожарного, промышленного контроля и надзора, экологической и иной безопасности, защиты прав потребителей и благополучия человека, а также собственников в качестве наблюдателей.

Способы осуществления гражданских прав могут быть разными (но при этом обязательно допустимыми законом): совершать активные действия носителем права или воздержаться от таких действий; воспрепятствовать действиям других лиц; получить исполнение от обязанных лиц; требовать

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ от 28.01.2006 N 47 (ред. от 08.04.2013) "Об утверждении Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции"// СЗ РФ. 2006. N 6. Ст. 702; 2013, N 15, ст. 1796.

определенного поведения, обращенное к обязанным лицам; обратиться к компетентным органам за защитой. Активные правомерные действия управомоченного лица являются наиболее желательными. К таким активным действиям можно отнести подачу лицом заявления о признании дома аварийным или подлежащим сносу. Однако беспрепятственному осуществлению прав граждан в данной ситуации мешает п.45 Положения, который возлагает обязанность на собственника представить заключение специализированной комиссии, проводящей обследование дома. Низкий уровень материального состояния граждан, проживающих в таких домах, а также отсутствие согласованного решения приводит к невозможности получить указанное заключение, что отодвигает срок осуществления права на неопределенный срок.

Недобросовестное отношение к исполнению обязанностей органами местного самоуправления ведет к формальному осуществлению права, то есть когда права вроде бы осуществлены, но потребности лица не удовлетворены, цели которые оно преследовало, не достигнуты. Так, при предоставлении лицам, дома которых признаны аварийными или непригодными для проживания, жилых помещений, несоответствующих требованиям законодательства, права этих лиц нельзя считать осуществленными, так как их потребность в жилом помещении нельзя считать удовлетворенной. Так, граждан переселяют в дома, не соответствующие требованиям пожарной безопасности, с трещинами в стенах, отсутствием водоснабжения или канализации<sup>1</sup>.

В нарушении требований закона жилищные условия указанной категории граждан ухудшаются при выселении. Октябрьский районный суд г. Самары признал ухудшением жилищных условий переселение семьи с несовершеннолетними детьми в район, где отсутствует амбулаторная

---

<sup>1</sup> Домчева Е. «Опять двушка»// Российская газета. №6372 (100). Май. 2014; Кузнецова Т. «Лучше снова в барак»//Российская газета №6000 (24). Февраль. 2014.



поликлиника и превышено предельное количество учащихся в школах<sup>1</sup>. В удовлетворении исковых требований о выселении, заявленных к семье С., было отказано, поскольку судом установлено, что ответчик является инвалидом первой группы, может передвигаться только на костылях, находится под наблюдением у врача-невролога, следовательно, нуждается в постоянном медицинском наблюдении. Однако, как следует из материалов дела, вблизи нахождения предоставляемого жилого помещения отсутствуют лечебные учреждения, аптеки, которые крайне необходимы для ответчика<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Решение Октябрьского районного суда г. Самары от 10.03.2011г. по делу № 2-653/11//Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 18.10.2014г.)

<sup>2</sup> Зубова Ю. Последствия признания индивидуальных жилых помещений непригодными для постоянного проживания // Жилищное право. 2014. № 6. С. 73 - 82.

## **2.2. Законность как средство осуществления прав граждан по договору долевого участия в строительстве**

Одним из способов обеспечения конституционного права граждан на жилище является долевое строительство многоквартирных домов и иных объектов недвижимости, которое предполагает привлечение денежных средств граждан и юридических лиц на основе договора участия в долевом строительстве. Участие в долевом строительстве весьма распространено в настоящее время. Это обусловлено тем, что стоимость квадратного метра на этапе строительства гораздо ниже, чем стоимость готовой постройки; во-вторых, это возможность поэтапной оплаты жилого помещения; в-третьих, возможность выбора жилого помещения по своим критериям, все это способствует осуществлению права на жилище гражданами. Следует согласиться с В.Д.Рузановой, что договор долевого участия в строительстве обладает специфическими чертами, включая, особый субъектный состав договора, специфическую цель привлечения застройщиком денежных средств, содержание договора, установление повышенного уровня обеспечения прав участников долевого строительства и другое<sup>1</sup>.

Препятствием на пути осуществления права на жилище с помощью договора долевого участия стало большое количество недобросовестных застройщиков. По данным Министерства регионального развития Российской Федерации по состоянию на 1 марта 2013 года в России насчитывалось 873 проблемных жилых объектов и 86,5 тыс. обманутых дольщиков<sup>2</sup>. При этом Саратовская область лидирует среди регионов Поволжского федерального округа по числу обманутых дольщиков, число которых составляет 2,6 тыс. чел. наряду с Нижегородской областью - 2,3 тыс.чел., Самарской областью 2,1 тыс.чел<sup>3</sup>, что свидетельствует о низком

---

<sup>1</sup> Рузанова В.Д., Сокол П.В. Законодательство о долевом строительстве и о защите прав потребителей: проблемы соотношения // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. N 5. С. 33.

<sup>2</sup> Домчева Е. «Взяли долю» // Российская газета (Федеральный выпуск) №6073 от 8 мая 2013г.

<sup>3</sup> Камаева А. «Битый небитого везет» // Российская газета. №98 от 29 апреля 2014г. С.27.

уровне законности в этой сфере правоотношений. Генпрокурор Ю.Чайка отметил, что нарушения законов вскрываются проверками на всех этапах строительства - от выделения земельных участков до ввода объектов в эксплуатацию. Практически во всех регионах прокуроры выявляют случаи строительства жилых домов без получения разрешительных документов и с нарушением требований земельного законодательства. Кроме того, застройщики совершают хищения и нецелевое использование денежных средств дольщиков, а также выделяемых для завершения строительства домов бюджетных средств. Среди других распространенных нарушений: 1) необоснованное прекращение строительных работ; 2) низкое качество их выполнения; 3) нарушение сроков строительства и ввода жилых домов в эксплуатацию; 4) сдача жилья, фактически непригодного для проживания<sup>1</sup>. В связи с массовыми нарушениями прав в граждан О.Н.Садиковым обоснованно предлагается включить в ГК РФ специальную главу о договоре долевого строительства с участием граждан, поскольку такие отношения получили широкое распространение и требуют четкой правовой основы, защищающей права граждан<sup>2</sup>.

Нарушения требований законности происходит на всех этапах отношений по долевого участию в строительстве. На стадии заключения договора долевого участия в строительстве препятствием для осуществления прав на жилище являются условия, противоречащие законодательству Российской Федерации. Одним из таких условий является компенсация застройщику затрат по коммунальным платежам, охране, техобслуживанию соразмерно площади объекта долевого строительства в период от даты ввода объекта в эксплуатацию и до подписания сторонами передаточного акта. В соответствии с п.3 ст.154 ЖК собственники жилого дома обязаны нести расходы на содержание и ремонт, а также оплачивать коммунальные услуги в

---

<sup>1</sup> Ломакин А. Особенности ввода в эксплуатацию жилых помещений // Жилищное право. 2013. N8.С.17-29.

<sup>2</sup> Садиков О.Н. Концепция развития гражданского законодательства//Концепция развития российского законодательства/ под ред. и с предисл. Т.Я. Хабриевой, Ю.А. Тихомирова. – М.: Эксмо, 2010. С.236.

соответствии с договором, заключенным с организациями, которые осуществляют соответствующий вид деятельности. Данное положение прямо связывает возникновение обязательств с наличием права собственности на помещение. Таким образом, оплата коммунальных и прочих услуг является обязанностью застройщика, так как право собственности возникает у дольщика только с момента внесения соответствующей записи в государственный реестр, а не с момента подписания акта приема/передачи объекта. Соответственно, до момента возникновения права собственности дольщик не обязан оплачивать описанные выше услуги. Несмотря на это, нарушая законность, суды удовлетворяют требования застройщиков о взыскании задолженности по коммунальным платежам за указанные периоды, ссылаясь на то, что обязанность по оплате коммунальных услуг в равной мере распространяется как на собственников, так и на нанимателей жилых помещений<sup>1</sup>.

Также не соответствует законодательству условие договора долевого участия в строительстве о необходимости заключения участником соглашения на эксплуатацию и техническое обслуживание объекта долевого строительства с эксплуатирующей организацией, выбранной застройщиком. Так, Арбитражный суд Амурской области признал п.3.3.9 договора, заключаемого ООО «Омнибус» с гражданами, нарушающим права потребителей, так как он предусматривал обязанность заключения договора на техническое обслуживание и эксплуатацию объекта с организацией, на которую будут возложены обязанности по эксплуатации объекта недвижимости после получения разрешения на ввод в эксплуатацию, и оплаты авансом за два месяца предоставление услуг<sup>2</sup>.

Следующее условие – это условие в одностороннем порядке изменять цену договора в случае принятия нормативно-правовых актов по

---

<sup>1</sup> Определение Ленинградского областного суда от 17.01.2013 N 33-177/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.03.2014).

<sup>2</sup> Решение Арбитражного суда Амурской области от 07.07.2014 по делу N А04-3063/2014// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 07.08.2014).

ценообразованию и налогообложению, роста инфляции свыше прогнозируемого уровня, изменения средней рыночной стоимости одного квадратного метра площади жилья или нарушение платежей более чем на один месяц. Подобные условия договора долевого участия в строительстве, заключаемого МУП «Управление капитального строительства города Иркутска» (п.2.3. и п.3.4.5.), обоснованно были признаны судом ущемляющими права потребителя, так как статья 5 ФЗ от № 214-ФЗ гласит, что изменение цены договора возможно только по соглашению сторон. В нем не предусмотрено, что неисполнение участником долевого строительства условия о своевременном внесении денежных средств является основанием для изменения застройщиком цены договора, поскольку указанное нарушение условий договора в силу статьи 9 ФЗ от № 214-ФЗ является основанием для одностороннего отказа застройщика от исполнения договора<sup>1</sup>.

Договор участия в долевом строительстве подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента ее совершения<sup>2</sup>. Её отсутствие влечет незаключенность договора, а значит и отсутствие правовых последствий. После подписания договора долевого строительства препятствием при осуществлении права на жилище становится уклонение недобросовестных застройщиков от государственной регистрации данного договора. Дольщики - физические лица не обладают специальными знаниями в данном вопросе, большинство из них не знает о необходимости государственной регистрации, или не вполне представляет правовые последствия ее отсутствия. Поэтому недобросовестные застройщики имеют возможность заключать договоры в отношении одного жилого помещения с несколькими дольщиками, что может повлечь невозможность осуществить

---

<sup>1</sup> Решение Арбитражного суда Иркутской области от 05.11.2013 по делу № А19-9812/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.06.2014).

<sup>2</sup> Федеральный закон от 30.12.2004 N 214-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации"// СЗ РФ. 2005. N 1 (часть 1) . Ст. 40; 2014. N 30 (Часть I). Ст. 4230.

свое право на жилище таких граждан. К тому же при отсутствии государственной регистрации застройщик может обойти новое правило об обязательном страховании своей ответственности.

Договор, заключаемый сторонами, может быть не зарегистрирован в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним по той причине, что носит название "инвестиционный договор", а по своему содержанию является договором участия в долевом строительстве. Поэтому дольщик не подозревает о необходимости государственной регистрации подписанного и исполненного договора.

Также негативным последствием отсутствия государственной регистрации для дольщиков являются ситуации, когда при банкротстве застройщика они просят включить свои требования о передаче жилых помещений в реестр требований. Но суды отказывают в удовлетворении таких заявлений, ссылаясь на отсутствие у должника каких-либо обязательств перед заявителем в связи с незаключенностью договора. Так, Пермский краевой суд удовлетворил требования о признании незаключенным договора о долевом участии в строительстве, поскольку стороны не произвели государственную регистрацию указанного договора<sup>1</sup>. Аналогичные выводы сделаны и в других решениях: Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 16.01.2014 по делу N 33-486/2014, Апелляционное определение Самарского областного суда от 22.01.2014 по делу N 33-553/2014, Определение Санкт-Петербургского городского суда от 19.11.2013 N 33-17550/2013.

Однако, Президиум ВАС РФ считает, что позиции судов, согласно которым гражданин не вправе требовать от застройщика исполнения договора путем передачи оплаченного жилого помещения (в том числе при банкротстве застройщика), если отсутствует регистрация договора участия в долевом строительстве и уступки прав по нему, не учитывает целей закона N

---

<sup>1</sup> Определение Пермского краевого суда от 29.07.2013 по делу N 33-7010// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.03.2014).

214-ФЗ и параграф 7 главы 9 Закона о банкротстве<sup>1</sup>. Таким образом, добросовестный участник долевого строительства, оплативший жилое помещение, вправе требовать от застройщика исполнения договора даже при отсутствии его государственной регистрации<sup>2</sup>. В связи с этим считаем необходимым закрепить указанное правило в ФЗ «О долевом участии в строительстве».

Препятствует осуществлению прав дольщиков на жилище нарушение срока передачи объекта долевого строительства. Чаще всего нарушение сроков сдачи происходит по вине застройщика, недобросовестностью работы, а также из-за полного отсутствия заинтересованности в сдаче дома в срок, так как прибыль уже была извлечена ранее, тем самым, отодвигая момент осуществления права на жилище. Участник вправе требовать от застройщика выплаты неустойки и возмещения причиненных убытков при нарушении застройщиком срока передачи объекта долевого строительства, установленного договором.

Неустойка уплачивается участнику в размере 1/300 ставки рефинансирования ЦБ РФ, действующей на день исполнения обязательства, от цены договора за каждый день просрочки; если участником долевого строительства является гражданин, неустойка выплачивается застройщиком в двойном размере. В литературе и судебной практике существует дискуссия относительно того, по состоянию на какую дату следует брать ставку рефинансирования - указанную в договоре конечную дату (день) передачи объекта долевого строительства участнику либо дату фактической передачи объекта и подписания акта приема-передачи. Применяя по аналогии правило п.1 ст.395 ГК РФ, можно предположить, что при уплате застройщиком

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 12.03.2014) "О несостоятельности (банкротстве)"// СЗ РФ.2002. N 43. Ст. 4190; 2014. N 11. Ст. 1098.

<sup>2</sup> Аналитический обзор от 8 августа 2013 года. Постановление Президиума ВАС РФ от 12.03.2013 N 15510/12 по делу N А71-13368/2008 "Отсутствие государственной регистрации договора участия в долевом строительстве (или договора об уступке прав по нему) не лишает добросовестного участника долевого строительства, оплатившего жилое помещение, права требовать от застройщика выполнения договора" // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

неустойки в добровольном порядке последний вправе произвести ее расчет на день добровольного исполнения обязательства, а в случае взыскания неустойки в судебном порядке суд может произвести расчет неустойки исходя из ставки рефинансирования на день предъявления иска или на день вынесения решения<sup>1</sup>. Однако такие санкции на практике не подтверждают свою эффективность, так как заявленные первоначально сроки не соблюдаются на 90% столичных и подмосковных новостроек<sup>2</sup>. Поэтому, в первую очередь, необходимо вызвать заинтересованность у застройщиков в сдаче дома в установленный срок. Так, например, во Франции применяется поэтапная оплата. В договоре отражается график поэтапного внесения денежных средств в соответствии с ходом строительных работ, а также прописывается максимально допустимый размер промежуточных выплат (общее положение для всех): 35% на стадии окончания фундамента, 70% на стадии кровельных работ, 95% на стадии работ по внутренней отделке, 100% при передаче ключей. Очередная часть оплаты всегда вносится после выполнения соответствующих работ<sup>3</sup>. В связи с этим считаем целесообразным перенять данные зарубежный опыт и ввести норму о поэтапной оплате в законодательство о долевом строительстве, так как это будет способствовать стимулированию застройщиков соблюдать установленные сроки.

Для беспрепятственного осуществления права на жилище гражданами можно использовать возможности аккредитива. Согласно ч. 1 ст. 867 ГК РФ при расчетах по аккредитиву банк, действующий по поручению плательщика об открытии аккредитива и в соответствии с его указанием (банк-эмитент),

---

<sup>1</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 13, Пленума ВАС РФ N 14 от 08.10.1998 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами" // Вестник ВАС РФ. 1998. N 11.

<sup>2</sup> URL: <http://digest.subscribe.ru/realty/advice/n534896601.html>

<sup>3</sup> Горбунова Е.Н. Правовое регулирование защиты прав участников долевого строительства: дис. ... канд. юрид. наук Москва, 2014. С.98.



обязуется произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель либо дать полномочие другому банку (исполняющему банку) произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель.

В соответствии с ч. 1 ст. 870 ГК РФ для исполнения аккредитива получатель средств представляет в исполняющий банк документы, подтверждающие выполнение всех условий аккредитива. При нарушении хотя бы одного из этих условий исполнение аккредитива не производится.

В таком случае участник долевого строительства заключает договор с банком (открывает аккредитив), где указываются все необходимые документы, которые должен предъявить застройщик, а также раскрывается их содержание, вносит денежные средства, а застройщик, чтобы списать средства на свой счет, должен документально подтвердить, что, во-первых, имеет право на привлечение денежных средств, во-вторых, выполнил объем работ, определенный договором для оплаты.

Нарушение принципа законности при исполнении договора долевого участия в строительстве приводит к нередким случаям передачи объекта долевого строительства с недостатками или меньшей по площади. Так, Красноярский краевой суд признал недостатками объекта долевого строительства снижение теплосопrotивления стены вследствие намокания; низкое качество заполнения стыков межпанельных швов, нарушение технологии производства работ по устройству их водо- и воздухоизоляции, нарушение климатических показателей<sup>1</sup>. А Тюменский областной суд признал недостатками несоответствие наружных стен требованиям СНиП, дефекты стен в виде их недостаточного утепления, которые имеют производственный характер<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Красноярского краевого суда от 19.02.2014 по делу N 33-1630/2014// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 11.07.2014г).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Тюменского областного суда от 23.12.2013 по делу N 33-5805/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 11.07.2014г).

При передаче дольщику объекта долевого строительства, площадь которого меньше предусмотренной в договоре с застройщиком, гражданин вправе требовать возврата излишне уплаченной суммы. При этом условие договора участия в долевом строительстве о том, что отклонение фактической площади объекта от проектной площади не влечет изменения цены договора, может быть расценено как ущемляющее права потребителя<sup>1</sup> в силу нормы п.1 ст.16 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей"<sup>2</sup> (далее Закон «О защите прав потребителей»). Дело в том, что цена по договору участия в долевом строительстве есть сумма, которая охватывает фактические затраты на создание объекта долевого строительства, включая стоимость затраченных материалов, иные расходы застройщика. Следовательно, фактическая площадь помещения, которая оказалась меньше проектной, указывает на то, что затраты застройщика оказались ниже, чем предполагалось изначально, на момент заключения договора. Эта разница в цене для некоторых дольщиков является ощутимой. Так, если предположить, что в среднем по стране стоимость одного квадратного метра жилой площади составляет 30 тыс. руб., разница между проектной и фактической площадью в два квадратных метра дает уже сумму в 60 тысяч рублей<sup>3</sup>.

Не способствуют своевременному осуществлению участником договора долевого участия в строительстве права на жилище и удовлетворению жилищных потребностей нередкие факты уклонения застройщиков от передачи объекта долевого строительства (жилого помещения). Поэтому дольщики вынуждены обращаться в суды с требованием о понуждении

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Суда Ямало-Ненецкого автономного округа от 13.05.2013 по делу N 33-1034/2013, от 5 мая 2014 г. по делу N 33-1060/2014// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.06.2014).

<sup>2</sup> Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 05.05.2014) "О защите прав потребителей"//Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. N 15. Ст. 766; 2013. N 51. Ст. 6683.

<sup>3</sup> Ершов О.Г. Проектная и фактическая площадь объекта долевого строительства, или К вопросу о неосновательном обогащении застройщика // Право и экономика. 2012. N 4. С. 38 - 40.

застройщиков к исполнению обязательств по договору и передаче ему в собственность указанного в договоре жилого помещения (ст.398 ГК РФ).

Необоснованный односторонний отказ застройщика от договора также может стать препятствием для осуществления прав на жилище. Согласно п.4 и п.5 ст.9 Закона о долевом участии в строительстве застройщик вправе отказаться от исполнения договора в следующих случаях:

- просрочка внесения платежа участником долевого строительства в течение более чем два месяца, если в соответствии с договором уплата цены договора должна производиться путем единовременного внесения платежа;

- систематическое нарушение участником долевого строительства сроков внесения платежей, то есть нарушение срока внесения платежа более чем три раза в течение двенадцати месяцев или просрочка внесения платежа в течение более чем два месяца, если в соответствии с договором уплата цены договора должна производиться путем внесения платежей в предусмотренный договором период.

Содержание нормы не охраняет права дольщиков, а лишь обуславливает возможность злоупотреблений недобросовестных застройщиков. Одной из причин этого служит то, что ни один государственный орган не проверяет факт внесения платежей дольщиками в предусмотренный договором период, их размер и срок. Таким образом, недобросовестный застройщик может расторгнуть договор и с участником долевого строительства, у которого все оплачено (Определение ВАС РФ от 13.05.2014 N ВАС-5721/14 по делу N А21-3092/2012). При этом при желании застройщика дольщик может даже не узнать о том, что подано заявление об исключении из ЕГРП записи о регистрации договора<sup>1</sup>. Показательно следующее дело, рассмотренное Люберецким городским судом<sup>2</sup>, в котором участник долевого строительства - гражданин признавал незаконность одностороннего расторжения договора

---

<sup>1</sup> Евстратова Н.К. Последствия и риски одностороннего отказа застройщика от договора долевого участия в строительстве // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2013. N 1. С. 84 - 90.

<sup>2</sup> Люберецкий городской суд по делу № 2-3154/2010// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.03.2014).

застройщиком ЗАО «МЭННИ». Застройщик в одностороннем порядке расторг договор долевого строительства спустя почти четыре года после того, как участник строительства просрочил оплату следующего платежа на три банковских дня, при этом пока уведомление о расторжении договора шло до участника строительства, квартира была продана по цепочке еще три раза и в результате оформлена в собственность конечного покупателя. В течение двух лет вопрос о законности расторжения договора рассматривался в суде первой и второй инстанции. В результате одностороннее расторжение договора застройщиком было признано незаконным, а в связи с невозможностью передать квартиру и взыскать денежные средства, судом было принято решение о возбуждении в отношении застройщика процедуры банкротства, а денежные требования участника строительства были включены в третью очередь требований кредиторов. Тем самым дольщик не смог осуществить право на жилище и удовлетворить свои жилищные потребности.

По данным базы справочно-поисковой системы «Консультант Плюс», судами общей юрисдикции второй инстанции за три квартала 2013 г. и 2012г. по поводу необоснованного одностороннего отказа застройщика от исполнения договора рассматривалось 14 судебных дел<sup>1</sup>, из них односторонний отказ застройщика от исполнения договора признан судом недействительным в восьми случаях в связи с несоблюдением застройщиком процедуры уведомления участника строительства о расторжении договора.

