

Министерство образования Республики Беларусь
Учреждение образования
«Полоцкий государственный университет»

Региональный учебно-научно-практический Юридический центр

ТРАДИЦИИ И ИННОВАЦИИ В ПРАВЕ

Материалы международной
научно-практической конференции,
посвященной 20-летию юридического факультета
и 50-летию Полоцкого государственного университета

(Новополоцк, 6–7 октября 2017 г.)

В трёх томах
Том 2

Новополоцк
2017

УДК 34(082)
ББК 67я43

Рекомендован к изданию
советом юридического факультета
Полоцкого государственного университета (протокол № 7 от 04.09.2017 г.)

Редакционная коллегия:

И. В. Вегера, кандидат юридических наук, доцент (отв. редактор);
Д. В. Щербик, кандидат юридических наук, доцент;
В. А. Богоненко, кандидат юридических наук, доцент;
Е. Н. Ярмоц, кандидат юридических наук, доцент;
П. В. Соловьёв, магистр юридических наук

Рецензенты:

Г. А. Василевич, доктор юридических наук, профессор;
Т. И. Довнар, доктор юридических наук, профессор;
В. М. Хомич, доктор юридических наук, профессор

Традиции и инновации в праве : материалы междунар. науч.-практ. конф., посвящ. 20-летию юрид. фак. и 50-летию Полоц. гос. ун-та, Новополоцк, 6–7 окт. 2017 г. : в 3 т. / Полоц. гос. ун-т, Регион. учеб.-науч.-практ. Юрид. центр ; редкол.: И. В. Вегера (отв. ред.) [и др.]. – Новополоцк : Полоцкий государственный университет, 2017. – Т. 2. – 288 с.

ISBN 978-985-531-570-5.

Предложены материалы, в которых обсуждаются проблемы юридической науки и практики с позиций преемственного и инновационного развития национальных правовых систем и международного права.

Адресован научной юридической общественности, практическим работникам, преподавателям, студентам юридических факультетов, слушателям переподготовки по специальности «Правоведение», а также всем, кто интересуется актуальными проблемами в праве.

УДК 34(082)
ББК 67я43

ISBN 978-985-531-570-5 (Т. 2)
ISBN 978-985-531-568-2

© Полоцкий государственный университет, 2017

ПОНЯТИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

С.П. Протасовицкий,

доцент кафедры гражданского права юридического факультета, Белорусский государственный университет, кандидат юридических наук, доцент

Согласно п. 1 ст. 288 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) «в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности». Похожее определение содержится в гражданском праве других стран Содружества Независимых Государств. Выделяются лишь дефиниции туркменского и молдавского законодателей. Согласно п. 1 ст. 330 Гражданского кодекса Туркменистана «в силу обязательства кредитор вправе требовать от должника совершения какого-либо действия. Исполнение обязательства может состоять и в том, что должник воздержится от совершения действия». По ч. 1 ст. 512 Гражданского кодекса Республики Молдова «в силу обязательственного отношения кредитор имеет право требовать от должника производства исполнения, а должник обязан произвести его. Исполнение может состоять в предоставлении чего-либо, определенном действии или воздержании от определенного действия». В Молдове, видимо, восприняли немецкий опыт. В соответствии с ч. 1 § 241 Гражданского уложения Германии кредитор вправе требовать от должника совершить исполнение, которое может состоять в воздержании от действия. Отметим, что во многих странах романо-германской правовой семьи, а также в англо-американской правовой системе легальное определение обязательства отсутствует.

Различные подходы к определению обязательства мы наблюдаем в литературе. Одни авторы делают акцент на обязанности должника, другие – на праве кредитора.