Таким образом, законодательная возможность, предоставленная застройщику законом в максимально короткие сроки расторгнуть договор в связи с просрочкой платежа позволяет, с одной стороны, минимизировать финансовые потери застройщика, с другой - приводит к последующим судебным разбирательствам и нарушению прав участников долевого строительства недобросовестными застройщиками.

---

<sup>1</sup> Справочно-поисковая система Консультант плюс, картотека дел рассматриваемыми судами общей юрисдикции. URL: <http://base.consultant.ru/consultant/lookup/?base=co№sulta№ot.ru/co№s/cgi/o№li№ee.cgi?req=query;div=LAW;opt=1;ts=747E116674CE79CD858374883B041125>

Одним из препятствий осуществления права на жилище с помощью заключения договора долевого строительства является продажа еще недостроенных квартир. Так как в процессе строительства застройщик может быть признан несостоятельным (банкротом) в соответствии с ФЗ от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 12.03.2014) "О несостоятельности (банкротстве)"<sup>1</sup>. Только в г. Саратове за последние несколько лет Арбитражным судом Саратовской области были признаны несостоятельными (банкротами): ООО «Геотехника-фонд инвестиций в недвижимость»<sup>2</sup>, Некоммерческое партнерство «Единство Поволжья»<sup>3</sup>, ЖСК «Северный»<sup>4</sup>. Так по делу ООО «Геотехника-ФИН» до сих пор не все требования граждан о включении их в реестр требований кредиторов и реестр требований о передаче жилых помещений рассмотрены судом. По предварительным данным в реестре участников строительства домов ООО «Геотехника-ФИН» фигурирует более 800 дольщиков. При этом закон о банкротстве застройщиков права на получение квартир после завершения банкротства застройщика за гражданами не закрепляет, а гарантирует лишь уступку прав кооперативу дольщиков на недостроенный объект, то есть достройку дома своими средствами, тем самым препятствуя осуществлению прав граждан на жилище.

Причинами существующих проблем является фактическое отсутствие ответственности застройщиков, обманувших дольщиков, так как недостроенные объекты достраиваются за счет бюджетных средств. Хотя в этом направлении делаются определенные шаги. Так, с 1 января 2014 года

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 12.03.2014) "О несостоятельности (банкротстве)" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2014)// СЗ РФ.2002. N 43. Ст. 4190; 2013. N 27. Ст. 3481.

<sup>2</sup> Решение Арбитражного суда Саратовской области от 24.12.2012г. по делу №А57-26869/2009 //Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.03.2014).

<sup>3</sup> Решение Арбитражного суда Саратовской области от 30.09.2010 г. по делу №А57-24586 /2009 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.03.2014).

<sup>4</sup> Решение Арбитражного суда Саратовской области от 18.02.2014 г. по делу №А57-23756/2012 //

Федеральным законом Российской Федерации от 30.12.2012 г. N 294 ФЗ<sup>1</sup> было введено обязательное страхование ответственности застройщиков за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по передаче жилого помещения участнику долевого строительства. Данную обязанность застройщики могут осуществить тремя способами: 1) стать членом общества взаимного страхования ответственности; 2) получить банковскую гарантию или 3) заключить договор страхования со страховой организацией. Однако для того, чтобы закон заработал, необходимо принять правила страхования ответственности застройщиков за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств. Всероссийский союз страховщиков разработал правила страхования, однако эксперты считают, что этими правилами страховщики обезопасили свои права. Особую опасность вызывает перечень оснований к отказу в выплате, которые могут препятствовать осуществлению прав граждан. Во-первых, он не носит исчерпывающий характер; во-вторых, этот перечень довольно объемный. Так, не признается страховым случаем событие, если строительная компания необоснованно завысит смету строительства, при этом какие расходы считаются обоснованными не определено. Такая формулировка как «иные события, предусмотренные договором» к отказу в выплате, также не вносит определенности. В связи с этим для осуществления дольщиками своего права на жилище необходимо разработать типовые правила страхования ответственности застройщиков, утвержденные Правительством РФ, которые стали бы обязательными для всех застройщиков и обеспечили эффективную защиту прав дольщиков.

Важным вопросом также является размер страхового возмещения. Законом предусмотрено, что выплата страхового возмещения рассчитывается исходя из цены договора участия в долевом строительстве. При этом минимальная сумма зависит от общей площади жилого помещения,

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 30.12.2012 N 294-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"// СЗ РФ.2012. N 53 (ч. 1). Ст. 7619; 2013. N 52 (часть I). Ст. 6985.

подлежащего передаче участнику долевого строительства, и показателя средней рыночной стоимости 1 кв. м общей площади жилья в соответствующем субъекте РФ. Согласно Приказу Минстроя России от 10.01.2014 N 7/пр в г. Москве показатель средней рыночной стоимости 1 кв.м общей площади жилья составляет 90 400 руб. (для Московской области – 48 850 руб.) а в Саратове 26 180 рублей<sup>1</sup>. В то же время, по данным аналитического центра "Метриум Групп", в Москве средняя цена квадратного метра в экономклассе составляет 130 тыс. руб. (с учетом новых территорий), в ближней части Подмосковья - 80 тыс. руб., в средней части Подмосковья - 60 тыс. руб., в дальней части Подмосковья - 45 - 50 тыс. руб. В крупных городах России цена квадратного метра - от 40 до 50 тыс. руб.<sup>2</sup> Даже если принять во внимание более низкую стоимость жилья, приобретаемую по договорам участия в долевом строительстве, разница между указанными суммами очевидна.

Создают немалые трудности в осуществлении права на жилище участниками долевого строительства, встречающиеся на практике случаи смены застройщика. Это влечет за собой значительное увеличение срока строительства многоквартирного дома, повышении стоимости объекта строительства вследствие необходимости дополнительных платежей новому застройщику на достройку дома, удлинение срока передачи участнику объекта договора и, следовательно, осуществления права на жилище, а при отсутствии у участника договора средств на дополнительные платежи – утрату им возможности осуществить право на жилище и удовлетворить жилищные потребности. Основная причина передачи объектов незавершенного строительства новому застройщику обусловлена поиском источников финансирования затрат на достройку. В большинстве случаев

---

<sup>1</sup> Приказ Минстроя России от 10.01.2014 N 7/пр "О нормативе стоимости одного квадратного метра общей площади жилого помещения по Российской Федерации на первое полугодие 2014 года и показателях средней рыночной стоимости одного квадратного метра общей площади жилого помещения по субъектам Российской Федерации на I квартал 2014 года"// Российская газета. N 18. 29.01.2014

<sup>2</sup> Соколова Т. «Шойгу даст военным деньги вместо квартир»// [www.bfm.ru/news/206946](http://www.bfm.ru/news/206946)

новый застройщик готов сотрудничать, как правило, лишь с теми, кто согласился на дополнительное инвестирование. В нарушение действующего законодательства новый застройщик навязывает свои условия договора в одностороннем порядке, увеличивая цену договора и повторно взимая денежные средства с участников долевого строительства.

С юридической точки зрения замена стороны в договоре долевого участия крайне опасна для граждан. Учитывая наличие взаимных обязательств, с одной стороны, построить дом, а с другой, оплатить его стоимость, замена застройщика, по общим правилам уступки права требования и переводе долга, предполагает согласие всех дольщиков. Судебная практика показывает, что такое согласие зачастую вообще не получают либо оформляют в отношении части дольщиков. Так, например, произошло в Твери, а суд впоследствии подтвердил, что новый застройщик не имеет обязательств перед дольщиками, от которых не получено письменное согласие на перевод долга Определение ВАС РФ от 6 марта 2013 г. N ВАС-1673/13 по делу N А66-12732/2010).

Аналогичная ситуация отмечается в г.Санкт-Петербурге, где суд выносит решение о том, что не могут дольщики требовать от организации передачи им в собственность квартиры по договору долевого участия в строительстве, заключенного с первоначальным застройщиком, который передал организации на основании договора цессии права на застройку земельного участка, поскольку в договор цессии не включен заключенный с дольщиками договор долевого участия, следовательно, организация не является правопреемником застройщика<sup>1</sup>. Такие же решения были вынесены судами в регионах (Апелляционное определение Самарского областного суда от 22.08.2013 по делу N 33-7808/2013, Апелляционное определение Воронежского областного суда от 04.07.2013 N 33-3322).

---

<sup>1</sup> Определение Санкт-Петербургского городского суда от 01.11.2011 N 33-16258/2011// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.03.2014).



Право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона (ч.1 ст. 382 ГК РФ). В свою очередь, с согласия кредитора допускается перевод должником своего долга на другое лицо (ст.391ГК РФ). В силу положений ст. 391 ГК РФ, допускающей перевод должником своего долга на другое лицо лишь с согласия кредитора, замена застройщика как должника предполагает согласие кредиторов, которыми в каждом конкретном случае выступают лица, вкладывающие деньги в долевое строительство. То есть законодательно механизм передачи незавершенных строительных объектов регламентирован, и суды должны прежде всего соблюдать нормы закона.

Судебная практика показывает, что очень часто по одним и тем же проблемным ситуациям при смене застройщика выносятся противоположные судебные решения гражданскими и арбитражными судами. Так, Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 9 февраля 2012 г. по делу N А49-2651/2011 отмечается: «Доводы апелляционной жалобы об отсутствии у ответчика обязательств перед истцом несостоятельны, поскольку, как указано выше, он является правопреемником застройщика. В договоре уступки прав и обязанностей застройщика от 22 ноября 2010 г., заключенном между ООО "ГК "Поволжье" (прежним застройщиком) и ОАО "Пензастрой" (новым застройщиком) прямо указано на то, что правовой статус всех участников долевого строительства независимо от момента внесения регистрационной записи в отношении их в ЕГРП на недвижимое имущество и сделок с ним по отношению к новому застройщику идентичен»<sup>1</sup>.

Для сравнения приведем Апелляционное определение Томского областного суда от 16.08.2013 по делу N 33-2427/2013: «Таким образом, МУП "Томскстройзаказчик" не является правопреемником ООО "СУ-13" в

---

<sup>1</sup> Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 09.02.2012 по делу N А49-2651/2011// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.03.2014).

рамках заключенного с дольщиком Ш.Г. договора от 14.10.2010г., а потому заявленные исковые требования Ш.Г. к МУП "Томскстройзаказчик" о возложении обязанности по передаче объекта долевого строительства - нежилого помещения путем подписания передаточного акта, передаче полного пакета документов для регистрации права собственности судом правомерно оставлены без удовлетворения<sup>1</sup>.

Таким образом, для выработки единой практики применения нормы, представляется необходимым предусмотреть в ФЗ «О долевом участии в строительстве» правило о том, что при заключении договора об уступке права требования земельного участка или по договору долевого строительства, новый застройщик является правопреемником первоначального, и к нему переходят все права и обязанности по договорам долевого участия в строительстве, независимо от включения в такой договор договора долевого участия в строительстве жилья.

Представляется, что после получения в собственность жилого помещения все трудности граждан, связанные с жилищными правоотношениями, должны прекратиться. Однако это совсем не так. Несмотря на реформирование системы ЖКХ, по-прежнему при снабжении потребителей коммунальными ресурсами допускаются многочисленные нарушения как со стороны ресурсоснабжающих организаций, так и со стороны управляющих организаций. Также часто наблюдается нарушение прав собственников помещений при оказании коммунальных услуг ТСЖ и жилищными кооперативами, хотя они должны отстаивать интересы собственников.

Первая категория нарушений наблюдается еще на стадии заключения договора с потребителем. Помимо несоблюдения требований к оформлению договорных отношений, при заключении в них включаются условия, ущемляющие права потребителя по сравнению с положениями,

---

<sup>1</sup> Федорцова Р.П. Проблемы правового регулирования смены застройщика при долевом строительстве // Нотариус. 2013. N 5. С. 30 – 33.

установленными императивными нормами законодательства, а также прослеживается понуждение граждан к заключению дополнительных договоров, якобы необходимых для получения определенных коммунальных ресурсов. Так, управляющая компания «ГорЖилКомплекс» в п.6.13 договора по управлению многоквартирным домом установила: в случае просрочки оплаты собственником обязательных платежей в срок более 2 месяцев, предоставление конкретному лицу жилищных и коммунальных услуг может быть приостановлено, а при просрочке свыше 6 месяцев - полностью прекращено. Подключение вышеназванных лиц к коммуникациям осуществляется после ликвидации долга за отдельную плату. Мало того, что пункт 6.13 договора о порядке приостановления коммунальных услуг не соответствует требованиям п. 117, 119 «Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов»<sup>1</sup>, поскольку договором не предусмотрена процедура предупреждения потребителя за 30 дней до введения ограничения, не предусмотрена обязательная процедура введения ограничения предоставления коммунальных услуг перед приостановлением их предоставления, к тому же на потребителей возложена дополнительная, непредусмотренная законом обязанность оплатить работу по подключению коммунальной услуги после погашения долга является нарушением прямого запрета обуславливать приобретение одних товаров (работ, услуг) обязательным приобретением иных товаров (работ, услуг), установленного п. 2 ст. 16 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей". Таким образом, положение договора, дающее право управляющей компании подключить потребителя к коммуникациям за отдельную плату является возложением на потребителя дополнительных, не предусмотренных законом

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (ред. от 26.03.2014) "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов"//СЗ РФ.2011. N 22. Ст. 3168; 2014. N 14. Ст. 1627.

обязанностей<sup>1</sup>. Так, в п. 4.3.4. договора о передаче прав по управлению домовладением истица была обязана оплатить жилищно-коммунальные услуги за первые месяцы действия договора авансовым платежом на основании расчета, представленного управляющей компанией. Расчет содержал в себе оплату услуг по установке домофона, видеокамер и охрану территории, что в соответствии с положением ст. 154 ЖК РФ не предусматриваются в перечне коммунальных услуг как отдельный вид услуги. Таким образом, в нарушение ст. 16 Закона РФ «О защите прав потребителей» без согласия лица выставляет счета на дополнительные услуги<sup>2</sup>. Также включаются условия, предлагающие авансом заплатить за еще не предоставленные коммунальные услуги<sup>3</sup>.

Осуществлению прав граждан-потребителей на получение ими коммунальных услуг препятствуют такие факторы как: ненадлежащее качество, необоснованные перерывы в подаче коммунальных ресурсов, а также необоснованные ограничения или приостановления оказания услуг. ОАО "Энергосбыт Ростовэнерго", являясь поставщиком электроэнергии в жилой дом, не приняло необходимых мер по надлежащему содержанию имущества в состоянии, отвечающим требованиям безопасности, своевременно не обнаружило и не устранило неисправности, приведшие к перенапряжению в сети, не приняло необходимых мер для предотвращения возникновения перенапряжения, поэтому обязано возместить ущерб, причиненный поставкой некачественной электроэнергии<sup>4</sup>. Верховный суд Республики Карелия согласился с судом нижестоящей инстанции в том, что ответчиком были предоставлены услуги по горячему водоснабжению

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Кировского областного суда от 16.01.2014 по делу N 33-23/2014// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.03.2014).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Московского областного суда от 05.06.2013 по делу N 33-10470// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.04.2014).

<sup>3</sup> Определение Санкт-Петербургского городского суда от 20.08.2012 N 33-11186/2012, Кассационное определение Тульского областного суда от 19.01.2012 по делу N 33-182// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.04.2014).

<sup>4</sup> Апелляционное определение Ростовского областного суда от 27.02.2014 по делу N 33-2773// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.03.2014).

ненадлежащего качества, а именно температура горячей воды в точке водоразбора ниже, чем установлено нормами<sup>1</sup>. А Тверской областной суд обязал устранить недостатки услуг по теплоснабжению, так как доказан факт оказания гражданам услуг по теплоснабжению ненадлежащего качества в период указанного отопительного сезона<sup>2</sup>.

Осуществляя субъективное гражданское право, субъект нацелен на удовлетворение социально-экономических и юридических потребностей, а именно: на приобретение в собственность имущества, осуществление предпринимательской деятельности, заключение гражданско-правовых сделок, установление приоритета в результате публикации произведения и приобретения авторских прав и т.п.<sup>3</sup>. Осуществление субъективных гражданских прав не сводится только к достижению определенной дозволенной законом цели. По мнению В.П. Грибанова, помимо достижения определенной дозволенной законом цели осуществление включает в себя, обращение к тому или иному способу его реализации, использование определенных средств самозащиты права, наконец, обращение к компетентным органам с требованием его принудительного осуществления и защиты<sup>4</sup>. К такому органу можно отнести Роспотребнадзор. Так, территориальный отдел Управления Роспотребнадзора по Саратовской области в Энгельском районе обратился в суд с иском к Обществу с ограниченной ответственностью «Мул – Авто» в защиту интересов неопределенного круга потребителей о предоставлении жителям коммунальных услуг ненадлежащего качества, а именно услуги горячего водоснабжения, не соответствующей санитарным правилам, так как в соответствии с Санитарными правилами – температура горячей воды в

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Верховного суда Республики Карелия от 17.01.2014 по делу N 33-319/2014// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Тверского областного суда от 16.01.2014 по делу N 33-45// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

<sup>3</sup> Гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. М., 1998. С. 379.

<sup>4</sup> Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. Изд. 2-е, стереотип. - М.: "Статут", 2001. С.32.

местах водоразбора независимо от применяемой системы теплоснабжения должна быть не ниже 60 градусов С. Суд удовлетворил требования<sup>1</sup>.

Еще одним распространенным препятствием осуществления прав потребителей при оказании ЖКУ является несоблюдение установленного порядка начисления платежей за коммунальные услуги.

Данные препятствия могут выражаться в неправильном расчете размера платежей, неправомерных периодических перерасчетах, а также в неосуществлении перерасчетов платы за коммунальные услуги при их временном отсутствии или некачественном предоставлении, в нарушении порядка начисления пеней при просрочке платежей потребителем. В частности, при взыскании пени не всегда учитывается, что пеня - разновидность неустойки, мера ответственности, применяемая при наличии вины потребителя в невнесении платы.

Наиболее часто споры возникают из-за отказа в осуществлении перерасчета или неправильного исчисления подлежащих уплате платежей. Так, управляющие компании начисляют услуги исходя из норматива, тогда как с момента установки индивидуальных приборов учета и информирования кооператива об их установке начисления за потребленные коммунальные ресурсы должны производиться в соответствии с показаниями данных приборов<sup>2</sup> или завышают тарифы<sup>3</sup>, поэтому суды обязывают производить начисления в соответствии с действующим законодательством<sup>4</sup>.

Таким образом, соглашаясь с В.Д.Рузановой и Е.С.Крюковой, при предоставлении коммунальных услуг законодатель должен ориентироваться на упрощение системы в целом, так как нагромождение элементов, переплетение договорных связей препятствуют прозрачности указанной

---

<sup>1</sup> Определение Санкт-Петербургского городского суда от 03.10.2013 N 33-14217/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

<sup>2</sup> Определение Санкт-Петербургского городского суда от 03.10.2013 N 33-14217/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

<sup>3</sup> Определение Ленинградского областного суда от 27.06.2013 N 33-3040/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

<sup>4</sup> Определение Пермского краевого суда от 26.12.2012 по делу N 33-11635// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

услуги, а также являются благодатной почвой для злоупотреблений в этом социально значимом секторе экономики<sup>1</sup>. Для того, чтобы граждане смогли осуществить свои права на жилище необходимо создать действенным механизм их осуществления, а также соблюдение принципа законности, которое включает в себе обеспечение верховенства закона, подзаконность всех иных правовых актов, соблюдение иерархии правовых актов, обеспечение реализации законов и подзаконных актов необходимыми материальными, социально-культурными и юридическими средствами и гарантиями; осуществление постоянного и эффективного надзора, контроля и проверки соблюдения, исполнения и применения законов и подзаконных актов.

---

<sup>1</sup> Рузанова В.Д., Крюкова Е.С. Особенности предоставления коммунальных услуг при многоуровневой системе управления многоквартирным домом // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. N 12. С. 24.

## **ГЛАВА III . ЗАКОННОСТЬ КАК ГАРАНТИЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРАВ ГРАЖДАН В ДОГОВОРАХ НА ОКАЗАНИЕ УСЛУГ**

### **3.1. Законность как гарантия осуществления прав граждан в договорах страхования**

Законность является центральным элементом при формировании правового государства, деятельность которого подчинена нормам и принципам права. Становление правового государства связано с функционированием гражданского общества и установлением демократии. Между законностью и демократией также имеется тесная взаимосвязь, выражающаяся в следующем: законности не существует без демократии, и демократии не существует без законности. В демократическом государстве перед законом все должны быть равны, и, следовательно, иметь равные права и нести равные обязанности, подлежать равной ответственности за нарушение законности. Законность в свою очередь служит становлению демократии. Она защищает демократические права граждан, обеспечивает приоритетное значение нормативно-правовых актов, гарантирует соблюдение демократических процедур. Связь законности и демократии состоит также в том, что сами законы и требования их соблюдения должны выражать волю большинства народа.

В условиях становления демократического общества Конституция РФ в статье 19 гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина, запрещаются любые формы их ограничения. В статье 1 ГК РФ говорится, что гражданское законодательство основывается на признании равенства участников, регулируемых им отношений.

Разъясняя конституционный принцип равенства, закрепленный в ст. 19 Конституции РФ, Конституционный Суд РФ неоднократно подчеркивал, что речь идет о формально-юридическом равенстве, а не о фактическом



равенстве людей и организаций, находящихся в равных условиях. Для того, чтобы обеспечить фактическое равенство иногда устанавливается юридическое неравенство, юридические преференции для некоторых из участников отношений. Так, в п. 2 Определения КС РФ от 6 декабря 2001 года № 255-О указано, что положение ч.1 ст. 19 Конституции РФ о равенстве всех перед законом и судом означает, что при равных условиях субъекты права должны находиться в равном положении. Если же условия не являются равными, федеральный законодатель вправе установить для них различный правовой статус<sup>1</sup>. Аналогичная позиция сформулирована и в Определениях КС РФ от 18 июня 2004 года № 263-О, от 9 июня 2005 года № 222-О. К тому же следует помнить о требовании ч.3 ст.1 ГК РФ, которая гласит, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно, т.е. при использовании своих прав и исполнении обязанностей должны заботиться о соблюдении прав и законных интересов других участников имущественного оборота. Никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения. При этом добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (п.5 ст.10 ГК РФ). Нельзя не согласиться с мнением Т.В.Дерюгиной о том, что добросовестность является принципом осуществления гражданских прав<sup>2</sup>. К тому же, как упоминалось выше, ядром механизма осуществления прав и исполнения обязанностей является способ, действия которого должны быть правомерными, соответствовать нормам морали и нравственности, разумности и добросовестности; не противоречить назначению субъективного права; не

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 6 декабря 2001 г. N 255-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Ежова Владимира Николаевича и Варзугиной Юлии Александровны на нарушение их конституционных прав статьей 80 Федерального закона "Об акционерных обществах"//"Вестнике Конституционного Суда Российской Федерации", 2002 г., N 2

<sup>2</sup> Дерюгина Т. В. Теоретические проблемы в сфере осуществления субъективных гражданских прав: автореферат автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2010.С.9; Дерюгина Т.В. Сущность понятия добросовестности в гражданском праве России / Т. В. Дерюгина // Юристы-Правоведы. - 2010. - № 3. - С. 46-49; Дерюгина Т. В. Добросовестность участников гражданских правоотношений как предел и принцип права / Т. В. Дерюгина // Юристы-Правоведы. -2009 - № 6 (37). - С. 60-63.

выходить за его пределы<sup>1</sup>. Только при соблюдении этих требований способ осуществления может быть назван надлежащим.

Однако в нарушении требований законности принцип равенства не всегда соблюдаются при заключении договоров страхования, так как в соответствии со ст.943 ГК РФ условия, на которых заключается договор, определяются в стандартных правилах страхования, принятых и одобренных страховщиком. Зачастую страховщики, пользуясь своим профессионализмом, включают в типовые правила страхования условия, которые позволяют снизить их риски. Страхователь же не имеет возможности влиять на содержание договора, а может либо согласиться с заключением договора на условиях, предусмотренных правилами, либо вообще отказаться от него. К тому же правила представляют собой довольно объемный, сложный и написанный профессиональным языком документ, в котором невозможно с первого взгляда выявить противоречивые условия. Таким образом, мы видим, что страховщик является более сильной стороной правоотношения, так как он самостоятельно разрабатывает правила, на основании которых заключается договор. Нарушение принципа законности со стороны страховщиков приводит к включению в разрабатываемые и утверждаемые ими правила страхования, а также и в договоры со страхователями несправедливых условий, не учитывающих интересы страхователей. Это препятствует осуществлению страхователями права на получения страхового возмещения, вследствие снижения его размера или отказа в выплате.

Борьба с такими условиями весьма затруднительна. Это связано с тем, что по своему смыслу они не противоречат закону, поэтому нельзя применить п. 1 ст. 16 Закона «О защите прав потребителей», где объявляются недействительными условия потребительских договоров, ущемляющих права потребителя по сравнению с правилами, установленными законами или иными правовыми актами Российской Федерации в области защиты прав

---

<sup>1</sup> Малиновский А.А. Указ. соч. С.48.

потребителей. Однако особенностью данных условий является то, что они могут лишать гражданина-потребителя прав, обычно предоставляемых по аналогичным договорам такого вида, исключать или ограничивать ответственность хозяйствующих субъектов за нарушение потребительских обязательств и т.п.

Во-вторых, способ защиты, закрепленный в статье 428 ГК РФ и предусматривающий подачу специального иска о расторжении или изменении договора, содержащего обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора, также является неэффективным, так как изменить договор можно только на будущее время, а если страховой случай уже наступил и возник спор, это является бессмысленным. К тому же обращение в суд является обременительным, поэтому, даже выиграв дело, страхователь не покрывает своих расходов. Таким образом, норма, направленная на обеспечение равенства сторон договора путем присоединения одной из сторон к разработанной другой стороной условиям, фактически такое равенство в договорах страхования не обеспечивает.

В ряде законодательств зарубежных стран предусмотрен такой способ защиты прав потребителей, который ограничивает использование недобросовестных (несправедливых) условий. Например, в Законе об общих условиях сделок Германии 1976 г., в акте о несправедливых договорных условиях Великобритании 1977 г.<sup>1</sup> и др. В праве ЕС данные ограничения заложены в Директиве от 5 апреля 1993 г. N 93/13/ЕЕС "О несправедливых условиях в потребительских договорах"<sup>2</sup>, ст. 1341 ГК Италии<sup>3</sup>, ст. 2.20 Принципов международных коммерческих договоров<sup>4</sup>, ст. 2-302

---

<sup>1</sup> Unfair Contract Terms Act 1977. Available on: <http://www.john.antell.name/UCTA1977.htm>.

<sup>2</sup> Council Directive 93/13/EEC of 5 April 1993 on unfair terms in consumers contracts. Available on: [http://europa.eu.int/comm/consumers/policy/developments/unfa\\_cont\\_term/ust01\\_en/pdf](http://europa.eu.int/comm/consumers/policy/developments/unfa_cont_term/ust01_en/pdf).

<sup>3</sup> Il nuovo Codice Civile e le leggi complementari / a cura di Francesco Bartolini / Ventitreesima edizione — Piacenza, Casa Editrice La Tribuna, 2007, p. 297

<sup>4</sup> Принципы международных коммерческих договоров. — М.:Международные отношения.2003.С.64 - 66.

Единообразного торгового кодекса США<sup>1</sup>. Такие условия известны законодательству стран Латинской Америки. По закону Уругвая несправедливыми признаются любые положения, нарушающие по форме или содержанию равновесие прав и обязанностей сторон договора и ставящие потребителя в невыгодное по сравнению с поставщиком положение, а также нарушающие обязанность более сильной стороны действовать добросовестно<sup>2</sup>.

Так, в соответствии со статьей 3 Директивы от 5 апреля 1993 г. N 93/13/ЕЕС "О несправедливых условиях в потребительских договорах" условие договора, которое не обсуждалось индивидуально, должно рассматриваться в качестве несправедливого, если в нарушение требования добросовестности оно вызывает значительное несоответствие в правах и обязанностях сторон, вытекающих из договора, в ущерб потребителю. Условие всегда рассматривается как не обсуждавшееся индивидуально, если оно было составлено заранее, а потребитель не имел возможности повлиять на его содержание, особенно при наличии стандартного договора. При этом судья имеет следующий алгоритм действий: установить, что условие не было согласовано индивидуально; во-вторых, определить недобросовестность «сильной стороны» при включении условия в договор (процедурная добросовестность) и только потом проверить содержание договорного условия на предмет недобросовестности (материальная недобросовестность)<sup>3</sup>. Процедурная недобросовестность предполагает навязывание потребителю без его желания кабальных условий<sup>4</sup>. Материальная недобросовестность проявляется в том, что договор или его

---

<sup>1</sup> Единообразный торговый кодекс США. Пер. с англ. — М.: Международный центр финансово-экономического развития. 1996. С. 65.

<sup>2</sup> Безбах В.В., Беликова К.М. Заключение, исполнение и прекращение договора в странах Латинской Америки // Адвокат. 2012. N 6. С. 56 - 72.

<sup>3</sup> Румянцев С.А. "Формирование общих положений гражданско-правовой концепции защиты прав потребителей банковских услуг": дисс. ... канд. юрид. наук Москва. 2014. С.79.

<sup>4</sup> Lawson R. G. Exclusion Clauses and Unfair Contract Terms. London: Sweet & Maxwell, 2011. P.264-265.

часть отражает интересы только одной стороны<sup>1</sup>. Она может выражаться в существенном несоответствии друг другу результатов, которые стороны получают от исполнения договора<sup>2</sup>.

Для выявления наличия подобных недобросовестных условий в страховых отношениях на территории РФ был проведен анализ правил страхования различных страховых компаний: ОАО СК «Росно», ООО «Росгосстрах», ООО «Согласие», ЗАО «ВТБ24», ЗАО «Страховая группа «Уралсиб», ОАО «ЖАСО», ЗАО «Страховая компания «Транснефть». Результаты анализа свидетельствуют о том, что правила страхования различных страховых компаний в нарушении требований законности включают следующие основания для отказа в страховом возмещении:

1. Непредставление документов и/или предметов в том числе ключей от транспортного средства (п.13.1.3 ООО «СК «Согласие»);

2. Хищение застрахованного транспортного средства вместе с оставленными в нем регистрационными документами (свидетельством о регистрации ТС и/или паспортом ТС) и/или ключами зажигания (п.12.2 «г» ОАО «Росгосстрах», п.3.3.2. «ж» ОАО СК «РОСНО», п.2.7.2 ОАО «ЖАСО», п.5.2.1. ЗАО «СК «Транснефть»);

3. При управлении транспортным средством застрахованным лицом, находящимся в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения (п.3.3.1 «а» ОАО СК «РОСНО», п.3.4.3 «д» ООО «СК «Согласие», п.12.1 «б» ОАО «Росгосстрах», п.5.1.3 «д» ОАО СК «Альянс »);

4. Хищение или угон транспортного средства, не оборудованного противоугонными системами, предусмотренными условиями договора страхования, а также если такие системы на момент хищения были демонтированы либо по вине страхователя неисправны, неактивны, сняты с абонентского обслуживания или находились в состоянии, не позволяющем

---

<sup>1</sup> Andrews N. Contract law. Cambridge: Cambridge University Press. 2011. P.308.

<sup>2</sup> Thal S.L. The Inequality of Bargaining Power Doctrine – The Problem of Defining Contractual Unfairness // Oxford Journal Of Legal Studies.1988. Vol.8.№1. P.28.

им в предусмотренном конструкцией объеме осуществлять функцию противодействия хищению ТС и/или поиска ТС. (п.3.5.14. ООО «СК «Согласие», п.3.3.1 «к» ОАО СК «РОСНО», п.5.2.5 ЗАО «СК «Транснефть»);

5. Представление в течение трех рабочих дней страховщику письменное заявление о выплате страхового возмещения вместе с документами, подтверждающие этот факт (п.10.1.1.5 ООО «СК «Согласие», п.3.3.1 «п» ОАО СК «РОСНО»). Подобное условие стандартных правил страхования о том, что страхователь в кратчайшие сроки должен не только уведомить страховщика о наступлении страхового случая, но и представить документы, подтверждающие этот факт, является не только несправедливыми, но и противоречащим гражданскому законодательству. Так как в ч.1 ст.961 ГК РФ не упоминается о предоставлении документов совместно с уведомлением о наступлении страхового случая. Предоставление документов само по себе является требованием о выплате страхового возмещения. Требование о выплате может быть подано в течение срока исковой давности, которая составляет в договорах имущественного страхования 2 года. Таким образом, данное условие сокращает срок предъявления требования (исковой давности), что в соответствии с ч.1 ст.198 ГК РФ запрещено. Верховный суд РФ также обратил на это внимание, указав в п.29 Постановления №20 от 27.06.2013г., что на страхователя возлагается обязанность лишь по уведомлению о наступлении страхового случая определенным способом и в определенные сроки. Обязанность по представлению одновременно с этим уведомлением всех необходимых документов на страхователя (выгодоприобретателя) законом не возлагается.

Таким образом, анализ правил страхования выявил наличие несправедливых условий, препятствующих осуществлению прав граждан. В научной литературе Ю.Б. Фогельсоном данная ситуация называется договорной диспропорцией<sup>1</sup>. Автор отмечает, что согласование условий

---

<sup>1</sup> Фогельсон Ю.Б. Конституционные проблемы российского страхового права. М.: Мастер-Центр "Страхование", 2007.С.12.

договора происходит без участия обеих сторон, поскольку правила страхования стандартизированы и внести в них какие-либо изменения практически невозможно. Страховые компании пользуются и злоупотребляют своими правами, а законодательство этого не учитывает, давая явное преимущество страховщику, более сильной стороне, без необходимого учета баланса интересов и равенства сторон.

Для решения этой проблемы в юридической литературе разрабатывается понятие «несправедливые условия» в гражданском праве<sup>1</sup>. Но для решения поставленной проблемы мало закрепить одно понятие, необходимо предусмотреть также перечень несправедливых условий в ФЗ «Об организации страхового дела в РФ» либо выработать критерии справедливости. Так С.В.Дедиков предлагает следующие критерии: 1) направленность несправедливого условия договора страхования на необоснованное освобождение страховщика от страховой выплаты полностью или частично либо на необоснованную отсрочку такой выплаты; 2) неясность для страхователя конечной цели включения соответствующего условия в договор страхования; 3) очевидная кабальность условия, влекущая высокую степень правовой неопределенности для слабой стороны сделки или правоотношения<sup>2</sup>.

Для беспрепятственного осуществления прав потребителей необходимо в Законе РФ «О защите прав потребителей» закрепить дефиницию «несправедливые условия». Условие потребительского договора признается несправедливым, если оно ущемляет интересы потребителя, образуя неравенство прав и обязанностей сторон договора, индивидуально с ним не обсуждалось, а также носит кабальный характер. Кроме того, необходимо

---

<sup>1</sup> См.: Внуков Н.А. Недобросовестные (несправедливые) условия потребительских договоров//Арбитражный и гражданский процесс". 2012. N 1. С.46. 42-47; Фогельсон Ю.Б. Несправедливые (недобросовестные) условия договоров //Хозяйство и право. 2010. №10. С. 29 – 55; Вавилин Е.В. Осуществление и защита прав потребителей: принцип добросовестности// Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. №5. С.10-11.

<sup>2</sup> Дедиков С.В.страхование имущества граждан: позиция Верховного суда РФ// «Хозяйство и право». Приложение к №10. 2013. С.21.

предусмотреть, что в случае включения в договор с потребителем таких условий оно считается ничтожным.

В соответствии с положениями ФЗ от 25.04.2002 N 40-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств"<sup>1</sup>, а также Правил обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств<sup>2</sup>, лицо, заключившее договор обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств имеет право на возмещения вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потерпевшего. Однако препятствует осуществлению прав граждан на получение возмещения в полном объеме попытки страховщиков уменьшить свой риск путем включения различных условий, освобождающих их от страховой выплаты или отказа в такой выплате. Во-первых, введение двух таких конструкций как «освобождение от выплаты» и «отказ от выплаты», обозначающих одно действие, приводит к путанице в правоприменительной практике, так как некоторые суды не различают их. При этом последствия применения указанных конструкций различны. При отказе в выплате обязательство по выплате наличествуем, однако страховщик вправе в одностороннем порядке отказаться от его исполнения, а произведенный платеж будет признаваться страховой выплатой. При освобождении от выплаты обязательство по выплате отсутствует. Однако страховщик может заплатить, но платеж будет безвозмездной передачей имущества, а не страховой выплатой.

Основания освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения установлены в ч.1 статьи 964 ГК РФ. Однако возможность закрепления дополнительных оснований освобождения от выплаты в

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 25.04.2002 N 40-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств"// СЗ РФ. – 2002. – N 18. – Ст. 1720; 2014. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4230.

<sup>2</sup> Постановление Правительства РФ от 07.05.2003 N 263 (ред. от 26.08.2013) "Об утверждении Правил обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств"//СЗ РФ.2003. N 20. Ст. 1897; 2013. N 36. Ст. 4578.



договоре страхования вызвала дискуссию, как в юридической науке, так и на практике. Так, Р.К. Савинский и М.А. Дроздова считают: «Обязанность по выплате возмещения возлагается на страховщика не только и не столько самим договором страхования, сколько положением закона (ст. 929 ГК РФ). Учитывая тот факт, что обязанность по выплате страхового возмещения возложена на страховщика законом, основанием для отказа в выплате страхового возмещения могут быть лишь отсутствие события, предусмотренного ст. 929 ГК РФ и договором страхования (страхового случая) либо другие нормы законодательства РФ, которые могли бы сузить рамки применения ст. 929 ГК РФ»<sup>1</sup>. По мнению С.В. Дедикова, «любой запрет представляет собой ограничение прав, между тем ч. 3 ст. 55 Конституции РФ закрепляет правило, в силу которого ограничение гражданских прав допускается только федеральным законом, а не правилами страхования, принимаемыми для себя каждым страховщиком. И если бы законодатель действительно имел намерение ограничить основания освобождения страховщика от выплаты только положениями закона, он бы ввел общие нормы в гл. 48 ГК РФ и гл. XV КТМ РФ, в которых указал, что страховщик не может быть освобожден от обязанности по выплате страхового возмещения или страховой суммы кроме как по основаниям, предусмотренных законом»<sup>2</sup>. Представляется верным, что подобный запрет должен быть прямым и однозначным, так как анализ практики свидетельствует о беспределе страховщиков, необоснованном расширении оснований освобождения их от возмещения убытков, невозможности осуществления прав граждан, снижении уровня законности.

На практике Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ истолковал норму п. 1 ст. 964 ГК РФ так: «Диспозитивность формулировки статьи 964

---

<sup>1</sup> Савинский Р.К., Дроздова М.А. Правомерность отказа страховой компании в выплате страхового возмещения при угоне транспортного средства // Юридическая и правовая работа в страховании. 2005. N 3. С.79.

<sup>2</sup> Дедиков С.В. Правовая природа освобождения страховщика от страховой выплаты // Юридическая и правовая работа в страховании. 2006. N 2. С.76.

ГК РФ, непосредственно посвященной основаниям освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения, позволяет сделать вывод, что такие основания сторонами в договоре могут быть предусмотрены. Исходя из принципа свободы волеизъявления, при заключении договора это означает право сторон на установление иных, кроме предусмотренных законом, оснований освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения, к которым относится возникновение ущерба вследствие хищения транспортного средства с регистрационными документами, согласованное сторонами договора страхования<sup>1</sup>». Исходя из такой формулировки, следует правомерный вывод об отказе в выплате страхового возмещения, однако ВАС РФ посчитал, что: «Суд кассационной инстанции обоснованно не признал наличие в автомобиле регистрационных документов обстоятельством, освобождающим страховое общество от выплаты страхового возмещения, поскольку наступление страхового случая не связано с нахождением в автомобиле документов и оставление их страхователем не способствовало совершению посторонними лицами кражи автомобиля». В целом в настоящее время нет достаточной определенности в отношении позиции арбитражных судов в этом вопросе. Одни суды отказывают в выплате страхового возмещения<sup>2</sup>, что вытекает из трактовки предложенной ВАС РФ, другие же взыскивают страховое возмещение, несмотря на основания для освобождения<sup>3</sup>. А также в п.32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 20 указано, что при разрешении дел о выплате страхового возмещения следует иметь в виду, что в соответствии со статьями 961, 963 и 964 ГК РФ оставление в транспортном средстве по неосторожности регистрационных документов на него либо

---

<sup>1</sup> Постановление Президиума ВАС РФ от 23 июня 2009 г. N 4561/08// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

<sup>2</sup> Определения ВАС РФ от 14 октября 2010 г. N ВАС-13494/10, от 4 октября 2010 г. N ВАС-10534/10 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

<sup>3</sup> Определения ВАС РФ от 1 ноября 2010 г. N ВАС-14096/10, от 3 августа 2010 г. N ВАС-10591/10, Постановление ФАС Московского округа от 1 апреля 2010 г. N КГ-А41/2048-10 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

комплекта ключей, диагностической карты, а также их утрата не является основанием для освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения<sup>1</sup>.

Необходимо отметить, что суды общей юрисдикции при этом более последовательны. Верховный Суд РФ истолковал текст нормы п. 1 ст. 964 ГК РФ как невозможность предусмотреть договором основания освобождения от выплаты и дал судам соответствующие разъяснения. Эта позиция Верховного Суда РФ достаточно последовательно проводится судами общей юрисдикции<sup>2</sup>. Тем не менее, ВС РФ привел недостаточное обоснование своей позиции, так как статья 964 ГК РФ даёт возможность в договоре расширить основания освобождения от выплаты страхового возмещения. Страховщик, как более сильная сторона сам разрабатывает правила страхования, в которых может предусмотреть более широкий перечень оснований, поскольку ст. 964 ГК РФ дает ему такую возможность. Для беспрепятственного осуществления прав граждан на страховое возмещение, представляется целесообразным изменение диспозитивного характера данной статьи на императивный, исключив из нее слова: «если договором имущественного страхования не предусмотрено иное».

В нарушении требований законности количество оснований к отказу в выплате страхового возмещения у разных страховых компаний, как показывает анализ Типовых правил страхования, не совпадает, так в ОАО СК «Росно» – 14 оснований к отказу, ЗАО «Страховая группа «Уралсиб» – 20, ООО «Согласие» – 17, ООО «Росгосстрах» – 12. Такое положение свидетельствует о нарушении принцип равенства прав и свобод человека и гражданина. При этом в праве Великобритании страховщик может отказать в выплате страхового возмещения страхователю только в случаях, если

---

<sup>1</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 20 "О применении судами законодательства о добровольном страховании имущества граждан"//Российская газета. N 145. 05.07.2013.

<sup>2</sup> Определение Санкт-Петербургского городского суда от 13 сентября 2010 г. N 12579, Обзор кассационной и надзорной практики по гражданским делам за 2006 г. (подготовлен Пермским краевым судом 23 апреля 2007 г. // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

страхователь признается виновным в страховом мошенничестве, в недостоверном предоставлении информации или в нераскрытии требуемой информации<sup>1</sup>.

Препятствует осуществлению прав потерпевшего-страхователя на возмещение причиненных ему убытков в полном объеме в соответствие со ст. 15, 1064 ГК РФ, закрепленное в п.2.2 ст. 12 ФЗ от 25.04.2002г. №40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев автотранспортных средств» и абз.3 пп. «б» п.63 «Правил обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств» правило о том, что размер расходов на материалы и запасные части, необходимые для восстановительного ремонта должны определяться с учетом износа комплектующих изделий (деталей, узлов, агрегатов), подлежащих замене при таком ремонте. Уровень износа устанавливается страховщиками практически произвольно. Износ автомобиля рассчитывается исходя из фактического срока его эксплуатации, который определяется по паспорту транспортного средства. Страховщики определяют этот момент годом выпуска транспортного средства, хотя фактический срок эксплуатации должен рассчитываться с момента, когда автомобиль начал эксплуатироваться, так как временная разница между этими датами может быть значительной. Страховщики тем самым нарушают права страхователей, а процент износа указанных деталей нередко завышается страховщиками, не способствуя установлению законности, и приводит к тому, что страхователь транспортного средства уплачивает за ремонт стоимости новых комплектующих изделий, а страховщик возмещает ему расходы с учетом износа указанных изделий.

Осуществление гражданских прав в отношении страхования затруднено также отсутствием четкого и понятного регулирования вопроса о взыскании ущерба за утрату товарной стоимости автомобиля вследствие его

---

<sup>1</sup> Батурова Е.А. Правовые основания отказа страховщика от выплаты страхового возмещения в европейском праве //Актуальные проблемы российского права. - М:Изд-во МГЮА, NotaBene.2013.№2(27).С.206-211.

повреждения, что также нарушает требования законности. В связи с тем, что до сих пор на законодательном уровне не решен этот вопрос, у судов отсутствует единообразная практика относительно того, является ли утрата товарной стоимости автомобиля ущербом, подлежащим возмещению. Одни суды признают утрату товарной стоимости реальным ущербом и взыскивают ее стоимость. Так, утрата товарной стоимости автомобиля представляет собой уменьшение его стоимости, вызванное преждевременным ухудшением товарного (внешнего) вида автомобиля и его эксплуатационных качеств в результате снижения прочности и долговечности отдельных деталей, узлов и агрегатов, соединений и защитных покрытий вследствие ДТП и последующего ремонта, поэтому утрата товарной стоимости относится к реальному ущербу наряду со стоимостью ремонта и запасных частей автомобиля (Апелляционное определение Ростовского областного суда от 04.02.2014 по делу N 33-1433/2014, Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 19.02.2014 по делу N А41-49749/13, Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 18.02.2014 по делу N А41-58354/12, Апелляционное определение Самарского областного суда от 23.01.2014 по делу N 33-665/2014, Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 24.12.2013 по делу N 33-16274/2013).