Так, К. А. Неволин, рассуждая о существовании прав по обязательствам, считал, что оно «заключается в таком отношении между известными лицами, по которому одно из них обязано совершить для другого известное определенное действие, или в продолжении известного времени совершать для него известные определенные действия» [1, с. 1]. По мнению В. И. Голевинского, «обязательство (*obligatio*) есть юридическое отношение между двумя или более лицами, в силу которого для одного из этих лиц возникает юридическая необходимость что-либо дать, сделать, или не сделать в пользу другого лица» [2, с. 1]. На взгляд Г. Дербурга, «обязательствами называются такие правоотношения, которые состоят в обязанности должника исполнить в пользу кредитора определенное действие, обладающее имущественной ценностью» [3, с. 1]. С точки зрения Э. Годэмэ, обязательство – это «правовая связь, посредством которой одно лицо обязано в отношении другого к предоставлению, действию или воздержанию» [4, с. 18].

Согласно Д. И. Мейеру, «обязательством (*obligatio*) называется юридическое отношение, в котором одному лицу принадлежит право на действие другого лица» [5, с. 440]. П. П. Цитович видел в обязательстве «такое юридическое (охраняемое иском и судом – *necessitas*) отношение между определенными лицами, в силу которого одно из них (кредитор) в праве требовать от другого (должника) совершения известного действия (*Handlung*) или воздержания от такового (*Unterlassung*)» [6, с. 4]. А. Г. Гойхбарг определял обязательство как «правоотношение, в силу которого кредитор имеет право на получение от должника определенного ценного в обороте блага, которое является результатом действия должника (или выполняющего вместо него органа) или воздержания должника от действия» [7, с. 146].

Любое обязательство предполагает исполнение. Однако указанный термин означает как процесс (совершение действия), так и его результат. В Гражданском уложении Германии применительно к исполнению используются два релевантных термина – *Leistung* и *Erfüllung*. Как объяснял К. Ф. фон Савиньи, «первое выражение обозначает преимущественно обязательственную деятельность должника; второе главным образом – результат, долженствующий произойти из обязательства, результат – необходимость и несомненность которого и составляет цель обязательства» [8, с. 8].

В ГК термин «исполнение» обычно сопровождается дополнением: исполнение обязанности, исполнение обязательства, исполнение договора и т.д., что свидетельствует о процессе. Но в ряде норм он сам выступает дополнением: произвести исполнение (ст. ст. 147, 297, 388, 400), принять исполнение (ст. ст. 293, 294, 308, 367, 376, 379), получить исполнение (ст. ст. 300, 307), предоставить исполнение (ст. ст. 309, 380). Тогда подразумевается результат процесса. Результат либо следует за процессом, либо наступает прямо в процессе. В первом случае он очевиден и позволяет обоснованно судить о надлежащем исполнении. Во втором – оценка результата может быть затруднена, что вынуждает ограничиться оценкой процесса: если процесс осуществлен в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при их отсутствии – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями, то результат признается надлежащим.

По нормативной дефиниции обязательства (п. 1 ст. 288 ГК) «кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности». Иначе говоря, кредитор вправе требовать от должника совершения действия. С таким правомочием в содержании обязательства сложно согласиться.

Во-первых, кредитора интересует не процесс, а его результат.

Во-вторых, что значит требовать совершения действия? Периодически напоминать о наличии обязательства и необходимости его исполнения? Представляется, что речь здесь идет о юридической возможности принуждения к исполнению. Но она возникает лишь по истечении срока исполнения обязательства. К тому же не всякое обязательство может быть принудительно исполнено.

Заметим, согласно ст. 1341 Гражданского кодекса Франции в редакции Ордонанса № 2016-131 от 10 февраля 2016 г. «кредитор имеет право на исполнение обязательства» (пер. мой – С. П.). В пояснении к разд. 6.1 кн. 6 Гражданского кодекса Нидерландов обязательство определяется как правоотношение, в ко-

тором одно лицо (кредитор) имеет право на исполнение со стороны другого лица (должника). В соответствии со ст. 1.11 Принципов международных коммерческих договоров УНИДРУА 2016 г. «термин „должник“ означает сторону, которая должна исполнить обязательство, а термин „кредитор“ – сторону, имеющую право на исполнение этого обязательства» (пер. мой – С. П.). По дефиниции европейского частного права, включенной в Проект общей справочной схемы (англ. Draft Common Frame of Reference), «кредитор – это лицо, которое имеет право на исполнение обязательства (денежного или неденежного) со стороны другого лица – должника» (пер. мой – С. П.) [9, с. 550].