Другие суды не признают товарную стоимость ущербом, подлежащим возмещению (Кассационное определение Смоленского областного суда от 22.03.2011 по делу N 33-831, Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 10.07.2012 по делу N 33-4388, Апелляционное определение Вологодского областного суда от 14.06.2013 N 33-2695/2013, Апелляционное определение Самарского областного суда от 24.04.2012 по делу N 33-3735/2012). В этом случае суды ссылаются на то, что в Правилах страхования транспортных средств, разрабатываемых и принимаемых страховщиками, в соответствии с которыми заключаются договоры страхования, не предусмотрено возмещение ущерба от утраты товарной стоимости автомобиля. С целью обеспечения единой практики применения

судами законодательства, регулирующего данный вопрос Пленум ВС РФ в Постановлении от 27.11.2013г. №20 «О применении судами законодательства о добровольном страховании имущества граждан» дал соответствующие разъяснения. Согласно п.41 названного постановления утрата товарной стоимости представляет собой уменьшение стоимости транспортного средства, вызванное преждевременным ухудшением товарного (внешнего) вида, эксплуатационных качеств в результате снижения прочности и долговечности отдельных деталей, узлов, агрегатов, соединений и защитных покрытий вследствие дорожно-транспортного происшествия и последующего ремонта. Она относится к реальному ущербу наряду со стоимостью ремонта и запасных частей транспортного средства, в ее возмещении страхователю не может быть отказано. Однако, учитывая, что постановления не всеми признаются в качестве источников гражданского законодательства РФ, а также его несоответствие положению абз.4 п.8 ст. 8 Федерального закона №225 от 27.07.2010<sup>1</sup>, где утрата товарной стоимости признается упущенной выгодой, необходимо урегулировать данный вопрос в нормах гражданского законодательства, а именно в ГК РФ, в ФЗ «Об обязательном страховании ответственности владельцев транспортных средств», в Правилах обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств. С целью беспрепятственного осуществления прав гражданами и установления законности, утверждаемые страховщиками правила страхования автотранспортных средств, в соответствии с которыми заключаются договоры страхования со страхователями, не должны противоречить федеральным нормативным актам.

В соответствии с ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» установлена обязанность лиц, владеющих транспортными средствами, страховать риск своей

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 27.07.2010 N 225-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельца опасного объекта за причинение вреда в результате аварии на опасном объекте"// СЗ РФ.2010, N 31, Ст. 4194; 2013, N 52 (часть I), Ст. 7010.

гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью и имуществу других лиц, а в свою очередь на страховые организации возложена обязанность оказывать услуги в отношении каждого обратившегося к ней лица. В нарушение требований законности страховые организации отказывают лицам в заключении договоров страхования, а владельцы транспортных средств не могут исполнить свою обязанность, последствием неисполнения которой является запрет на использование транспортного средства на территории РФ. Так стали частыми случаи, когда страхователю не продают полис ОСАГО якобы из-за их отсутствия, а также отправляют лицо на техосмотр, несмотря на то, что срок действия прежнего талона еще не истек<sup>1</sup>.

Препятствует осуществлению прав страхователей на возмещение причиненного ему вреда в полном объеме имеющиеся на практике случаи навязывания страховщиками гражданам дополнительные услуги за выдачу полиса ОСАГО, а именно страхование жизни и здоровья самих автовладельцев и членов их семей, страхование недвижимого имущества, что противоречит требованиям законодательства о защите прав потребителей. Это связано, прежде всего, с тем, что данный вид страхования, по мнению страховщиков, становится убыточным, поэтому страховщики пытаются снизить свои риски. Это приводит к отказам в выплатах и их искусственному занижению, порой автовладельцы получают в виде возмещения только треть потраченных на ремонт автомобиля денег<sup>2</sup>. Однако, об убыточности ОСАГО не может быть и речи, что подтверждается показателями годового отчета Российского союза автостраховщиков за 2013 год. Так, согласно данным отчета за 2013 год страховые организации получили страховых премий в размере 135,1 млрд рублей, а страховые выплаты составили лишь 78,1 млрд рублей<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Баршев В., Козлова Н. «Уловка для чайника»// Российская газета. № 150(6126). 11.07.2013.

<sup>2</sup> Марцинкевич И. «Страховой поцелуй»//Российская газета от 8.10.2012г.

<sup>3</sup> Официальный сайт РСА//URL.: [http://www.autoins.ru/ru/about\\_rsa/otchet/](http://www.autoins.ru/ru/about_rsa/otchet/)

Искусственное занижение происходит еще и потому, что оценочные компании заинтересованы иметь у себя в заказчиках страховые компании, поэтому часто идут на уступки страховщикам, нарушая принцип законности. Это проявляется в том, что оценщики при установлении размера ущерба фиксируют только те повреждения, которые указаны в справке сотрудника ГИБДД. Однако справка о ДТП включает в себя не все повреждения, причина этого нередко являются ночное время суток, плохая видимость, сложность ДТП, загрязненность автомобиля и другое. Тем самым оценщики нарушают права страхователей, так как справка о ДТП не является официальным документом для определения материального ущерба. К тому же, как правильно указал девятый арбитражный апелляционный суд в своем постановлении, инспектор ГИБДД, составляющий справку с указанием полученных автомобилем повреждений, не является лицом, обладающим специальными познаниями в области осмотра поврежденного транспортного средства, и не имеет специального оборудования для проведения осмотра. Таким образом, ряд полученных автомобилем повреждений инспектором мог быть не обнаружен, в связи с чем, перечень повреждений, составленный инспектором ГИБДД, не является исчерпывающим, а составленная инспектором справка не может являться определяющим документом для установления размера ущерба, причиненного в результате ДТП<sup>1</sup>. Аналогичные выводы содержатся в решениях: Арбитражного суда г.Москвы от 04.03.2013г. по делу № А40-1163/13, от 27.12.2013г. по делу № А40-159104/13, от 04.02.2014г. по делу № А40-149255/13<sup>2</sup>.

Также препятствует осуществлению прав граждан установление размера материального ущерба без учета скрытых дефектов, так как для их обнаружения требуется вскрытие и удаление ряда элементов, что занимает

---

<sup>1</sup> Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.08.2011 N 09АП-18215/2011-АК по делу N А40-42756/11-10-639, Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 02.11.2011 N 09АП-26889/2011-АК по делу N А40-22659/11-14-194// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 15.06.2014).

<sup>2</sup> Официальный сайт Арбитражного суда г.Москвы // <http://www.msk.arbitr.ru> (дата обращения 20.05.2014г.)



дополнительное время и финансовых затраты, поэтому оценщики любыми способами стараются этого избежать и не указывают их. Однако, в пункте 8.1.3.1 Правил страхования указано, что если в процессе ремонта поврежденного транспортного средства обнаружены скрытые дефекты, возникшие в результате страхового случая, страхователь, получивший страховое возмещение в денежной форме, вправе получить дополнительное страховое возмещение - при условии, что до устранения дефектов приостановит работы, известит страховщика об обнаружении скрытых дефектов, согласует дату и время проведения осмотра представителем страховщика и направит страховщику заявление о выплате дополнительного страхового возмещения. Так, ФАС Северо-Западного округа рассматривая кассационную жалобу ОАО «Страховая компания Росно», установил, что истцом после выплаты страхового возмещения, но до начала ремонта, были обнаружены скрытые дефекты. Он неоднократно уведомлял страховую компанию о необходимости присутствия ее представителя для осмотра выявленных скрытых дефектов. Однако страховая компания уклонялась от этого, поэтому истец подтвердил повреждения дефектными ведомостями, заказами-нарядами с перечнем повреждений, включая скрытые, актами приема-сдачи работ<sup>1</sup>. Его требования были удовлетворены, а сумма страхового возмещения была увеличена в 2,5 раза.

Нарушения прав страхователей происходят при расчете коэффициента за безаварийную езду. Не оспаривая нужности данной системы, необходимо отметить, что за все годы реализации ОСАГО в России система "бонус-малус" так и не заработала. Представляется, что главной причиной этого является крайняя сложность введения отдельного учета аварийности по каждому водителю и каждому автомобилю. Ранее для его расчета использовался полис ОСАГО, теперь используется единая база данных АИС ОСАГО, в которую заносятся все действующие полисы и полисы за

---

<sup>1</sup> Постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.07.2011 по делу N А56-2605/2010// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 15.06.2014).

последние два года со всеми убытками, из сведений которых рассчитывается коэффициент. Однако система «бонус-малус» ОСАГО в России в настоящее время не может полноценно функционировать, потому что отсутствуют полные сведения в единой автоматизированной информационной системе по данному виду страхования в целом и по страховым случаям в частности. Поэтому страховщики, не соблюдая требований законности, ссылаются на отсутствие сведений о страхователе в базе данных, устанавливая ему коэффициент «1», несмотря на безаварийную езду в течение многих лет. Так, коэффициент жителя г.Москвы с «10» классом езды, имеющий стаж вождения больше 3 лет и возраст больше 22 лет, равняется «0,65». Таким образом, страховой полис обходится в 3600 рублей. Если же страховщик установит коэффициент «1», т.е. «3класс», то страховой полис будет стоить 5500 рублей, что на 1900 рублей дороже. Чтобы вернуться в первоначальное состояние потребуется семь лет безаварийной езды и переплата за ОСАГО в 8 тыс.рублей<sup>1</sup>. В итоге получается, что почти все страховщики в силу своей предпринимательской заинтересованности и отсутствия единой базы по страховым случаям исполняют закон очень дифференцированно - надбавками охотно пользуются, а вот скидки стараются никому не делать. Для решения указанной проблемы и повышения уровня законности необходимо разрешить доступ к базе данных самих страхователей, чтобы страховщики не могли в дальнейшем нарушать права граждан.

На уровень законности в сфере ОСАГО влияет проблема финансовых махинаций, которые в настоящее время весьма актуальны. Рынок обязательного автострахования продолжает расти, но при этом увеличивается и убыточность бизнеса. Ни для кого не является секретом, что тарифы по ОСАГО растут во многом благодаря экономическим потерям

---

<sup>1</sup> Барщев В.,Козлова Н. «Уловка для чайника»// Российская газета № 150(6126) от 11.07.2013

страховых компаний из-за значительного количества недобросовестных операций на рынке страхования<sup>1</sup>.

Препятствием для осуществления прав страхователей, а также для их защиты является отсутствие ответственности. Ни в главе 48 ГК РФ, ни в Законе РФ от 27.11.1992 N 4015-I "Об организации страхового дела в Российской Федерации", ни ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" не содержится правовых норм об ответственности страховщиков. Ни для кого не секрет, что отсутствие ответственности оказывает отрицательное влияние на любые правоотношения, в том числе и страховые, так как является коррупционным и криминогенным фактором, влияющим на состояние законности в данной сфере отношений. В связи с этим необходимо решить этот вопрос, установив ответственность страховщиков на федеральном уровне. Так, первые шаги в этом направлении уже были сделаны, Федеральным законом N 223 от 21.07.2014<sup>2</sup> введена норма, которая предусматривает штраф для страховщика в размере пятидесяти процентов от разницы между совокупным размером страховой выплаты, определенной судом, и размером страховой выплаты, осуществленной страховщиком в добровольном порядке. Этим же законом предусмотрено взыскание административного штрафа в случае отказа или необоснованного уклонения от заключения публичного договора страхования.

Действующее законодательство Российской Федерации называет только судебный способ защиты прав и интересов страхователей, выгодоприобретателей по различным спорам, возникающим со страховыми компаниями, в том числе по вопросам размера страховых выплат, отказе в

---

<sup>1</sup> Глинка В.И., Ручкин О.Ю., Трунцевский Ю.В. Обязательное страхование гражданской ответственности владельцев транспортных средств: теоретические и практические аспекты: Научно-практическое пособие". – М.: "Юрист". 2013. С.76.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 21.07.2014 N 223-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" и отдельные законодательные акты Российской Федерации"// СЗ РФ.2014. N 30 (Часть I). Ст. 4224.

страховых выплатах и другие<sup>1</sup>. Судебные органы просто не справляются с таким большим объемом дел, увеличивая срок осуществления прав граждан. Количество судебных споров со страховыми компаниями растет год от года с ужасающими темпами. В 2008 году – 7100, в 2009 – 13590, в 2012 – 49128, в 2013 – 51250 дел. За 2012-2013 года только Саратовским областным судом было рассмотрено 18423 дела указанной категории<sup>2</sup>. В целях повышения уровня законности и беспрепятственного осуществления прав граждан возникла необходимость введения претензионного порядка. Именно поэтому Федеральным законом от 21.07.2014 N 223-ФЗ была введена статья 16.1 в Закон об ОСАГО, предусматривающая обязанность потерпевшего обратиться к страховщику с соответствующим требованием до предъявления к нему иска, вытекающего из неисполнения или ненадлежащего исполнения им обязательств по договору обязательного страхования, несогласия потерпевшего с размером осуществленной страховщиком страховой выплаты. Однако в случае, если страховая организация выплатит страховое возмещение, а лицо не согласится с указанной суммой, он не сможет сразу обратиться в суд, а должен будет направить претензию повторно. На наш взгляд, подача повторного требования к страховщику увеличивает сроки на осуществление права на возмещение вреда и не является оправданной. В целом же данная норма представляется целесообразной, так как она разгрузит работу судов, во-вторых, добровольное удовлетворение страховыми компаниями претензий приведет к формированию положительной репутации страховых организаций (разрешение проблемных вопросов в кратчайшие сроки, досудебное урегулирование споров), что будет способствовать увеличению потока клиентов, развитию конкуренции на страховом рынке. Таким образом, претензионный порядок способствует сокращению сроков осуществления прав страхователей на полное

---

<sup>1</sup> См.: Пшеницын О. Страхование имущества: спорные вопросы разрешены // ЭЖ-ЮриСт. 2013. N 5. С. 4.

<sup>2</sup> Обзор судебной практики рассмотрения судами (мировыми судьями) Саратовской области в 2012-2013 годах дел, связанных с обязательным страхованием гражданской ответственности владельцев транспортных средств// URL: [http://oblsud.sar.sudrf.ru/modules.php?name=docum\\_sud&id=9831&cl=1](http://oblsud.sar.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=9831&cl=1)

возмещение убытков. Необходимо отметить, что одним из стимулов к удовлетворению претензий является правило о штрафе в случае неудовлетворения в добровольном порядке требования страхователя, в выплате которого страховщик не заинтересован.

Однако в части 3 ст.16.1 Закона об ОСАГО не указано, в чью пользу должен взыскиваться штраф, что приведет к ситуации, сложившейся с частью 6 статьи 13 Закон РФ «О защите прав потребителей». Согласно указанной норме при удовлетворении судом требований потребителя, установленных законом, суд взыскивает с продавца за несоблюдение в добровольном порядке удовлетворения требований потребителя штраф в размере 50 процентов от суммы, присужденной судом в пользу потребителя. Из формулировки статьи не ясно в пользу кого должен взыскиваться штраф, в связи с этим сложилась противоречивая судебная практика. Так, Ленинский районный суд г. Тамбова в решении от 29 февраля 2012 года взыскал с Г.С. (ответчика) в пользу М.Г. (истца) компенсацию морального вреда и штраф. Однако, судебная коллегия Тамбовского областного суда не согласилась с выводом суда о взыскании с Г.С. штрафа в пользу М.С., указав, что данный штраф взыскивается не в пользу потребителя, а в пользу государства, поскольку в данном случае целью санкции является не возмещение вреда, причиненного потребителю ненадлежащим исполнением тех или иных обязательств, а административное наказание за совершение проступка, нарушающего общественные интересы<sup>1</sup>. Другой пример, мировой судья расторг заключенный между сторонами договор купли-продажи товара, взыскал с ответчика ООО "Якутск.Телефон.Ру" в пользу истца Г. стоимость телефона, компенсацию морального вреда и штраф в размере 50% от суммы, присужденной судом в пользу потребителя. Апелляционным определением судьи Якутского городского суда РС (Я) от 19 января 2012 года решение суда первой инстанции оставлено без изменения. Однако Президиум Верховного

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Тамбовского областного суда от 28.05.2012 по делу N 33-1224// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

Суда РС (Я), рассмотрев дело в кассационном порядке, указал, что указанный штраф по общему правилу должен взыскиваться не в пользу пострадавшего потребителя, а согласно подпункту 7 пункта 1 статьи 46 Бюджетного кодекса РФ зачисляется в бюджет муниципального образования (местный бюджет) по месту нахождения суда, вынесшего решение о наложении штрафа<sup>1</sup>.

Позиция ВС РФ относительно этого вопроса также является непоследовательной. Штраф согласно позиции, изложенной в «Обзоре Верховного суда РФ по отдельным вопросам судебной практики о применении законодательства о защите прав потребителей при рассмотрении гражданских дел» от 01.02.2012 года, по общему правилу должен взыскиваться не в пользу пострадавшего потребителя, а в пользу бюджета муниципального образования (местного бюджета) по месту нахождения суда, вынесшего решение о наложении штрафа (пп. 7 п. 1 ст. 46 БК РФ). Однако согласно п.46 Постановления N 17 от 28.07.2012г. ВС РФ указал, что данный штраф должен взыскиваться в пользу потребителя (или иных лиц, уполномоченных на его получение). Представляется, что после издания Постановления N 17 суды должны прийти к единообразному решению данного вопроса. Но на практике дело обстоит следующим образом. Так, Т. обратился в суд с иском к ООО "Жилищный трест Кировского района г.Кемерово" о защите прав потребителя, который взыскал штраф с ООО "Жилищный трест Кировского района г. Кемерово" в доход администрации г.Кемерово. Однако, судебная коллегия Кемеровского областного обособлено изменила решение суда в части взыскания с ООО "Жилищный трест Кировского района г. Кемерово в доход администрации г. Кемерово штрафа, поскольку данные выводы суда о взыскании штрафа в доход муниципального образования основаны на неверном толковании и применении норм материального права, и взыскала штраф в пользу истца<sup>2</sup>. К необоснованному

---

<sup>1</sup> Постановление президиум верховного суда республики Саха (Якутия) от 24 мая 2012 г. по делу N 44-г-21// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.06.2014).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Кемеровский областной суд от 10 октября 2012 г. по делу N 33-9883// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 10.09.2014г.)

выводу пришел Вологодский городской суд Вологодской области, взыскивая с ответчика штраф за несоблюдение в добровольном порядке удовлетворения требований потребителя в силу абзаца 1 пункта 6 статьи 13 Закона Российской Федерации N 2300-1 "О защите прав потребителей", в пользу дохода местного бюджета. Однако, судебная коллегия по гражданским делам Вологодского областного суда пришла к правильному выводу о том, что с ответчика согласно положениям действующего законодательства должен быть взыскан штраф не в доход местного бюджета, а в пользу истца и отменила его решение<sup>1</sup>.

Таким образом, можно сделать вывод, что для единообразного понимания и практики применения этих норм необходимо внести изменения в законодательство. Так как, Постановления Пленума не всеми признаются источником права, хотя нижестоящие суды руководствуются ими при вынесении решений, а Закон «О защите прав потребителей» не содержит точного указания в пользу кого должен быть взыскан штраф, необходимо закрепить в ч. 6 ст. 13 Закона «О защите прав потребителей» требование о взыскании штрафа за несоблюдение в добровольном порядке обязанности удовлетворить требования потребителя в пользу потребителя. При этом необходимо норму Бюджетного кодекса РФ, где п.7 ч.1 ст.46 сказано, что штраф взыскивается в пользу бюджета муниципального образования (местного бюджета) по месту нахождения суда, вынесшего решение о наложении штрафа, привести в соответствие с Законом «О защите прав потребителей». Аналогичные изменения требуется внести и в часть 3 статьи 16.1 Закона об ОСАГО, изложив ее в следующей редакции: При удовлетворении судом требований потерпевшего - физического лица об осуществлении страховой выплаты суд взыскивает в пользу потребителя со страховщика за неисполнение в добровольном порядке требований потерпевшего штраф в размере пятидесяти процентов от разницы между

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Вологодского областного суда от 10.10.2012 N 33-4208/2012// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 10.09.2014г.)

совокупным размером страховой выплаты, определенной судом, и размером страховой выплаты, осуществленной страховщиком в добровольном порядке.



### **3.2. Законность как гарантия осуществления прав в договорах потребительского кредитования.**

С момента перехода России к рыночной экономике вопрос о состоянии законности в данной сфере стал насущной проблемой, так как деятельность субъектов по производству товаров, работ, услуг протекает в условиях свободы. Граждане ежедневно покупают различные товары, пользуются услугами, заказывают работы, зачастую не отличающиеся надлежащим качеством, поэтому важным аспектом этих отношений является закрепленный в ст.1 ГК РФ принцип беспрепятственного осуществления прав. Несоблюдение которого, по мнению Т.В.Дерюгиной, влечет приостановление либо прекращение процесса осуществления субъективного права<sup>1</sup>.

На современном этапе реальные денежные доходы основной части населения, несмотря на наметившуюся тенденцию к росту, достаточно невелики. Потребительский кредит представляется одним из способов решения указанной проблемы. Устраняя противоречие между потребностями населения и возможностью их удовлетворения за счет текущих денежных доходов, потребительский кредит активизирует спрос, способствует повышению уровня благосостояния населения. Также роль потребительского кредита в том, что его применение позволяет быстрее удовлетворять разнообразные потребности граждан, в том числе их желание приобрести предметы долговременного пользования до их полной оплаты, внести взнос на получение жилья и покупку автомобиля. Потребительские кредиты способствуют повышению уровня потребления. Именно благодаря потребительскому кредитованию у населения отсутствует необходимость длительное время копить деньги на необходимый товар, цена которого может увеличиться. Несмотря на огромную пользу потребительского кредитования

---

<sup>1</sup> Дерюгина Т.В. Пределы осуществления и принципы гражданского права: проблема соотношения понятий // Российская юстиция. 2010. N 12. С. 10 - 13.

для удовлетворения потребностей граждан, на практике имеется много трудностей, препятствующих осуществлению прав на получение кредита.

Для беспрепятственного осуществления права на кредит необходимо знать группу договоров, к которой он относится, ведь от этого зависит, какие нормы будут применяться при его регулировании, права и обязанности сторон, а также ответственность за нарушение обязательств. В последнее время все чаще предоставление кредита стали относить к одному из видов финансовой услуги. Так, абз.3 п.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения дел о защите прав потребителей» № 7 от 28.07.2012 говорит, что предоставление кредита является финансовой услугой. Поэтому ряд авторов предлагают закрепить законодательное определение финансовой услуги в ГК РФ и включить ее в объем понятия "возмездное оказание услуг", распространив на них правила главы 39 ГК РФ в полном объеме<sup>1</sup>. Данное предложение не может не вызывать ряд сомнений. Так, Ю.Х. Калмыков определял услугу как деятельность, направленную на создание удобств или предоставление льгот контрагенту по обязательственному правоотношению<sup>2</sup>. Н.А.Баринов определяет услугу как экономическое отношение, возникающее по поводу результатов труда, создающего потребительские стоимости, проявляющиеся в форме полезного действия товара или самой деятельности для удовлетворения конкретных, разумных потребностей человека<sup>3</sup>. Л.А.Шашкова предлагает следующее определение: «Услуга – это совершение определенных действий или осуществление определенной деятельности исполнителем, не оставляющих материального результата, полезный эффект (результат), которых используется потребителями для удовлетворения их личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением

---

<sup>1</sup> См.: Зарипова Т.Ю. Антимонопольное регулирование на рынке финансовых услуг: публичный и гражданско-правовой аспекты: Дис. ... канд. юрид. наук Казань. 2007. С.61 – 62; Карпенко В.С. Развитие рынка финансовых услуг в современных условиях хозяйствования: Дис. ... канд. юрид. наук М., 2004. С. 123.

<sup>2</sup> Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов. 1976. С.118.

<sup>3</sup> Баринов Н.А. Гражданское право и инновации: монография. – М.: Издательство «Юрист». 2011. С.90.

предпринимательской деятельности, самостоятельно либо с привлечением третьих лиц»<sup>1</sup>. Л.В. Санникова пришла к выводу, что у данного термина может быть два значения. Во-первых, услуга может быть объектом гражданских прав, т.е. «действиями услугодателя по сохранению или изменению состояния невещественных благ (имущественных прав, информации, нематериальных благ), совершаемые им в пользу услугополучателя». Во-вторых, под услугами могут пониматься отношения, экономическая сущность которых сводится к оказанию услуг<sup>2</sup>.

В соответствии с ч.1 статьи 819 ГК РФ кредитным договором это договор, по которому банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, которые предусмотрены договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее. Главой 42 ГК РФ он отнесен к разновидностям договора займа и является договором о передаче имущества в собственность. Рассматривая права и обязанности сторон по кредитному договору видно, что банк с момента передачи заемщику денежной суммы считается выполнившим свои обязательства по кредитному договору. Таким образом, банк, совершив одно действие по выдаче денежных средств, занимает в договоре пассивную функцию и не совершает в дальнейшем каких-либо действий. А заемщик, получивший кредит, перечисляет банку плату за пользование денежными средствами, а по истечении срока кредитования обязан вернуть такую же сумму банку. Таким образом, кредитование не совпадает с приведенным выше определением услуги, что подтверждается и при анализе норм гражданского законодательства. Данный вывод косвенно следует из п. 2 ст. 779 ГК РФ, где перечисляются виды деятельности, которые могут регулироваться правилами

---

<sup>1</sup> Шашкова Л.А. Права потребителей и их защита в Российской Федерации гражданско-правовыми средствами: дис. ... канд. юрид. наук Ульяновск, 2004.С. 25-26.

<sup>2</sup> Санникова Л.В. Услуги в гражданском праве России.- М.: Волтерс Клувер, 2006 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 23.06.2014).

ГК РФ о возмездном оказании услуг. Заемные (кредитные) отношения в этой норме законодателем не упомянуты<sup>1</sup>.

Негативный подход к гражданско-правовому определению финансовых услуг представлен идеей Д.И. Степанова. Он считает, что в основе содержания понятия "финансовые услуги" лежит конкретная экономическая сфера, а не какой-либо существенный юридический момент. Однако включение финансовой услуги в объем понятия "возмездное оказание услуг" вызовет ее несовпадение с юридическим понятием услуги, так как отдельные виды финансовой услуги, такие как, отношения по кредитованию, банковскому счету, расчетные отношения, отношения по доверительному управлению имуществом, не включены в сферу регулирования главы 39 ГК РФ<sup>2</sup>.

В юридической литературе также обсуждается вопрос о месте кредитного договора в системе договоров. Так, одни авторы относят его к группе договоров по передаче имущества в собственность<sup>3</sup>. Другие же считают оправданным его отнесение к договорам на оказание услуг<sup>4</sup>.

Однако, по нашему мнению, для отнесения кредитного договора к договорам на оказание услуг недостаточно оснований. Так, кредитный договор схож с обезличенным хранением. Однако их сходство заключается только в том, что возвращается не то же самое имущество, а такое же количество имущества того же рода и качества (ст. 890 ГК). Обратимся к различиям. Во-первых, по общему правилу хранителю не может быть передано право распоряжения имуществом с извлечением из этого

---

<sup>1</sup> Кулинич А.П. Проблемы защиты прав заемщиков - физических лиц при согласовании условий кредитного договора // Гуманитарные и социальные науки 2009. № 5. С.63-69.

<sup>2</sup> Степанов Д.И. Услуги как объект гражданских прав: Дис. ... канд. юрид. наук М., 2005. С. 181.

<sup>3</sup> См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Договоры о займе, банковском кредите и факторинге. Договоры, направленные на создание коллективных инвестиций. Т. 1. М., 2006; Кабалкин А. Толкование и классификация договоров. / Российская юстиция № 7 1996 г.

<sup>4</sup> См.: Ефремова М.Д., Фогельсон Ю.Б., Петрищев В.С., Румянцев С.А. Защита прав потребителей финансовых услуг / Отв. ред.: Ю.Б. Фогельсон. М.: Юридическое издательство НОРМА, 2010. С.50-67; Семилотина Н.Г. Российский рынок финансовых услуг (формирование правовой модели) – М., Волтерс Клувер, 2005. С.68.

имущественной выгоды, в отличие от заемщика, который распоряжается предоставленными денежными средствами по своему усмотрению. Во-вторых, по договору хранения одна сторона принимает вещь, оказывая услугу, и получает за это вознаграждение от контрагента, в кредитном договоре оба действия выполняются заемщиком.

Однако для отнесения кредитного договора к договорам, направленных на передачу имущества в собственность также недостаточно критериев. Так, и кредитный договор и договор купли-продажи имеют общий признак, выражающийся в передаче имущества в собственность. Однако в кредитном договоре передачей имущества обязательство не прекращается и конечной целью не является, у заемщика остается обязанность возвратить денежные средства. Поэтому, несмотря на то, что в обоих договорах происходит передача имущества в собственность, их правовое регулирование принципиально различно.

Таким образом, для отнесения кредитного договора как к договорам на оказание услуг, так и к договорам на передачу имущества в собственность недостаточно критериев. Однако вопрос классификации договоров носит не только теоретическое, но и практическое значение, ведь от того к какой группе относится договор зависит какие нормы будут применяться при его регулировании. А от этого зависит эффективность защиты прав и интересов сторон договора. В связи с этим для единообразного понимания и применения кредитного договора и чистоты классификации считаем необходимым признание его смешанным договором, выделяя наличие в нем элементов договоров на оказание услуг и передачу имущества в собственность. На наш взгляд это будет способствовать наиболее полной и эффективной защите прав сторон.

По данным Центрального Банка РФ на начало 2014 года общая сумма кредитов, выданных физическим лицам, составляла 9 957,1 миллиардов

рублей<sup>1</sup>. Между тем развитие нормативной базы, регулирующей данный вид кредитных правоотношений, отстает от происходящего в экономике кредитного бума, что является помехой для осуществления прав на кредитование. Нет никакого сомнения в том, что физические лица, заключая кредитный договор, как правило, подписывают типовые формы документов, разработанные банком, и не имеют возможности влиять на предложенные им условия кредитования.

Беспрепятственному осуществлению права на кредит препятствует отсутствие четкого правового регулирования, так действие норм Закона РФ «О защите прав потребителей» распространяется на кредитный договор, заключенный между кредитной организацией и физическим лицом лишь частично. При этом заемщик – физическое лицо не определен как потребитель в действующем законодательстве. Поэтому в конце 2013 года был принят ФЗ «О потребительском кредите (займе)»<sup>2</sup>, целью которого является защита прав и законных интересов заемщиков - физических лиц и кредиторов.

В нарушение требований законности в содержании договоров потребительского кредита можно найти условия, противоречащие закону или ущемляющие права потребителя. К ним относятся: 1) взимание платы за ведение ссудного счета; 2) одностороннее изменение сроков и порядка возвращения кредита и процентов за пользование им; 3) комиссия за досрочное погашение суммы кредита с согласия кредитора; 4) несоблюдение специального права потребителя на выбор территориальной подсудности; 5) доведение информации об одностороннем изменении условий в офисе или на сайте кредитора; 6) обязанность страхования жизни, здоровья, имущества; 7) дополнительные платежи (комиссия за расчетное и кассовое обслуживание,

---

<sup>1</sup> Обзор банковского сектора Российской Федерации: аналитические показатели (Интернет-версия) [Электронный ресурс] // Банк России [М., №136. февраль 2014г.]. URL: [http://cbr.ru/analytics/bank\\_system/obs\\_1402.pdf](http://cbr.ru/analytics/bank_system/obs_1402.pdf).

<sup>2</sup> Федеральный закон от 21.12.2013 N 353-ФЗ "О потребительском кредите (займе)" (в ред.от 21.07.2014) // СЗ РФ.2013. N 51. Ст. 6673; 2014. N 30 (Часть I). Ст. 4230.

за снятие наличных денежных средств, за закрытие текущего банковского счета); 8) навязывание сопутствующих услуг. Для подтверждения или опровержения данного заявления при дальнейшем рассмотрении условий, нарушающих права потребителей, проведем анализ условий кредитования нескольких банков: ЗАО «Банк ВТБ 24», ОАО АКБ «РОСБАНК», ЗАО «Банк Русский Стандарт», ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк».

Зачастую при выдаче потребительского кредита, нарушая принцип законности, игнорируя положения нормативно-правовых актов, открывается банковский счет, а его владелец обязан уплачивать комиссию за расчетно-кассовое обслуживание в виде определенного ежемесячного процента общей суммы кредита. Комиссия и ее размер не зависят ни от вида операций по счету, ни от суммы денежных средств, в отношении которой совершается операция. Таким образом, комиссия становится дополнительной процентной ставкой и является "скрытыми процентами", что не может не вводить в заблуждение потребителей, которые добросовестно ориентируются на "открытую" процентную ставку.

Банки пытаются обосновать взимание комиссии за открытие ссудного счета при предоставлении кредита, ссылаясь на п. 2.1.2 Положения ЦБ РФ от 31 августа 1998 г. N 54-П<sup>1</sup> (далее Положение N 54-П), согласно которому выдача банком денежных средств физическим лицам происходят в безналичном порядке путем зачисления на банковский счет заемщика либо наличными денежными средствами через кассу банка. Следует отметить, что в Положении не упоминается об обязанности заемщика заключить договора банковского счета с банком-кредитором при предоставлении кредита. Такого вывода придерживается, например, ФАС Уральского округа<sup>2</sup>. Он посчитал, что предоставление кредита физическому лицу не поставлено в зависимость

---

<sup>1</sup> Положения ЦБ РФ от 31 августа 1998 г. N 54-П (ред. от 27.07.2001) "Положение о порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)"// "Вестник Банка России". N 73. 29.11.2001.

<sup>2</sup> Постановление ФАС Уральского округа от 08.11.2010 N Ф09-9000/10-С1 по делу N А60-11508/2010-С9 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

от открытия расчетного или иного счета заемщику и не влечет автоматического заключения договора банковского счета, а также о том, что открытие банковского счета в силу ст. 30 ФЗ "О банках и банковской деятельности" от 2 декабря 1990 г. N 395-1 является правом, а не обязанностью граждан. Поскольку предоставление услуг по кредитованию банк обусловил обязательным получением у него других услуг за отдельную плату — по эмиссии и обслуживанию банковской карты и по открытию и ведению банковского счета, правомерен вывод суда о том, что это является нарушением п. 2 ст. 16 Закона о защите прав потребителей, устанавливающего запрет обуславливать приобретение одних товаров (работ, услуг) обязательным приобретением иных товаров (работ, услуг)<sup>1</sup>.

В юридической литературе также утвердилось мнение о том, что пункт 2.1 Положения N 54-П не может ограничивать способы предоставления кредита исключительно перечислением денежных средств на расчетный счет заемщика<sup>2</sup>. Это препятствует осуществлению права заемщика на получение кредита наличными средствами через кассу банка без открытия банковского счета, а также возможности по погашению кредита тем способом, который предпочитает заемщик. Суды рассматривают данные условия как ущемление прав потребителя (заемщика).

Обосновывая свою точку зрения, банки заявляют, что заемщики при заключении договора потребительского кредита сами не выражают свое желание в отношении иного способа выдачи кредита, который не связан с открытием счета. При этом данное утверждение не имеет юридического значения, так как в соответствии с п. 2 ст. 16 Закона «О защите прав потребителей» кредитный продукт не должен обуславливать приобретение

---

<sup>1</sup> Жукова Т.В., Козлов М.А. Решение вопроса о законности условий кредитного договора в судебной практике// "Юридическая работа в кредитной организации". №3.2012 .С.81.

<sup>2</sup> Вишневский А.А. Банковское право. Краткий курс лекций. М., 2002. С. 77; Витрянский В.В. Кредитный договор: понятие, порядок заключения и исполнения. М., 2005. С.133-134.



одной услуги приобретением другой услуги<sup>1</sup>. Однако, Президиум ВАС РФ в п. 9 Информационного письма от 13.09.2011 № 146<sup>2</sup> изложил, что условие заключения договора банковского счета является законным, если за ведение счета не предусмотрено никакой платы.

Препятствует осуществлению прав граждан условие договора об обязанности заемщика оплатить комиссию за предоставление кредита. Выдача кредита направлена на исполнение обязанности кредитором в рамках договора. Практика взимания комиссии за выдачу кредита противоречит закону. Что подтверждается в п. 4 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.09.2011 № 147 где указано, что условие о комиссии за стандартные действия, без совершения которых банк не мог исполнить кредитный договор (в т.ч. комиссия за выдачу кредита), являются ничтожными (ст. 168 ГК РФ), а денежные суммы, уплаченные банку, подлежат возврату (п. 2 ст. 167 ГК РФ)<sup>3</sup>. Так, Тобольский городской суд признал условие кредитного договора ОАО «Акционерный коммерческий банк содействия коммерции и развития», предусматривающего уплату комиссии за выдачу кредита в размере 6,9% от суммы кредита, ничтожным, на основании п. 2 ст. 5 ФЗ от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» где сказано, что размещение привлеченных банком денежных средств в виде кредитов осуществляется банковскими организациями от своего имени и за свой счет<sup>1</sup>.

Не соответствует законности условие кредитного договора о том, что споры по иску заёмщика-гражданина к банку рассматриваются судом по

---

<sup>1</sup> Березкина Н. Н. Гражданско-правовое регулирование потребительского кредитования [Текст] / Н. Н. Березкина, В. П. Иванова // Актуальные вопросы юридических наук: материалы междунар. заоч. науч. конф. (г. Челябинск, ноябрь 2012 г.). Челябинск: Два комсомольца, 2012. С. 40-43.

<sup>2</sup> Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13.09.2011 N 146 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с применением к банкам административной ответственности за нарушение законодательства о защите прав потребителей при заключении кредитных договоров»//Вестник ВАС РФ. N 11. 2011.

<sup>3</sup> Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13.09.2011 N 147«Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о кредитном договоре»//Вестник ВАС РФ. N 11.2011.

месту нахождения банка, ограничивает потребителей в возможности эффективной защиты своих прав и тем самым доступ к правосудию в целом. Это связано с тем, что большинство банков зарегистрированы в столице, при этом не каждый заемщик имеет необходимую информацию и денежные средства для ведения процесса в другом регионе. Так, ВАС РФ, рассматривая дело в порядке надзора, признал, что рассмотрение споров между заемщиком и кредитором в суде по месту нахождения банка, ущемляют права потребителей и образуют состав правонарушения<sup>2</sup>. Такому же выводу пришли судьи в Постановлении ФАС Волго-Вятского округа от 12.07.2012 по делу N А43-19090/2011, Постановлении ФАС Восточно-Сибирского округа от 24.04.2012 по делу N А19-16344/2011, Постановлении ФАС Поволжского округа от 22.06.2012 по делу N А55-20119/2011.

Условие кредитного договора, в соответствии с которым заемщик обязан заключить договор страхования с определенной банком страховой компанией, препятствует осуществлению установленных законом прав потребителя. Так, ФАС Волго-Вятский округа признал пункт 7.1.1.2 кредитного договора, где на заемщика возложена обязанность заключения со страховщиком, согласованным с банком, договор страхования жизни и трудоспособности заемщика, нарушающим права потребителя. Возникновение обязательств из кредитного договора не может обуславливать возникновение обязательств из договора личного страхования, поскольку гражданское законодательство не предусматривает обязанность заемщика по заключению договора личного страхования при заключении кредитного договора. Именно таким образом рассуждали судьи в Постановлении ФАС Волго-Вятского округа от 12.07.2012 по делу N А43-19090/2011, Апелляционном определении Кемеровского областного суда от 18.10.2012 N 33-10359, Апелляционном определении Псковского областного суда от

---

<sup>1</sup> Решение Тобольского городского суда Тюменской области от 31.01.2013// URL: <http://docs.pravo.ru/document/view/29801926/30532400>.

<sup>2</sup> Определение ВАС РФ от 19.12.2012 N ВАС-13610/12 по делу N А15-868/2012//Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 15.06.2014).

07.08.2012 по делу N 33-1259/2012. Однако, после вступления ФЗ «О потребительском кредите» настоящая практика должна измениться, так как в ч.10 статьи 7 данного закона предусмотрено право кредитора в целях обеспечения исполнения обязательств по договору потребовать от заемщика застраховать заложенное имущество или иной страховой интерес. При этом в случае невыполнения данной обязанности заемщиком по истечении 30 дней после заключения договора банк может принять решение об увеличении процентной ставки по договору, а также потребовать досрочного расторжения договора с возвратом всей суммы и процентов за фактический срок кредитования. Представляется, что данное положение будет способствовать сговору банков со страховыми компаниями, навязыванию заключения договора страхования с определённой страховой организацией.

Также препятствует осуществлению прав граждан следующие условия кредитного договора: 1) о праве банка взимать штраф в случае отказа заемщика от получения кредита; 2) недоставление до потребителя информации о полной сумме, подлежащей выплате за предоставленный кредит; 3) о праве банка на беспорочное распоряжение денежными средствами клиента на любых его счетах в банке при досрочном истребовании возврата кредита; 4) отсутствие в кредитном договоре информации о сроках обработки платежных документов и об имущественной ответственности банка за нарушение условий договора; 5) включение в стоимость кредита на приобретение транспортного средства страховой премии по страхованию транспортного средства по полису КАСКО<sup>1</sup>; 6) о праве банка требовать досрочного исполнения обязательства по возврату кредита при ухудшении финансового положения заемщика-гражданина<sup>2</sup>.

Учитывая особую роль потребительского кредитования, возможность

---

<sup>1</sup> Хмелева Т.И. К вопросу о содержании потребительского кредитного договора// Вестник Саратовской государственной юридической академии · № 5 (94) · 2013. С.45-52.

<sup>2</sup> Цыбуленко З.И. Совершенствование норм гражданского законодательства России, регулирующих отношения с участием граждан// Вестник Саратовской государственной юридической академии · № 5 (94) · 2013. С.38-45.

передачи права требования по кредитному договору стала особо актуальной задачей, поэтому ее решение имеет не столько теоретический, сколько практический характер.

Уступка права требования в данной сфере правоотношений становится важным аспектом в силу увеличения количества просроченных кредитов. При этом задолженность по кредиту передается зачастую лицам, которые не являются кредитными организациями.

В юридической литературе нет единого мнения по этому вопросу. Ряд ученых считают необоснованным установление ограничений уступки права требования банками по кредитному договору<sup>1</sup>. Все доводы в пользу данной точки зрения сводятся к следующему: во-первых, возвращение кредита не входит в перечень банковских операций, подлежащих обязательному лицензированию; во-вторых, данное обязательство заемщика носит денежный характер, где личность кредитора не имеет значения для должника<sup>2</sup>.

Такой же позиции придерживается Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, указав в п. 16 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 г. N 146, что уступка банком лицу, не обладающему статусом кредитной организации, не исполненного в срок требования по кредитному договору с заемщиком-гражданином не противоречит закону и не требует согласия заемщика.

В связи с этим необходимо отметить, что в систему потребительского кредитования активно внедряются профессиональные коллекторские агентства. Их появление и стремительное развитие в России обусловлены востребованностью данной сферы услуг банками, пытающихся с их

---

<sup>1</sup> См.: Павлодский Е.А. Договоры организаций и граждан с банками. М.: Статут, 2000. С. 14. Гребенщикова Е.Ю. Правовые аспекты уступки права требования по кредитному договору (договору займа) в процедуре наблюдения // Законодательство и экономика. 2010. N 3. С. 37 - 40. Витрянский В.В. Категории "кредит" и "кредитные правоотношения" в гражданском праве // Хозяйство и право. 2004. N 9. С. 13 - 18. Кораев К.Б. Понятие цессии в гражданском праве России // Налоги (газета). N 38. 2008.

<sup>2</sup> Кирилловых А.А. Цессия и права потребителей банковских услуг//Вестник арбитражной практики. 2012. № 3. С. 18-25.

помощью решить проблемы просроченной задолженности по потребительским кредитам.

Между тем коллекторские агентства в настоящее время работают вне рамок правового поля, их деятельность не регулируется никакими нормативно-правовыми актами, а также отсутствуют какие-либо регламенты, описывающие порядок их взаимодействия с должниками, поэтому их деятельность нередко выходит за установленные рамки, превращаясь в противозаконную. В ситуации правового "беспредела", в первую очередь, страдают должники: нарушается их право на личную жизнь, право на неразглашение персональных данных и др. Довольно часто в Роспотребнадзор обращаются граждане, к которым применяются различные формы воздействия, включая угрозы физической расправы<sup>1</sup>. Ряд коллекторских организаций применяет некорректные методы взыскания: запугивание, "телефонный терроризм", психологическое давление на личность должника и родственников, угрозы физической расправой. Подобные методы нарушают конституционные права граждан и с точки зрения требований закона недопустимы. В данной ситуации трудно согласиться с мнением Высшего Арбитражного Суда РФ, что положение заемщика не ухудшается при передаче права требования лицу, не обладающему статусом кредитной организации, а гарантии, предоставленные гражданину-заёмщику законодательством, сохраняются.

Другая точка зрения строится на отрицании возможности передачи права требования лицам, не имеющим статуса кредитной организации, и обосновывается следующим: во-первых, банковская информация не должна выходить за пределы банковской сферы для обеспечения ее сохранности. Так, нельзя не согласиться, что размещение кредитной организацией привлеченных средств от своего имени и за свой счет является банковской

---

<sup>1</sup> Иванов И. Коллекторам нужен закон // ЭЖ-ЮриСт. 2011. N 26. С. 1, 4.