Поведение должника, как видно из законодательства и суждений многих авторов, состоит либо в совершении действия, либо в воздержании от его совершения. Мы думаем, что отрицательная обязанность выходит за пределы обязательства.

На основании изложенного предлагаем следующее определение: обязательство есть правоотношение, по содержанию которого одна сторона (должник) обязана совершить в пользу другой стороны (кредитора) определенное действие (предоставить или произвести исполнение), а кредитор вправе получить такое исполнение. Под предоставлением исполнения мы понимаем передачу имущества, а выделяя производство исполнения, имеем в виду выполнение работы или оказание услуги. Еще К. А. Неволин писал: «Действия, которых одни лица могут иметь право требовать от других, могут быть весьма многообразны. Их можно, впрочем, привести к следующим двум главным разрядам: 1) действия, посредством которых один передает другому какие-либо предметы; 2) действия, ограничивающиеся понятием телесного или умственного труда» [1, с. 1].

Список использованных источников:

1. Неволин, К. А. История российских гражданских законов : в 3 т. / К. А. Неволин. – СПб. : Тип. Имп. Акад. наук, 1851. – Т. 3. Книга вторая об имуществах. Раздел третий о правах на действия лиц и раздел четвертый о наследстве. – 831 с.
2. Голевинский, В. И. О происхождении и делении обязательств / В. И. Голевинский. – Варшава : Тип. О. Бергера, 1872. – 302 с.
3. Дербург, Г. Обязательственное право / Г. Дербург; пер. под ред. П. Соколовского. – 3-е изд. – М., 1911. – 396 с.
4. Годэмэ, Е. Общая теория обязательств / Е. Годэмэ; пер. И. Б. Новицкого. – М. : Юриздат, 1948. – 511 с.
5. Мейер, Д. И. Русское гражданское право : в 2 ч. / Д. И. Мейер. – 3-е изд., испр. – По 8-му изд., испр. и доп., 1902. – М. : Статут, 2003. – 831 с.
6. Цитович, П. П. Обязательства по русскому гражданскому праву : конспект лекций / П. П. Цитович. – Киев : Тип. И. И. Чоколова, 1894. – 104 с.
7. Гойхбарг, А. Г. Хозяйственное право Р.С.Ф.С.Р. / А. Г. Гойхбарг. – 3-е изд., исправ. и доп. – М. : Госиздат, 1924. – 267 с.
8. Савиньи, Ф. К. Обязательственное право / Ф. К. фон Савиньи; пер. В. Фукса, Н. Мандро. – М. : Тип. А.В. Кудрявцевой, 1876. – 581 с.
9. Principles, Definitions and Model Rules of European Private Law. Draft Common Frame of Reference (DCFR) : Outline Edition / Ed. by C. von Bar and others. – Munich : Sellier. European Law Publishers GmbH, 2009. – 643 pp.

Научное издание

**ТРАДИЦИИ И ИННОВАЦИИ
В ПРАВЕ**

Материалы международной
научно-практической конференции,
посвященной 20-летию юридического факультета
и 50-летию Полоцкого государственного университета

(Новополоцк, 6–7 октября 2017 г.)

В трех томах

Том 2

Текст печатается в авторской редакции

Ответственный за выпуск *И. В. Вегера*

Техническое редактирование *Т.А. Дарьяновой*
Компьютерная верстка *П. В. Соловьёва*
Дизайн обложки *М. С. Мухоморовой*

Подписано в печать 20.09.2017. Формат 60×84 ¹/₁₆. Бумага офсетная. Ризография.
Усл. печ. л. 16,71. Уч.-изд. л. 18,64. Тираж 145 экз. Заказ 1075.

Издатель и полиграфическое исполнение:
учреждение образования «Полоцкий государственный университет».

Свидетельство о государственной регистрации
издателя, изготовителя, распространителя печатных изданий
№ 1/305 от 22.04.2014.

ЛП № 02330/278 от 08.05.2014.

Ул. Блохина, 29, 211440, г. Новополоцк.