операцией, сведения о которой составляют банковскую тайну<sup>1</sup>. Таким образом, кредитные организации при уступке требования предоставляют цессионарию сведения, составляющие банковскую тайну, что нарушает положения Федерального закона "О персональных данных"<sup>2</sup> и противоречит режиму банковской тайны, установленному статьей 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности»<sup>3</sup>, если цессионарий не обладает статусом кредитной организации. Также такие действия коллекторов нарушают требования ст. 152.2 ГК РФ, в которой предусмотрено, что стороны обязательства не вправе разглашать ставшую известной им при возникновении и (или) исполнении обязательства информацию о частной жизни гражданина, являющегося стороной или третьим лицом в данном обязательстве, если соглашением не предусмотрена возможность такого разглашения информации о сторонах.

Во-вторых, нельзя не согласиться с мнением ученых, которые видят существенное значение личности кредитора для должника по требованиям о выдаче кредита (в том числе и коммерческого)<sup>4</sup>.

Однако ключевую роль в рассматриваемой ситуации, играет Постановление Пленума ВС РФ от 28.06.2012 №17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей»<sup>5</sup>. Так Верховный суд РФ отметил, что банк не вправе передавать право требования по кредитному договору с потребителем лицам, не имеющим лицензии на право осуществления банковской деятельности, если иное не установлено законом или договором и было согласовано сторонами при его заключении. Данная позиция представляется верной, однако она теряет свою эффективность

---

<sup>1</sup> Андропова Т.А. Банковская тайна в руках у коллекторских агентств // Право и экономика.2008.N 2.; Оськина И., Лупу А. «Законна ли деятельность коллекторских агентств?»// «Хозяйство и право».2011.№3. С.101-104.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 27.07.2006 N 152-ФЗ (ред. от 04.06.2014)"О персональных данных"/СЗ РФ.2006. N 31 (1 ч.). Ст. 3451; 2014. N 23. Ст. 2927.

<sup>3</sup> Федеральный закон от 02.12.1990 N 395-1 (ред. от 21.07.2014) "О банках и банковской деятельности"/СЗ РФ.1996. N 6. Ст. 492; 2014. N 30 (Часть I). Ст. 4230.

<sup>4</sup> Белов В.А. Сингулярное правопреемство в обязательстве. М.: ЮрИнфоР. 2002. С.142.

<sup>5</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 N 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей"/ "Бюллетень Верховного Суда РФ" N9. 2012.

условием о возможности включения в кредитный договор такой уступки. Безусловно, банки являясь более сильной стороной правоотношения, будут включать условие об уступке права требования некредитным организациям в типовые договоры кредитования, а заемщик в силу тяжелых жизненных обстоятельств, острой необходимости в денежных средствах соглашаться с ними, заключая при этом кабальную сделку. Следовательно, данную оговорку необходимо признать неудачной. Также нельзя не учитывать Постановление Конституционного Суда РФ от 23 февраля 1999 г. N 4-П<sup>1</sup>, в котором отмечается, что гражданин является экономически слабой стороной и нуждается в особой защите своих прав, что влечет необходимость ограничить свободу договора для другой стороны, т.е. для банков.

Таким образом, наглядно видно, единой позиции по данному вопросу не существует ни в научной литературе, ни судебной практике. Поэтому законодатель решил внести определенность в правовое регулирование данных отношений, закрепив в статье 12 ФЗ «О потребительском кредите» право кредитора осуществлять уступку прав по потребительскому договору, если иное не предусмотрено федеральным законом или договором, содержащим условие о запрете такой уступки. Данное положение не может не вызывать возражений. Во-первых, условие о запрете уступки будет носить лишь декларативный характер. Так как, кредитор заинтересован в ней, наличие или отсутствие уступки в договоре будет зависеть не от волеизъявления заемщика, а еще одним основанием к отказу в предоставлении кредита гражданам. Во-вторых, в статью 26 ФЗ «О банках и банковской деятельности», устанавливающую режим банковской тайны не было внесено никаких изменений.

Однако, Постановление Пленума ВС РФ хоть и носит обязательный характер для нижестоящих судов, которые должны руководствоваться

---

<sup>1</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 23 февраля 1999 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности положения части второй статьи 29 Федерального закона от 3 февраля 1996 года "О банках и банковской деятельности" в связи с жалобами граждан О.Ю. Веселяшкиной, А.Ю. Веселяшкина и Н.П. Лазаренко"// Вестник Конституционного Суда РФ. 1999. N 3.

данными им разъяснениями, все-таки не является источником права, поэтому необходимо внести изменение в законодательство, а именно в статью в п.2 статьи 388, 819 ГК РФ, где предусмотреть запрет на уступку права требования по кредитному договору субъектам, не имеющим статус кредитной организации. А также исключить статью 12 ФЗ «О потребительском кредите (займе)», разрешающую банкам совершать уступку права требования без согласия должника лицам, не являющимся кредитными организациями. Правила этой статьи не соответствуют положениям п.2 ст. 55 Конституции РФ, запрещающей принимать законы, отменяющие или умаляющие права граждан.

В настоящее время идет обсуждение проекта ФЗ "О деятельности по взысканию просроченной задолженности", однако целесообразность принятия такого закона ставится под сомнение. На данный момент существует Федеральная служба судебных приставов, которая занимается взысканием просроченной задолженности по кредитным договорам. При этом они являются представителями государства, их деятельность регламентируется ФЗ «Об исполнительном производстве», который устанавливает время, методы и место совершения исполнительных действий. В свою очередь коллекторские агентства являются юридическими лицами, деятельность которых будет достаточно трудно контролировать, а также следить за их исполнением норм законодательства, несмотря на статью 15 ФЗ «О потребительском кредите (займе)», закрепляющая особенности совершения действий, направленных на возврат задолженности. Во-вторых, они заинтересованы в получении денежных средств от должника, так как взыскивают их в свою пользу, в то время как судебные приставы-исполнители исполняют решения судов о взыскании денежных средств в пользу государства либо третьих лиц. К тому же если в ГК РФ будет установлен запрет на уступку права требования лицам, не имеющим статус кредитной организации, принятие ФЗ "О деятельности по взысканию просроченной задолженности" станет нецелесообразным.



В целях укрепления законности в кредитных правоотношениях и исполнения в нормальных условиях обязанности заемщика по возврату денежных средств, необходимо совершенствовать деятельность судебных приставов-исполнителей, например, усилив надзор за исполнением законов при осуществлении судебными приставами своих функций, а также повысить их ответственность за проступки и правонарушения.

Анализ Правил и Условий кредитования таких кредитных организаций, как: ЗАО «Банк ВТБ 24», ОАО АКБ «РОСБАНК», ЗАО «Банк Русский Стандарт», ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк», показал, что в нарушении законности каждый из них содержит следующие условия, нарушающие права потребителей:

1. Все условия кредитования вышеперечисленных банков, содержат норму об открытии банковского счета. Однако, прямое указание на комиссию (вознаграждение) за обслуживание банковской карты содержится только в п.7 Гл.II Условий договора ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк»<sup>1</sup>, а п.2.4 Правил кредитования по продукту «Кредит наличными» ЗАО «Банк ВТБ24» лишь гласит, что «Тарифы на обслуживание банковских счетов с использованием банковских карт, открытых в ВТБ 24», являются неотъемлемой частью договора банковского счета, а Клиент обязан их неукоснительно соблюдать<sup>2</sup>. Согласно п.3.7 Условий предоставления потребительских кредитов «Русский стандарт» клиент обязан уплатить Банку Комиссию за расчетно-кассовое обслуживание<sup>3</sup>.

2. Все банки, за исключением «Условий предоставления нецелевого кредита «Просто деньги» ОАО АКБ «Росбанк», включили в свои правила нормы об уступке права требования по кредиту третьим лицам. При этом ЗАО «Банк Русский Стандарт» подчеркнул в п.9.5 Условий, в том числе

---

<sup>1</sup> Официальный сайт банка «ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк» // URL: [www.homecredit.ru](http://www.homecredit.ru)

<sup>2</sup> Правила кредитования по продукту «Кредит наличными»//Официальный сайт ЗАО «ВТБ24». URL: [www.vtb24.ru](http://www.vtb24.ru)

<sup>3</sup> Условия предоставления потребительских кредитов «Русский стандарт» // Официальный сайт ЗАО «Банк Русский стандарт». URL: [www.rsb.ru](http://www.rsb.ru)

лицам, не имеющим лицензии на право осуществления банковской деятельности. А чтобы обезопасить себя в п.14.2 закрепляет правило, что личность кредитора по Договору не имеет для Клиента существенного значения, и в п.9.5.1. Условий, что банк вправе раскрывать третьему лицу, его агентам и иным уполномоченным им лицам необходимую для совершения такой уступки (передачи) информацию о Кредите, Задолженности, Клиенте, предоставлять таким лицам соответствующие документы, в том числе Заявление и График платежей; Правила ЗАО «ВТБ24» в п. 2.2. содержат условие, что передача прав возможна без получения от Заемщика дополнительного одобрения на совершение передачи (уступки) прав. При этом в п.9 Гл.VI Условий договора ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк», п.13.1.6 Условий предоставления потребительских кредитов «Русский стандарт», п.5.4.3 Правил ЗАО «ВТБ24» предусмотрена дача согласия на обработку персональных данных клиента как банку, так и третьим лицам, которые стали правообладателями по различным основаниям.

3. В п.12.2 Условий предоставления потребительских кредитов банком «Русский стандарт» споры о взыскании денежных сумм подлежат разрешению в суде, указанном (определенном) в Заявлении, а в случае если в Заявлении суд не указан (не определен), то в суде по месту нахождения Банка – в Измайловском районном суде г. Москвы / мировым судьей судебного участка № 296 района «Соколиная гора» г. Москвы (в зависимости от родовой подсудности спора).

Таким образом, условия кредитования различных банков различаются между собой, каждый банк включает такие условия, которые он считает необходимыми, и которые удовлетворяют его интересам и выгоде, игнорируя при этом требования закона, права и интересы потребителей. Также, несмотря на законодательно установленный запрет и во многом положительную для потребителей тенденцию развития судебной практики, факты совершения банками действий, препятствующих осуществлению прав

граждан, остаются достаточно распространенными и носят повсеместный характер по всей территории России. Это в первую очередь связано с некорректной мерой ответственности, которые несут кредитные организации за нарушение прав потребителей. Так, согласно законодательству об административных правонарушениях, включение в договор условий, ущемляющих установленные законом права потребителя, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей (ст.14.8 КоАП РФ)<sup>1</sup>. Представляется, такая санкция не является для банков эффективным правовым препятствием от различного рода нарушений. При этом такие мизерные штрафы во много раз компенсируются преимуществами, которые определяют для себя банки в качестве сильной стороны правоотношений.

Такие несправедливые условия потребительских договоров известны зарубежному законодательству. В 1993 г. Совет Европы утвердил Директиву 93/13/ЕЕС "О несправедливых условиях в договорах с потребителями", в соответствии с которой несправедливым является такое условие, которое вносит значительный дисбаланс в права и обязанности сторон по договору в ущерб потребителю. Директива содержит примерный перечень несправедливых условий, которые: 1) наделяют продавца (исполнителя) правом расторгать договор по произвольному основанию, без какой-либо уважительной причины, если аналогичная возможность не предоставлена потребителю; 2) предоставляют продавцу право в одностороннем порядке изменять условия договора без какой-либо действительной (уважительной) причины; 3) исключают или ограничивают право потребителя воспользоваться юридическими средствами защиты, в частности, обязывают потребителя разрешать споры с продавцом исключительно путем арбитража; 4) ограничивают потребителя в представлении тех или иных доказательств; 5) перелагают на потребителя некоторые обязанности по доказыванию и пр.

---

<sup>1</sup> Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 05.05.2014)// СЗ РФ.2002. N 1 (ч. 1) . Ст. 1; Российская газета.. - N 101.07.05.2014.

Учитывая опыт Европы в п.13 ст. 5 ФЗ "О потребительском кредите (займе)", предусмотрен перечень условий, которые нельзя включать в договор потребительского кредита. Однако не указывается, что в случае включения в договор потребительского кредита перечисленных условий они считаются ничтожными. Вместе с тем в предложенном перечне отсутствуют вышеназванные условия, которые судебной практикой неоднократно признавались ущемляющими права потребителя. В этой связи закон снижает эффективность защиты прав потребителей, достигнутый на сегодняшний день.

О несовершенстве положений ФЗ "О потребительском кредите (займе)" свидетельствует то, что 21.07.2014 ФЗ N 229 в статью 6 были внесены изменения в отношении полной стоимости кредита. И даже после изменений следует констатировать сложность процедуры предоставления потребительского кредита, что влияет на беспрепятственное осуществление данного права гражданами.

Также вызывает сомнение положения статьи 5 ФЗ "О потребительском кредите (займе)", разделяющей условия договора на общие (стандартизированные) и индивидуальные, требующие согласования с заемщиком. Индивидуальные условия перечислены в п.9 ст.5 указанного закона, к ним законодатель отнес наиболее проблемные вопросы, по которым часто возникают судебные споры. Однако теперь они не подпадают под сферу действия ст.428 ГК РФ о договоре присоединения, так как должны согласовываться индивидуально. При этом являясь наиболее сильной стороной в правоотношении, банк сможет навязывать данные условия под угрозой отказа в предоставлении кредита, что также нарушает принцип законности.

Основной правовой гарантией законности являются нормативно-правовые акты, которые обеспечивают соблюдение и укрепление режима законности. Именно нормативно-правовые акты в виде законов и соответствующих им подзаконных актов способствуют установлению,

соблюдению режима законности. Однако, ФЗ «О потребительском кредите (займе)» не отличается высоким качеством, в связи с этим ставится под угрозу укрепление законности, а также беспрепятственное осуществление гражданами прав на предоставление кредита.

В целях укрепления законности и защиты прав граждан представляется необходимым разработка типового кредитного договора на уровне Правительства РФ, в котором бы отсутствовали условия, противоречащие как ГК РФ, так и Закону РФ «О защите прав потребителей». Условия этого договора должны быть обязательными для исполнения кредитными организациями. Введение типового договора поставит в равные условия всех заемщиков-потребителей, гарантирует должную защиту государством прав граждан и укрепит состояние законности в сфере потребительского кредитования.

Для беспрепятственного осуществления права на предоставление кредита необходимо обеспечить исполнение этого обязательства, заключив договор поручительства. Однако нередки случаи, когда должник по кредитному договору, обеспеченному договором поручительства умирает, поэтому злободневной является проблема допустимости возложения на поручителя (солидарно обязанного с должником) бремени ответственности при неисполнении или ненадлежащем исполнении основного обязательства в случае, когда происходит замена должника при наследовании. Согласно ст. 418 ГК РФ смерть названных лиц влечет прекращение обязательства, только если его исполнение неразрывно связано с личностью. Большая же часть обязательств, обеспечиваемых на практике поручительством, не относится к числу таковых<sup>1</sup>. В Постановлении Пленума ВАС № 42 от 12.07.2012<sup>2</sup> сказано, что смерть должника не влечет прекращения поручительства и положения п.2 ст. 367 ГК РФ не применяются. При этом поручитель отвечает перед

---

<sup>1</sup> Поваров Ю.С. Мартышкин С.В. Прекращение поручительства // Законы России: опыт, анализ, практика", 2006, N 12. С.

<sup>2</sup> Постановление Пленума ВАС РФ от 12.07.2012 N 42 "О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством"// "Экономика и жизнь". N 34. 2012. (бухгалтерское приложение).

кредитором в полном объеме, не смотря на то, что исполнив обязательство, он может не получить возмещения от наследников должника, которые отвечают перед ним только в пределах стоимости наследственного имущества. Верховный Суд РФ, напротив, в Постановлении Пленума № 9 от 29.05.2012 указал, что после смерти должника поручительство прекращается, если только поручитель не согласился отвечать за наследников должника<sup>1</sup>. При этом, если такое согласие было дано, то поручитель несет ответственность перед кредитором только в пределах стоимости полученного наследниками должника имущества. Данная точка зрения прослеживается и в Обзоре судебной практики по гражданским делам, связанным с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств от 22.05.2013г.<sup>2</sup>.

Таким образом, позиции, которых придерживаются Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ по аналогичному вопросу, не совпадают. В связи с этим возможно возникновение трудностей в правоприменительной практике. Представляется, что применение разных подходов в гражданском и арбитражном процессах по одному и тому же вопросу несовместимо с конституционным принципом равенства всех перед законом и судом, закрепленным статьей 19 Конституции РФ и не соответствует правовой позиции КС РФ<sup>3</sup>. Однородные по своей юридической природе отношения должны регулироваться одинаково. Поэтому представляется необходимым дополнить часть 2 статьи 367 ГК РФ правилом о том, что поручительство прекращается с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, а также в случае смерти должника, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника.

---

<sup>1</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" // "Бюллетень Верховного Суда РФ". N 7. 2012.

<sup>2</sup> Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 22.05.2013 «Обзор судебной практики по гражданским делам, связанным с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств" // "Бюллетень Верховного Суда РФ".N 9. 2013.

<sup>3</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 01.03.2012 N 5-П "По делу о проверке конституционности абзаца второго статьи 215 и абзаца второго статьи 217 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан Д.В. Барабаша и А.В. Исхакова" // "Вестник Конституционного Суда РФ". N 2. 2012.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проблема осуществления гражданских прав и исполнения гражданско-правовых обязанностей остается одной из важнейших в гражданском праве. Именно осуществление прав и исполнение обязанностей играют ключевую роль в удовлетворении гражданами своих потребностей. Поэтому без гарантии осуществления прав и исполнения обязанностей, которой на наш взгляд является законность, ситуация в сфере осуществления прав останется на прежнем, недостаточно высоком уровне. В ходе проведенного исследования было выявлено, что нормативно-правовая база, регулирующая правоотношения в сфере осуществления прав и исполнения обязанностей, в целом обеспечивает такое осуществление и исполнение.

Однако анализ норм законодательства и практики их применения свидетельствует о том, что не во всех случаях возможно беспрепятственное осуществление прав и исполнение обязанностей. Препятствия, возникающих на пути осуществления прав, обусловлены следующими причинами:

- 1) несовершенством действующего законодательства;
- 2) несоответствием законодательства субъектов РФ федеральному законодательству;
- 3) отсутствием механизма осуществления прав и исполнения обязанностей, который должен быть установлен приказами и инструкциями соответствующих министерств и ведомств и содержать порядок осуществления прав и исполнения обязанностей;
- 4) отсутствием экономического обеспечения того или иного нормативно-правового акта;
- 5) отсутствием правового регулирования отдельных вопросов в сфере осуществления прав и исполнения обязанностей;

- б) недобросовестным исполнением обязанностей должностными лицами государственных и муниципальных органов, органами местного самоуправления;
- 7) загруженностью арбитражных судов и судов общей юрисдикции чрезмерно большим количеством дел;
- 8) наличием фактического неравенства сторон в гражданских правоотношениях.

Для устранения указанных причин нами выносятся теоретические и практические изменения, способствующие наиболее быстрому и беспрепятственному осуществлению прав и исполнению обязанностей гражданами. Так, в частности, предлагается урегулировать некоторые спорные вопросы на законодательном уровне, которые до этого урегулированы не были.

Проведенное диссертационное исследование позволило автору сделать следующие выводы:

1. Законность является гарантией осуществления гражданских прав и исполнения юридических обязанностей. При этом состояние законности напрямую зависит от состояния действующего законодательства, чем качественнее законы, тем выше уровень законности в государстве. Качество законодательства зависит от многих факторов, но на первом месте можно выделить достаточное экономическое обеспечение, так как без него даже самый совершенный закон работать не будет. Именно поэтому, анализируя научную литературу, приходим к выводу о необходимости уточнения понятия «качественный закон».

2. Анализ потребительских договоров в сфере обязательного страхования ответственности владельцев транспортных средств, потребительского кредитования, долевого участия в строительстве



многоквартирных домов проблемы в отношении осуществления гражданских прав потребителей, так как в них присутствуют несправедливые условия. В связи с этим в работе предлагается закрепить понятие «несправедливые условия» в Закон РФ «О защите прав потребителей», а также установить критерии справедливости подобных условий. При этом в работе отмечается, что при наличии в потребительских договорах подобных условия они должны признаваться ничтожными.

3. Среди несправедливых условий потребительского кредитования особое место занимает условие об уступке права требования по кредитному договору лицам, не являющимися кредитными организациями. Не соглашаясь с высказанными в литературе мнениями, что личность кредитора не имеет значение для должника, в работе резюмируется, что данное условие нарушает права должников в связи с тем, что они не могут исполнить свою обязанность по возврату денежных средств в нормальных условиях. Это связано с тем, что на рынке потребительского кредитования вне рамок правового поля активно работают коллекторские агентства, используя при этом различные методы психологического воздействия. Учитывая вышеизложенное, приходим к выводу о необходимости закрепления в ГК РФ запрета осуществления такой уступки права требования.

4. Анализируя нормы гражданского законодательства и научную литературу, приходим к выводу о том, что кредитный договор является смешанным договором, так как для отнесения его либо к договорам на оказание услуг или к договорам по передачи имущества в собственность нет достаточных оснований, так как в нем присутствуют признаки обеих групп договоров.

5. В целях возмещения в полном объеме причиненного ущерба в договорах обязательного страхования владельцев транспортных средств, а также учитывая судебную практику, в работе обосновывается необходимость

признания утраты товарной стоимости транспортного средства в качестве реального ущерба и подлежащим возмещению.

6. В связи с тем, что в части 6 статьи 13 Закона РФ «О защите прав потребителей» не указано в чью пользу взыскивается штраф за несоблюдение добровольного порядка удовлетворения требований потребителя, это приводит к различному пониманию и применению указанной нормы на практике. Поэтому в работе делается вывод о необходимости внести изменения в Закон РФ «О защите прав потребителей», уточнив, что штраф должен взыскиваться в пользу потребителя.

Сформулированные в работе предложения по совершенствованию гражданского законодательства в сфере осуществления гражданских прав и исполнения гражданско-правовых будут способствовать укреплению законности в государстве, а также удовлетворению прав граждан.

## **СПИСОК НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ, СПЕЦИАЛЬНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ**

### **Официальные документы и нормативно-правовые акты:**

1. Всеобщая декларация прав человека" (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948)// Российская газета. – N 67. – 1995. – 5 апр.

2. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ)// СЗ РФ. – 2014. – N 15. – Ст. 1691.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) (в ред. от 5 мая 2014 г.) // СЗ РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301; – Российская газета. – N 101. – 2014. – 7 мая.

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) (в ред. от 21 июля 2014 г.) // СЗ РФ. – 1996. – № 5. – Ст. 410; – 2014. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4230.

5. Жилищный Кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 188 ФЗ (в ред. от 21 июля 2014 г.) // СЗ РФ. – 2005. – № 1 (часть 1). – Ст. 14; 2014. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4230.

6. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 21.07.2014)// "СЗ РФ". – 2002. –N 1 (ч. 1) . – Ст. 1; 2014. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4230.

7. Федеральный закон от 30.12.2004 N 214-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации"// СЗ РФ. –2005. – N 1 (часть 1) . –, Ст. 40; 2014. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4230.

8. Федеральный закон от 21.07.2014 N 223-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об обязательном страховании гражданской

ответственности владельцев транспортных средств" и отдельные законодательные акты Российской Федерации"// СЗ РФ. – 2014. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4224.

9. Федеральный закон от 21 июля 2014 г. N 217-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части законодательного регулирования отношений по найму жилых помещений жилищного фонда социального использования"// СЗ РФ. – 2014. – N 30 (часть I) . – Ст. 4218.

10. Федеральный закон от 21.12.2013 N 353-ФЗ "О потребительском кредите (займе)" (в ред.от 21.07.2014) // СЗ РФ.2013. N 51. Ст. 6673; 2014. N 30 (Часть I). Ст. 4230.

11. Федеральный закон от 29.12.2012 N 273-ФЗ (ред. от 03.02.2014) "Об образовании в Российской Федерации"// СЗРФ. –2012. –, N 53 (ч. 1) . – Ст. 7598.

12. Федеральный закон от 27.05.1998 N 76-ФЗ (ред. от 03.02.2014, с изм. от 04.06.2014) "О статусе военнослужащих" // "СЗ РФ". N 22. 1998, Ст. 2331; 2014. N 6. Ст. 558.

13. Федеральный закон от 29.12.2012 г. N 15-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" // СЗ РФ. –2006. – N 50. – Ст. 5285.

14. Федеральный закон от 27.06.2011 N 161-ФЗ (ред. от 25.12.2012) "О национальной платежной системе"// СЗ РФ. –2011. – N 27. – Ст. 3872.

15. Федеральный закон от 27.07.2010 N 225-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельца опасного объекта за причинение вреда в результате аварии на опасном объекте"// СЗ РФ. –2010. – N 31. – Ст. 4194; 2013. – N 52 (часть I) . – Ст. 7010.

16. Федеральный закон от 27.07.2006 N 152-ФЗ (ред. от 04.06.2014) "О персональных данных" // СЗ РФ. – 2006. – N 31 (1 ч.). – Ст. 3451; 2014. – N 23. – Ст. 2927.

17. Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "О несостоятельности (банкротстве)" // СЗ РФ. – 28.10.2002. – N 43. – Ст. 4190; 2014. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4230.

18. Федеральный закон от 25.04.2002 N 40-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" // СЗ РФ. – 2002. – N 18. – Ст. 1720; 2014. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4230.

19. Федеральный закон от 10.01.2002 N 7-ФЗ (ред. от 12.03.2014) "Об охране окружающей среды" // СЗ РФ. – 2002. – N 2. – Ст. 133; – 2014. – N 11. – Ст. 1092.

20. Федеральный закон от 21 декабря 1996 года N 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" (с послед. изм. и доп.) // СЗ РФ. – 1996. – N 52. – Ст. 5880.

21. Закон РФ от 27.11.1992 N 4015-1 (ред. от 28.12.2013) "Об организации страхового дела в Российской Федерации" // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1993. – N 2. – Ст. 56; СЗ РФ. – 2013. – N 30 (Часть I) . – Ст. 4067.

22. Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 05.05.2014) "О защите прав потребителей" // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1992. – N 15. – Ст. 766; Российская газета. – N 101. – 2014.

23. Федеральный закон от 02.12.1990 N 395-1 (ред. от 05.05.2014) "О банках и банковской деятельности" // СЗ РФ. – 1996. – N 6. – Ст. 492; Российская газета. – N 101. – 2014.

24. Указ Президента РФ от 07.05.2008 N 714 (ред. от 09.01.2010) "Об обеспечении жильем ветеранов Великой Отечественной войны 1941 - 1945 годов" // СЗ РФ. – 2008. – N 19. – Ст. 2116; – 2010. – N 2. – Ст. 131.

25. Постановление Правительства РФ от 03.02.2014 N 76 "Об утверждении Правил расчета субсидии для приобретения или строительства жилого помещения (жилых помещений), предоставляемой военнослужащим - гражданам Российской Федерации и иным лицам в соответствии с Федеральным законом "О статусе военнослужащих"// СЗРФ. –2014. –N 6. – Ст. 590.

26. Постановление Правительства РФ от 17.12.2010 N 1050 (ред. от 20.07.2012) "О федеральной целевой программе "Жилище" на 2011 – 2015 годы"// СЗРФ. –2011. – N 5. – Ст. 739.

27. Постановление Правительства РФ от 31.01.2009 N 83 "О внесении изменений в федеральную целевую программу "Социальное развитие села до 2012 года"// СЗРФ. –2009. –N 8. – Ст. 966.

28. Постановление Правительства РФ от 07.05.2003 N 263 (ред. от 26.08.2013) "Об утверждении Правил обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств"// "СЗРФ". – 2003. – N 20. – Ст.1897; – 2013. – N 36. – Ст. 4578.

29. Постановление ВС РФ от 03.06.1993 N 5090-1 "Об Основных направлениях государственной молодежной политики в Российской Федерации"// Ведомости СНД и ВС РФ. –1993. – N 25. – Ст. 903.

30. Приказ Минстроя России от 10.01.2014 N 7/пр "О нормативе стоимости одного квадратного метра общей площади жилого помещения по Российской Федерации на первое полугодие 2014 года и показателях средней рыночной стоимости одного квадратного метра общей площади жилого помещения по субъектам Российской Федерации на I квартал 2014 года"// Российская газета. – N 18. –2014.

31. Закон г. Москвы от 14.06.2006 N 29(ред. от 29.01.2014)"Об обеспечении права жителей города Москвы на жилые помещения" (вместе с "Перечнем стандартов, которым должны соответствовать благоустроенные жилые помещения в городе Москве", "Перечнем правовых актов, дающих гражданам, страдающим тяжелыми формами некоторых хронических

заболеваний, право на дополнительную площадь по состоянию здоровья")// "Вестник Мэра и Правительства Москвы", N 42, 26.07.2006,

32. Закон Санкт-Петербурга от 19.07.2005 N 407-65 (ред. от 06.06.2012)"О порядке ведения учета граждан в качестве нуждающихся в жилых помещениях и предоставлении жилых помещений по договорам социального найма в Санкт-Петербурге" (принят ЗС СПб 30.06.2005)// "Санкт-Петербургские ведомости", N 137, 28.07.2005,

33. Постановление Правительства Москвы от 26.05.2010 N 437-ПП (ред. от 24.04.2013) "Об особенностях порядка и условий предоставления жилых помещений или единовременных денежных выплат на строительство или приобретение жилых помещений гражданам, имеющим право на указанные меры социальной поддержки с использованием средств федеральных субвенций" (вместе с "Положением об особенностях порядка и условий предоставления жилых помещений или единовременных денежных выплат на строительство или приобретение жилых помещений ветеранам Великой Отечественной войны, членам семей погибших (умерших) инвалидов и участников Великой Отечественной войны, имеющим право на соответствующую социальную поддержку согласно Федеральному закону от 12 января 1995 г. N 5-ФЗ "О ветеранах" с использованием средств федеральных субвенций, выделяемых городу Москве на реализацию передаваемых полномочий Российской Федерации по обеспечению жильем указанных граждан")// "Вестник Мэра и Правительства Москвы", N 24, 30.04.2013

34. Постановления администрации Магаданской области от 11.02.2013 N 99-па "Об отдельных мерах по реализации положений статьи 2 Закона Магаданской области "О социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в Магаданской области" предоставление жилого помещения детям-сиротам производится на основании решения органа местного самоуправления в порядке очередности, исходя из даты и времени подачи заявления о включении в список.

35. Положения ЦБ РФ от 31 августа 1998 г. N 54-П (ред. от 27.07.2001) "Положение о порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)"// Вестник Банка России. – N 73. – 2001.

36. Защита прав потребителей в Российской Федерации в 2013 году: Государственный доклад.—М.: Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, 2014.- 224с.

37. Доклад Роспотребнадзора «О состоянии защиты прав потребителей в финансовой сфере в 2013 году» / - М.: Министерство финансов Российской Федерации, 2014. –200 с.

38. Доклад Уполномоченного по правам человека в РФ от 21.02.2014 "Доклад Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации за 2013 год"//Российская газета, N 6352, 09.04.2014.

39. Доклад Уполномоченного по правам человека в РФ от 19.02.2013 "Доклад Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации за 2012 год"//Российская газета, N 68, 29.03.2013.

#### **Нормативные акты, утратившие силу**

40. Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (в ред. Указа ПВС РСФСР от 24 февраля 1987 г.- Ведомости ВС РСФСР, 1987, N 9, Ст. 250)

41. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.1994 N 7 (ред. от 29.06.2010) "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей"// Российская газета, N 230, 26.11.1994.

#### **Нормативно-правовые акты иностранных государств**

1. Unfair Contract Terms Act 1977. Available on: <http://www.john.antell.name/UCTA1977.htm>.
2. Council Directive 93/13/EEC of 5 April 1993 on unfair terms in consumers contracts. Available on: [http://europa.eu.int/comm/consumers/policy/developments/unfa\\_cont\\_term/ust01\\_en/pdf](http://europa.eu.int/comm/consumers/policy/developments/unfa_cont_term/ust01_en/pdf).



3. Il nuovo Codice Civile e le leggi complementari / a cura di Francesco Bartolini / Ventitreesima edizione — Piacenza, Casa Editrice La Tribuna, 2007, p. 297.

4. Принципы международных коммерческих договоров : [перевод] / Междунар. ин-т унификации част. права. - М. : Междунар. отношения, 2003. - 257 с.

5. Единообразный торговый кодекс США : официальное издание / Исслед. центр част. права и др.; Науч. ред. и авт. введ. С. Н. Лебедев; Авт. вступ.: Дж. Уайт, Р. Саммерс; Пер. с англ.: С. Н. Лебедев и др. - Москва : Международный центр финансово-экономического развития, 1996. - 427с.

#### **Материалы правоприменительной и судебной практики:**

1. Постановление Конституционного Суда РФ от 29.06.2012 N 16-П "По делу о проверке конституционности положения части десятой статьи 13 Федерального закона "Об оружии" в связи с жалобами граждан Г.В. Белокрыницкого и В.Н. Тетерина"// "СЗРФ", 16.07.2012, N 29, Ст. 4168

2. Постановление Конституционного Суда РФ от 01.03.2012 N 5-П "По делу о проверке конституционности абзаца второй статьи 215 и абзаца второй статьи 217 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан Д.В. Барабаша и А.В. Исхакова"// "Вестник Конституционного Суда РФ", N 2, 2012.

3. Постановление Конституционного Суда РФ от 23 февраля 1999 г. N 4-П "По делу о проверке конституционности положения части второй статьи 29 Федерального закона от 3 февраля 1996 года "О банках и банковской деятельности" в связи с жалобами граждан О.Ю. Веселяшкиной, А.Ю. Веселяшкина и Н.П. Лазаренко"// Вестник Конституционного Суда РФ. – 1999. – N 3.

4. Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2007 N 624-О-П "По жалобе гражданина Апполонова Владимира Михайловича на нарушение его конституционных прав положениями абзаца второго пункта 6 и абзаца

двадцать второго пункта 9 статьи 44 Федерального закона от 22 августа 2004 года N 122-ФЗ "О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федеральных законов "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" и "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"// СЗ РФ. – 2007. – N 42. – Ст. 5083.

5. Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 22.05.2013 «Обзор судебной практики по гражданским делам, связанным с разрешением споров об исполнении кредитных обязательств»// "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 9, сентябрь, 2013.

6. Постановление Президиума ВАС РФ от 12.03.2013 N 15510/12 по делу N А71-13368/2008 "Отсутствие государственной регистрации договора участия в долевом строительстве (или договора об уступке прав по нему) не лишает добросовестного участника долевого строительства, оплатившего жилое помещение, права требовать от застройщика выполнения договора" // СПС КонсультантПлюс. 2013.

7. Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 30.01.2013г. «Аналитический обзор от 19.02.2013 г. "Обзор по отдельным вопросам судебной практики, связанным с добровольным страхованием имущества граждан» // СПС КонсультантПлюс. 2013.

8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 20 "О применении судами законодательства о добровольном страховании имущества граждан"// "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 8, август, 2013

9. Постановление Пленума ВАС РФ от 12.07.2012 N 42 "О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством"// "Экономика и жизнь", N 34, 31.08.2012, (бухгалтерское приложение)

10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 N 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей"// "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 9, сентябрь, 2012

11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 N 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей"// "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 9, сентябрь, 2012,

12. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании"// "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 7, июль, 2012.

13. Постановление Президиума ВАС РФ от 23 июня 2009 г. N 4561/08// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

14. Постановление Пленума ВАС РФ N 14 от 08.10.1998 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами" // Вестник ВАС РФ. 1998. N 11.

15. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13.09.2011 N 146 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с применением к банкам административной ответственности за нарушение законодательства о защите прав потребителей при заключении кредитных договоров»//Вестник ВАС РФ, N 11, ноябрь, 2011

16. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13.09.2011 N 147 «Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о кредитном договоре» //Вестник ВАС РФ, N 11, ноябрь, 2011.

17. Определение Верховного Суда РФ от 11.10.2013 N 1-КГ13-5// // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.02.2014).

18. Определение Верховного Суда РФ от 25.01.2013 N 81-КГ12-9// // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.02.2014).

19. Определение ВАС РФ от 19.12.2012 N ВАС-13610/12 по делу N А15-868/2012// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 15.06.2014).
20. Определение Верховного Суда РФ от 20.07.2012 N 18-КГ12-26// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.02.2014).
21. Определение Верховного Суда РФ от 09.09.2011 N 6-В11-5// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.02.2014).
22. Определения ВАС РФ от 01.11.2010 г. N ВАС-14096/10 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).
23. Постановление ФАС Московского округа от 1 апреля 2010 г. N КГ-А41/2048-10 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).
24. Определения ВАС РФ от 14.10.2010 г. N ВАС-13494/10 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).
25. Определение Верховного Суда РФ от 24.02.2012 N 33-В11-13 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.02.2014).
26. Определение Верховного Суда РФ от 11.05.2011 N 43-Г11-9 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 15.03.2014).
27. Постановление Президиума Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 24 мая 2012 г. по делу N 44-г-21// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.06.2014).
28. Решение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 10 ноября 2009 года по делу N 3-47/09 // Доступ из СПС "Консультант Плюс" (дата обращения 15.03.2014).
29. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 22.08.2011 N 09АП-18215/2011-АК по делу N А40-42756/11-10-639// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 15.06.2014).
30. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 02.11.2011 N 09АП-26889/2011-АК по делу N А40-22659/11-14-194// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 15.06.2014).

31. Постановление ФАС Уральского округа от 08.11.2010 N Ф09-9000/10-С1 по делу N А60-11508/2010-С9// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

32. Постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.07.2011 по делу N А56-2605/2010// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 15.06.2014).

33. Кассационное определение Тульского областного суда от 19.01.2012 по делу N 33-182// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.04.2014).

34. Апелляционное определение Верховного суда Республики Адыгея от 17.12.2013 по делу N 33-1477/2013год// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.02.2014).

35. Апелляционное определение Верховного суда Республики Карелия от 17.01.2014 по делу N 33-319/2014// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

36. Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 23.07.2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.02.2014).

37. Апелляционное определение Красноярского краевого суда от 19.02.2014 по делу N 33-1630/2014 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 11.07.2014).

38. Апелляционное определение Кировского областного суда от 16.01.2014 по делу N 33-23/2014// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.03.2014).

39. Апелляционное определение Вологодского областного суда от 10.10.2012 N 33-4208/2012// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 10.09.2014г.)

40. Апелляционное определение Кемеровского областного суда от 10.10.2012 г. по делу N 33-9883// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 10.09.2014г.).

41. Апелляционное определение Тамбовского областного суда от 28.05.2012 по делу N 33-1224// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

42. Апелляционное определение Белгородского областного суда от 11.09.2012 по делу N 33-2994// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.02.2014)

43. Апелляционное определение Саратовского областного суда от 13.09.2012 по делу N 33-5338/2012// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.02.2014).

44. Апелляционное определение Московского городского суда от 02.11.2012 по делу N 11-25049 // Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.02.2014).

45. Апелляционное определение Московского областного суда от 05.06.2013 по делу N 33-10470// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.04.2014).

46. Апелляционное определение Ростовского областного суда от 27.02.2014 по делу N 33-2773// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.03.2014).

47. Апелляционное определение Тверского областного суда от 16.01.2014 по делу N 33-45// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

48. Определение Санкт-Петербургского городского суда от 03.10.2013 N 33-14217/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

49. Определение Пермского краевого суда от 29.07.2013 по делу N 33-7010// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.03.2014).

50. Определение Ленинградского областного суда от 27.06.2013 N 33-3040/2013// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

51. Определение Пермского краевого суда от 26.12.2012 по делу N 33-11635// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.04.2014).

52. Определение Санкт-Петербургского городского суда от 20.08.2012 N 33-11186/2012// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.04.2014).

53. Определение Санкт-Петербургского городского суда от 01.11.2011 N 33-16258/2011// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 25.03.2014).

54. Определение Санкт-Петербургского городского суда от 13 сентября 2010 г. N 12579// Доступ из СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 20.05.2014).

55. Решение Тобольского городского суда Тюменской области от 31.01.2013г. URL:<http://docs.pravo.ru/document/view/29801926/30532400/>

#### **Монографии, учебники, учебные пособия, лекции**

1. Алексеев С.С. Проблемы теории права: Курс лекций: В 2 т. Свердловск, 1972. Т. 1. – 395 с.

2. Алексеев С. С. Общая теория права: В 2 т. М., 1981. Т. 1. – 353с.

3. Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М.: Юрид. литература, 1966. – 187с.

4. Александров Н.Г. Право и законность в период строительства коммунизма / Александров Н.Г. - М.: Госюриздат, 1961. – 271с.

5. Александров Н.Г. Законность и правоотношение в советском обществе. М., Госиздат, 1955, – 176с.

6. Байтин М.М. Сущность права (современное нормативное право понимание на грани двух веков). Изд. 2-е. М.: Изд. Право и государство, 2005. – 544с.

7. Баринов Н.А. Гражданское право и инновации: монография. – М.:Издательство «Юрист», 2011. – 260 с.

8. Баринов Н.А. Имущественные потребности и гражданское право. – Саратов, 1987. – 191 с.
9. Баскин Ю.Я. Очерки философии права. - Сыктывкар, 1996. – 254с.
10. Безбах В.В. Пучинский В.К. Основы российского гражданского права. Учебное пособие / Безбах В.В., Пучинский В.К. - М.: Зерцало, ТЕИС, 1995. – 188 с.
11. Белов В.А. Сингулярное правопреемство в обязательстве. М.: ЮрИнфоР, 2002. – 266 с.
12. Белов В.А. Гражданское право: Общая и Особенная части: Учебник. М., 2003. – 960 с.
13. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Договоры о займе, банковском кредите и факторинге. Договоры, направленные на создание коллективных инвестиций. В 2-х томах. Кн.5: Т.1/ Брагинский М.И., Витрянский В.В. – М.:Статут, 2006. – 736 с.
14. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 3/ Брагинский М.И., Витрянский В.В. – М.:Статут, 2008. – 1056 с.
15. Братусь С.Н. и др. Советское гражданское право: субъекты гражданского права. - М. : Юрид. лит., 1984. – 288 с.
16. Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. - М. : Юрид. изд-во Минюста СССР, 1947. – 362 с.
17. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. - М.: Юрид. лит., 1950. – 367 с.
18. Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность (Очерк теории). - М.: Городец-издат, 2001. – 208с.
19. Вавилин Е.В. Осуществление и защита гражданских прав / Вавилин Е.В. - Волтерс Клувер, 2009. – 225с.
20. Вишневецкий А.А. Банковское право. Краткий курс лекций. М., 2002. – 271с.
21. Витрук Н.В. Законность: понятие, защита, обеспечение // Общая теория права: Курс лекций /Под ред. проф. В.К.Бабаева.,1993. - с. 513-539



22. Гамбаров Ю.С. Гражданское право: Общая часть. М., 2003. – 563с.
23. Глинка В.И., Ручкин О.Ю., Трунцевский Ю.В. Обязательное страхование гражданской ответственности владельцев транспортных средств: теоретические и практические аспекты: Научно-практическое пособие". – М.: "Юрист", 2013. – 144с.
24. Гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. М., 1998. – 816с.
25. Гражданское право В 4-х томах: Учебник / Отв. ред. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2008. — Том 1 – 720с.
26. Грибанов В. П. Осуществление и защита гражданских прав. Изд. 2-е, стереотип. - М.: "Статут", 2001. – 411 с.
27. Горшенев В.М. Способы и организационные формы правового регулирования в социалистическом обществе. М., 1972. – 258с.
28. Дерюгина Т.В. Принципы осуществления гражданских прав// Монография. - М.: Книгодел, 2010. –188 с.
29. Дмитрик Н.А. Осуществление субъективных гражданских прав с использованием сети Интернет. М., 2006. – 159с.
30. Ефремова М.Д., Фогельсон Ю.Б., Петрищев В.С., Румянцев С.А. Защита прав потребителей финансовых услуг / Отв. ред.: Ю.Б. Фогельсон. М.: Юридическое издательство НОРМА, 2010. – 220с.
31. Ефремов А.Ф. Принципы законности и проблемы их реализации. Тольятти, 2000.– 296с.
32. Законность в РФ: Сборник/ Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ /Ред. коллегия Ю.А. Тихомиров, А.Я. Сухарев, И.Ф. Демидов. - М.:Спарк, 1998. – 215с.
33. Законность в Российской Федерации. Монография / Казарина А.Х., Кашепов В.П., Рябцев В.П., Тихомиров Ю.А., Хабриева Т.Я. - М.:Изд-во Ин-та законодательства и сравн. правоведения, Изд-во НИИ Акад. Ген. прокуратуры РФ. – 2008. – 624с.

34. Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву. — М.: Статут, 2000. — 776с.
35. Иоффе О.С. Советское гражданское право. Л.: Изд-во ЛГУ, 1958. — 511с.
36. Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов, 1976. — 276с.
37. Катаев, Н.А. Лазарев В.В. Курс лекций по теории права и государства; Уфимская высшая школа. — Уфа. — 1994. — 478с.
38. Кронрод Н.А. Законы политической экономики социализма. М.: Мысль, 1966. — 581 с.
39. Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права: Учебник. М.: Спарк, 2000. — 511с.
40. Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. М.: Юрид. лит., 1981. — 216с.
41. Маликов М.К. Проблемы реализации права, Иркутск, 1988. — 140с.
42. Мальков В.В. Административное законодательство о правах и обязанностях советских граждан. — 78с.
43. Матузов Н.И. Субъективные права граждан СССР. Приволжское книжное издание, 1966. — 196с.
44. Матузов Н.И. Личность. Права. Демократия. Саратов: Изд-во Саратов. ун-та, 1972. — 292с.
45. Мордовец А.С. Социально-юридический механизм обеспечения прав и свобод человека и гражданина. Саратов, 1996. — 286с.
46. Мирошникова Н.И. Механизм осуществления субъективных гражданских прав: Уч. пособие. Ярославль, 1989. — 83с.
47. Назаренко Г.В. Теория государства и права. - М., 1998. — 176с.
48. Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства. Учебник для юридических вузов и факультетов. — М.: Издательская группа НОРМА—ИНФРА • М, 1999. — 552с.

49. Нерсесянц В.С. Философия права. - М.:Инфра-М:Норма, 1997. - 647с.
50. Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х томах /Под ред. М.П. Марченко. М.:Зерцело. 1998. Т 1. - 408с.
51. Общая теория права. Под. ред. .Лиголкина А.С. - М., 1997. - 383с.
52. Патюлин В.А. Государство и личность в СССР. Правовые аспекты взаимоотношений / Патюлин В.А.; Отв. ред.: Фарберов Н.П. - М.: Наука, 1974. – 246с.
53. Права личности в социалистическом обществе / Витрук Н.В., Карташкин В.А., Ледях И.А., Мальцев Г.В., и др.; Отв. ред.: Кудрявцев В.Н., Строгович М.С. - М.: Наука, 1981. - 272 с.
54. Прозоров В. Ф. Качество и эффективность хозяйственного законодательства в условиях рынка. М., 1991. – 141с.
55. Поленина С. В. Качество закона и эффективность законодательства. М., 1993. – 56с.
56. Поротикова О.А. Проблема злоупотребления субъективным гражданским правом. М., 2007. – 256с.
57. Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. М., 2002. – 832с.
58. Павлодский Е.А. Договоры организаций и граждан с банками. М.: Статут, 2000. - 266с.
59. Рассолов М.М. Теория государства и права: Учебник. М.: Юрайт, 2010. – 635с.
60. Решетов Ю.С. Реализация норм советского права. Казань, 1989. – 158с.
61. Садилов О.Н. Концепция развития гражданского законодательства// Концепция развития российского законодательства/ под ред. и с предисл. Т.Я. Хабриевой, Ю.А. Тихомирова. – М.: Эксмо, 2010. – 736с.
62. Санникова Л.В. Услуги в гражданском праве России.- М.: Волтерс Клувер, 2006. – 160с.

63. Сапун В.А. Социалистическое правосознание и реализация права. Владивосток: Издательство Дальневосточного университета, 1984. – 112с.
64. Сарбаш С.В. Исполнение договорного обязательства / Сарбаш С.В. - М.: Статут, 2005. - 636с.
65. Семилютина Н.Г. Российский рынок финансовых услуг (формирование правовой модели) – М., Волтерс Клувер, 2005. – 336с.
66. Серебровский В.И. Очерки советского страхового права. М.; Л., 1926. – 184с.
67. Скобелкин В.Н. Юридические гарантии трудовых прав рабочих и служащих. М., «Юридическая литература», 1969. – 183с.
68. Советское гражданское право: Учебник для вузов. 2-е изд./ Под ред. О.А. Красавчикова. - М.: Высшая школа, 1972. Т. 1. – 448с.
69. Строгович М.С. Основные вопросы советской социалистической законности. М., 1966. - С.227.
70. Субочев В.В. Законные интересы. М., 2008. – 237с.
71. Тархов В.А. Советское гражданское право / Тархов В.А. - Саратов: Изд-во Саратов. ун-та, 1978. - 230 с.
72. Теория государства и права/Отв. ред. В.М.Корельский, В. Д. Перевалов. - М., 1997. – 570с.
73. Теория государства и права: Курс лекций/Под ред. Н.А. Катаева, В.В. Лазарева. – Уфа. 1994. – 478с.
74. Теория государства и права: Учебник (под ред. В.В.Лазарева). М.: Право и закон, 2002. – 551с.
75. Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л.: Издательство Ленинградского университета, 1959. – 88с.
76. Толстой В.С. Исполнение обязательств / Толстой В.С. - М.: Юрид. лит., 1973. – 208с.
77. Филиппов П.М., Белоножкин А.Ю. Новое определение субъективного гражданского права и злоупотребление им. Волгоград: ВА МВД России, 2009. – 248с.

78. Фогельсон Ю.Б. "Страховое право: теоретические основы и практика применения: Монография" Норма", "Инфра-М", 2012, - 305с.
79. Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974. – 352с.
80. Хропанюк В.Н. Теория государства и права. Москва, Интерстиль, 2001. – 377с.
81. Черданцев А. Ф. Теория государства и права. М., 1999. – 380с.
82. Чечот Д.М. Субъективное право и формы его защиты. Л., Изд.Ленинградского ун., 1968. – 72с.
83. Шейндлин Б.В. Сущность советского права. Л., 1959. – 139с.
84. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995. – 407с.
85. Эбзеев В.М. Советское государство права человека. – Саратов, 1986. – С. 69;
86. Явич Л.С. Общая теория права. Л., 1976. – 298с.
87. Явич Л.С. Проблемы правового регулирования советских общественных отношений. М., 1962. – 171с.

#### **Статьи в периодических изданиях:**

1. Алексеев С.С. Право: время новых подходов// Советское государство и право.- 1991. №2. - С.3-11.
2. Алмаева Ю.А. Теоретические проблемы определения качества правовых норм //Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. Тамбов: Грамота, 2009. № 1 (2). С. 10-12.
3. Андропова Т.А. Банковская тайна в руках у коллекторских агентств // Право и экономика. - М.: Юрид. Дом "Юстицинформ", 2008, № 2. - С. 28-31
4. Анциферова О.В. Повышение качества подготовки законов как один из факторов обеспечения единства законодательной власти // Вестник Челябинского государственного университета. - 2007. - N 2. - С. 43-49.

5. Асачева М.В. Факторы эффективности реализации конституционного права на жилье граждан, имеющих право на социальную помощь // Семейное и жилищное право. 2013. N 3. С.18 - 20.

6. Барщев В., Козлова Н. «Уловка для чайника» // Российская газета № 150(6126) от 11.07.2013.

7. Барщев В. «Автогражданка попала в аварию» // Российская газета от 08.10.2013г.

8. Батунова Е.А. Правовые основания отказа страховщика от выплаты страхового возмещения в европейском праве // Актуальные проблемы российского права. - М.: Изд-во МГЮА. Nota Bene. 2013. № 2 (27). - С. 206-211.

9. Безбах В.В., Беликова К.М. Заключение, исполнение и прекращение договора в странах Латинской Америки // Адвокат. 2012. N 6. С. 56 - 72.

10. Березкина Н. Н. Гражданско-правовое регулирование потребительского кредитования [Текст] / Н. Н. Березкина, В. П. Иванова // Актуальные вопросы юридических наук: материалы междунар. заоч. науч. конф. (г. Челябинск, ноябрь 2012 г.). — Челябинск: Два комсомольца. 2012. — С. 40-43.

11. Брыжинский А.А., Лукьянов А.А. Техничко-юридические критерии качества законодательного акта//Социально-политические науки. 2011. № 1. С. 70-74.

12. Будников С.В., Титов В.В. Некоторые аспекты реализации права обеспечения жильем военнослужащими, увольняемыми с военной службы // Право в Вооруженных Силах. 2004. N 9. С. 32-33;

13. Вавилин Е.В. Осуществление и защита прав потребителей: принцип добросовестности// Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. №5. С.7-11.

14. Вавилин Е.В. Понятие и механизм осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей. / Е.В. Вавилин // Журнал российского права. – М., 2004. № 5. С. 35–43.

15. Витрук И. В. О юридических средствах обеспечения, реализации и охраны прав советских граждан// Правоведение. 1964. №4. С. 29-39.

16. Витрянский В.В. Категории "кредит" и "кредитные правоотношения" в гражданском праве // Хозяйство и право. 2004. N 9. С. 13-18.

17. Витрянский В.В. Кредитный договор: понятие, порядок заключения и исполнения. М., 2005. С. 133-134.

18. Витченко А.М. Механизм правового регулирования социалистических общественных отношений, его понятие и структура // Вопросы теории государства и права. Сборник статей. - Саратов: Изд-во Саратов. юрид. ин-та, 1968, Вып. 1. - С. 65-92.

19. Внуков Н.А. Недобросовестные (несправедливые) условия потребительских договоров//Арбитражный и гражданский процесс". 2012. N 1. С.46. 42-47.

20. Воробьев Е.Г. Как новый Закон об образовании регулирует жилищное обеспечение педагогических работников, или О качестве отдельных правовых норм образовательного законодательства и последствиях их применения // Государственная власть и местное самоуправление. 2013. N 8. С. 26 - 35.

21. Гасимова Л.А.-кызы. Обеспечение жильем ветеранов Великой Отечественной войны: закон и реальность (на примере деятельности Центра бесплатной юридической помощи НОУ ВПО "Волгоградский институт бизнеса") // Военно-юридический журнал. 2011. N 4. С. 5 - 8.

22. Генкин Д.М. Право собственности как абсолютное субъективное право // Советское государство и право. - М.: Наука, 1958, № 6. - С. 92-102.

23. Гребенщикова Е.Ю. Правовые аспекты уступки права требования по кредитному договору (договору займа) в процедуре наблюдения // Законодательство и экономика. 2010. N 3. С. 37 - 40.

24. Дедиков С.В. Страхование имущества граждан: позиция Верховного суда РФ// «Хозяйство и право». Приложение к №10. 2013. - 48с.

25. Дедиков С.В. Правовая природа освобождения страховщика от страховой выплаты // Юридическая и правовая работа в страховании. 2006. N 2. С. 94-105.

26. Дедиков С.В. Утрата товарной стоимости в системе ОСАГО: теория вопроса // Юридическая и правовая работа в страховании. - М.: БДЦ-пресс, 2008, № 2. - С. 116-126.

27. Дерюгина Т.В. Пределы осуществления и принципы гражданского права: проблема соотношения понятий // Российская юстиция. 2010. N 12. С. 10 - 13.

28. Дерюгина Т.В. Сущность понятия добросовестности в гражданском праве России / Т. В. Дерюгина // Юристъ-Правоведъ. - 2010. - № 3. - С. 46-49;

29. Дерюгина Т.В. Добросовестность участников гражданских правоотношений как предел и принцип права / Т. В. Дерюгина // Юристъ-Правоведъ. -2009 - № 6 (37). - С. 60-63.

30. Домчева Е. «Взяли долю»// Российская газета (Федеральный выпуск) N6073 от 8 мая 2013 г.

31. Дудин А.П. Некоторые спорные вопросы теории объекта правоотношения // Вопросы теории государства и права. Саратов, 1968. С. 110-148.

32. Ершов О.Г. Проектная и фактическая площадь объекта долевого строительства, или К вопросу о неосновательном обогащении застройщика // Право и экономика. 2012. N 4. С. 38 - 40.

33. Евстратова Н.К. Последствия и риски одностороннего отказа застройщика от договора долевого участия в строительстве // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2013. N 1. С. 84 - 90.

34. Жукова Т.В., Козлов М.А Решение вопроса о законности условий кредитного договора в судебной практике// "Юридическая работа в кредитной организации". №3. 2012 . URL:<http://bankir.ru>



35. Иванов И. Коллекторам нужен закон // ЭЖ-Юрист. 2011. N 26. С. 1- 4.
36. Зиновьева М.Ю. Понятие гарантий законности и их виды // Вопросы теории государства и права. 1998. № 1. С. 96.
37. Иванов А. Серые схемы с белым пластиком// Российская газета. - Экономика Поволжья №5958 .2012. – 11 дек.
38. Кабалкин А. Толкование и классификация договоров. / Российская юстиция № 7 1996 г.
39. Карпухин Д. Судебная практика рассмотрения административно-правовых коллизий между нормативно-правовыми актами Российской Федерации и субъектов России // Административное право. 2013. N 4. С. 45 - 54.
40. Кирилловых А.А. Цессия и права потребителей банковских услуг//Вестник арбитражной практики. 2012. № 3. С. 18-25.
41. Кораев К.Б. Понятие цессии в гражданском праве России // Налоги (газета). 2008. N 38. с. 16-21.
42. Кулинич А.П. Проблемы защиты прав заемщиков - физических лиц при согласовании условий кредитного договора // Гуманитарные и социальные науки 2009. № 5. С.63-69.
43. Ломакин А. Особенности ввода в эксплуатацию жилых помещений // Жилищное право. 2013. N 8. С. 17 - 29.
44. Луцык С. М. А.Я. Вышинский о понятии и видах законности // История государства и права. 2010. N 19. С. 16-19.
45. Малиновский А.А. Способы осуществления права Журнал российского права, 2007. №3. С. 48-56.
46. Матузов Н.И. О категориях "субъективное право" и "юридическая обязанность" в свете современного правового развития // Личность и власть. Ростов н/Д, 1995. С. 26 - 27.
47. Марцинкевич И. «Страховой поцелуй»//Российская газета. - 2012. – 8 окт.

48. Мицкевич А.В. Вопросы учения о субъективных правах // Правоведение. 1958. N 1. С.45-49.
49. Мыльников К.В. Толкование норм права как средство правореализации//Вестник ВЭГУ, 2010. №5. С.132-137.
50. Оськина И., Лупу А. «Законна ли деятельность коллекторских агентств?»// «Хозяйство и право».2011.№3. С.101-104.
51. Об обеспечении надзора за соблюдением прав граждан в жилищно-коммунальной сфере и работе прокуратуры Краснодарского края по обеспечению законности в период подготовки к Олимпийским играм 2014 года в Сочи. Выступление прокурора Краснодарского края Л.Г. Коржинека // Прокурор. 2012. N 2. С. 62 - 66.
52. Пиголкин А.С., Казьмин И.Ф., Рахманина Т.К. Инициативный проекта закона "О нормативно-правовых актах РФ"//Государство и право. - 1992. - № 7. – С. 76-86.
53. Пиголкин А.С. Формы реализации норм общенародного права // Советское государство и право. 1963. № 6. С. 26-36.
54. Пшеницын О. Страхование имущества: спорные вопросы разрешены // ЭЖ-ЮриСт. 2013. N 5. С. 2-5.
55. Рожкова М.А. К вопросу об обязательствах и основаниях их возникновения // Вестник ВАС РФ. 2001. № 6. С. 69-85.
56. Рузанова В.Д., Сокол П.В. Законодательство о долевом строительстве и о защите прав потребителей: проблемы соотношения // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. N 5. С. 33 - 38.
57. Рузанова В.Д., Крюкова Е.С. Особенности предоставления коммунальных услуг при многоуровневой системе управления многоквартирным домом // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. N 12. С. 20 - 24.
58. Рясенцев В.А. Условия и юридические последствия отказа в защите гражданских прав / В.А. Рясенцев // Советская юстиция. 1962. - №9. С.7-11.

59. Савинский Р.К., Дроздова М.А. Правомерность отказа страховой компании в выплате страхового возмещения при угоне транспортного средства // Юридическая и правовая работа в страховании. 2005. N 3.

60. Соколова Т. «Шойгу даст военным деньги вместо квартир»// [www.bfm.ru/news/206946](http://www.bfm.ru/news/206946)

61. Спиридонов А.П. Порядок в ЖКХ. Опыт работы прокуратуры Омской области по защите прав граждан в сфере жилищно-коммунального хозяйства // Прокурор. 2013. N 3. С. 79 - 83.

62. Тарасова А. Новая модель жилищного обеспечения детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа // Административное право. 2013. N 2. С. 47 - 61.

63. Тархов В.А. Осуществление гражданских прав. Сб. «Развитие прав граждан СССР и усиление их охраны на современном этапе коммунистического строительства». Саратов, 1962. С.116-117.

64. Федорцова Р.П. Проблемы правового регулирования смены застройщика при долевом строительстве // Нотариус. 2013. N 5. С. 30 – 33

65. Флейшиц Е. А.. Соотношение правоспособности и субъективных прав. В сб.: «Вопросы общей теории советского права». М., Госюриздат, 1960. С. 255-283.

66. Фогельсон Ю. Несправедливые (недобросовестные) условия договоров //Хозяйство и право . 2010. № 10. - С. 29 – 55.

67. Фогельсон Ю.Б. Конституционные проблемы российского страхового права// Хозяйство и право. 2007. № 8. С. 3-18.

68. Хаджиев Т. «Законность в государственном управлении: стратегия развития или выживания»//Право и управление. XXI век. 2012. №2. С. 89-97.

69. Харламова М.Л. Правовое регулирование жилищных прав детей-сирот // Адвокат. 2013. N 10.С.33-38.

70. Хмелева Т.И. К вопросу о содержании потребительского кредитного договора// Вестник Саратовской государственной юридической академии. № 5 (94). 2013. С.45-52.

71. Цыбуленко З.И. Совершенствование норм гражданского законодательства России, регулирующих отношения с участием граждан// Вестник Саратовской государственной юридической академии. № 5 (94). 2013. С.38-45.

72. Шамаров В.М. Учебная литература по теории государства и права о содержании понятия «законность» и ее принципах//Вестник Екатеринбургского института. 2011. №4. С.72-79.

73. Шинд В.И. Некоторые вопросы управления в органах прокуратуры (Методический аспект) // Проблемы теории законности, методологии и методики прокурорского надзора: Сборник научн. трудов. М., 1994. С. 27-29.

74. Ямпольская Ц.А. О субъективных правах советских граждан и их гарантиях/Вопросы советского государственного права. - М.: Изд-во АН СССР, 1959. - С. 145-226.

#### **Диссертации и авторефераты:**

1. Баринов Н.А. Гражданско-правовые проблемы удовлетворения имущественных потребностей советских граждан. Дис. ... докт. юрид. наук: Саратов, 1987. - 396 с.

2. Дерюгина Т. В. Теоретические проблемы в сфере осуществления субъективных гражданских прав: автореферат автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2010. – 38с.

3. Дерюгина Т. В. Теоретические проблемы в сфере осуществления субъективных гражданских прав: автореферат дис. ... докт. юрид. наук. Волгоград, 2010. – 437с.

4. Железнякова, Е. В. Проблемы законности и ее гарантий в деятельности органов местного самоуправления: автореферат дис. ... канд. юрид. наук : - Волгоград, 2006. – 24с.

5. Желтобрюхов С.П. Прокурорский надзор как гарантия законности в Российском государстве (проблемы теории и практики): Автореферат дис.... канд. юрид. наук. - Саратов, 1999.- 26с.

6. Заикин А.В. Правовое регулирование ипотечной системы жилищного обеспечения военнослужащих: Автореферат дис. ... канд. юрид. наук.: М., 2007.- 26с.

7. Зарипова Т.Ю. Антимонопольное регулирование на рынке финансовых услуг: публичный и гражданско-правовой аспекты: Дис. ... канд. юрид. наук. Казань, 2007. -179с.

8. Ефремов А.Ф. Теоретические и практические проблемы реализации принципов законности в Российском государстве: дис. ... докт. юрид. наук. Саратов, 2001. – 599с.

9. Карпенко В.С. Развитие рынка финансовых услуг в современных условиях хозяйствования: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004.- 140с.

10. Ковалева Н.А. Злоупотребление правом по гражданскому законодательству Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. – 165с.

11. Колодуб Г.В. Исполнение гражданско-правовой обязанности: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2011. - 207с.

12. Лисюткин А.Б. Принципы законности и их реализация в условиях формирования правового государства: Автореферат дис. ... канд. юрид. наук. - Саратов, 1992. – 199с.

13. Лукашева Е.А. Роль социалистического правосознания народных масс в установлении, развитии и укреплении социалистической законности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1954. – 16с.

14. Лукьянова Т.В. Организационно-экономическое обеспечение профессионального роста научно-педагогических работников высшей школы: Дис. ... канд. экон. наук. М., 2003. – 145с.

15. Малько А.В. Законные интересы советских граждан: Дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1985. – 207с.

16. Максименко С.Т. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей: дис... канд. юрид. наук. Саратов, 1970. – 153с.

17. Нечай И.В. Правовые основы деятельности органов местного самоуправления в жилищной сфере: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009. [Электронный ресурс] URL: <http://www.dissercat.com/content/pravovye-osnovy-deyatelnosti-organov-mestnogo-samoupravleniya-v-zhilishchnoi-sfere> (дата обращения: 20.01.2012).
18. Певзнер А.Г. Понятие и виды субъективных гражданских прав: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1961. – 16с.
19. Прусаков, А. Д. Действие и бездействие как формы юридически значимого поведения: автореф. дис.... канд. юрид. наук. Саратов. 2008. -32с.
20. Пчелинцева Л.М. Право на жилище военнослужащих: теоретические аспекты и проблемы реализации: Дис. ... д.ю.н.: 12.00.03. М., 2004. – 520с.
21. Степанов Д.И. Услуги как объект гражданских прав: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. – 349с.
22. Степанов Д.И. Услуги как объект гражданских прав: автореф. дис.... канд. юрид. наук. М., 2004. – 32с.
23. Сырых Е.В. Общие критерии качества закона: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2001. – 221с.
24. Тагиев А.С. Законность в сфере экономических отношений: дис. ... докт. юрид. наук. Москва, 2001. – 333с.
25. Фалькина Т.Ю. Формы реализации права и механизм их осуществления: автореферат дис. ... канд. юр. наук.: 12.00.01 - Нижний Новгород, 2007. – 25 с.
26. Фриев А.Л. Исполнение гражданско-правовых обязательств между предпринимателями: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1999. – 22с.
27. Шашкова Л.А. Права потребителей и их защита в Российской Федерации гражданско-правовыми средствами: дис. ... канд. юр. наук.- Ульяновск, 2004. – 211с.

28. Юрков Б.Н. Процессуальные гарантии прав граждан при рассмотрении и разрешении судом жалоб на действия административных органов: автореф. дис. ... канд. юрид наук. – Харьков, 1974. –16с.

#### **Работы зарубежных авторов:**

1. Lawson R. G. Exclusion Clauses and Unfair Contract Terms. London: Sweet & Maxwell, 2011. – 329 p.

2. Andrews N. Contract law. Cambridge: Cambridge University Press, 2011. - 308 p.

3. Thal S.L. The Inequality of Bargaining Power Doctrine – The Problem of Defining Contractual Unfairness // Oxford Journal Of Legal Studies.1988. Vol.8.№1. pp. 123-136.

#### **Словари**

1. Ожегов С.И. Словарь русского языка/Под ред. Н.Ю Шведовой. – 797с.

2. Крысин Л.П. Толковый словарь иноязычных слов. М., 2002. — 944 с.