

Тольяттинский государственный университет

Россия, г. Тольятти

Долинин И.А.

студент

2 курс, 40.04.01 Юриспруденция

профиль: Правовое обеспечение предпринимательской

деятельности

Россия, г. Севастополь

СРЕДСТВА И ФОРМЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ ПРАВ СТОРОН ПО ДОГОВОРУ ЗАЙМА

Аннотация. В научной статье приведен анализ основных подходов изучения проблем в области гражданско-правовой защиты прав сторон по договору займа по российскому законодательству. Особое внимание уделяется анализу гражданско-правовой защите прав сторон, для определения особенности гражданско-правовой квалификации защиты прав сторон, на современном этапе.

Annotation The scientific article provides an analysis of the main approaches to studying problems in the field of civil protection of the rights of the parties under the loan agreement under Russian law. Particular attention is paid to the analysis of the civil protection of the rights of the parties, to determine the specifics of the civil qualification of the protection of the rights of the parties at the present stage.

Ключевые слова: защита прав сторон, договор займа, субъективное право

Keywords: protection of the rights of the parties, loan agreement, subjective law

«Правовое регулирование любых общественных отношений, связанное с процессом трансформации правовых предписаний в плоскость фактических общественных отношений, предполагает, что каждое субъективное право в случае его нарушения гарантированно обеспечивается возможностью его принудительного восстановления или защиты» [1, с. 40].

Защита прав и свобод человека и гражданина гарантируется ч. 1 ст. 45 Конституции РФ, [9] в ГК РФ «в качестве одного из начал гражданского законодательства

провозглашается принцип обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты (п.1 ст. 1 ГК РФ)» [6].

При таких обстоятельствах можно утверждать, что право на защиту в контексте указанной статьи рассматривается как субъективное право лица – участника гражданского правоотношения, которое возникает у этого лица в случае нарушения принадлежащих ей гражданских прав и интересов (в частности, неисполнение или несвоевременное исполнение обязательства, сохранность или приобретение имущества без достаточного правового основания и т.п.), непризнание этого права (например, непризнание лица правопреемником реорганизованного юридического лица, непризнание права собственности на определенное имущество) или оспаривание гражданского права (в частности, оспаривание права собственности на имущество, оспаривание права на наследство и т.д.).

Так, Т.И. Илларионова считает, «что защита субъективных гражданских прав представляет собой принудительный способ реализации прав, направленный на восстановление нарушенных прав, который применяется в установленном законом порядке компетентными органами либо уполномоченным лицом» [8, с. 80].

По нашему мнению следует согласиться с Д.Х. Валеевым и М.Ю. Чельшевым которые под защитой понимают «принудительный (в отношении обязанного лица) способ осуществления субъективного права, применяемый в установленном законом порядке компетентными органами либо самим уполномоченным лицом в целях восстановления нарушенного права» [3, с. 13].

«Право за защиту возникает тогда, когда нарушаются субъективные права и интересы конкретного лица и представляет собой самостоятельное право, что подразумевает необходимость выделения таких его элементов как право на самозащиту, оперативные действия (правомочие на собственные действия) и право на обращение к уполномоченным лицам в государственные органы (правомочие требования)»

Защита субъективных прав осуществляется в определенном порядке и правовыми мерами, в связи с чем выделяют формы и способы [2, с. 130].

Способами защиты субъективного права является последовательность действий, меры, предусмотренные законом, направленные на восстановление, возобновление, признание субъективного права. Форма защиты прав – это порядок, в котором указанные мероприятия реализуются, что определяется деятельностью компетентных органов по защите прав через установление фактических обстоятельств, применение к ним норм права, принятие решения и осуществление контроля за его исполнением.

Поддерживаем в этой связи позицию, согласно которой «формой защиты является комплекс внутренне согласованных организационных мер по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов» [4, с. 28].

В механизме защиты субъективных прав также отличаются формы (способы) разрешения споров, в пределах которых защита может состояться. По общему правилу различают юрисдикционные и неюрисдикционные формы защиты.

Юрисдикционной формой защиты является деятельность уполномоченных законодательством органов, должностных лиц по защите нарушенных или оспариваемых субъективных прав.

К юрисдикционным формам защиты гражданских прав и интересов относятся судебная, нотариальная форма защиты»

Спорным является причисление деятельности третейских судов в определенную формы защиты. В то же время, поскольку лицо, право которого нарушено, совершает действия, направленные на защиту не самостоятельно, его необходимо относить к юрисдикционным формам. Присоединяемся к позиции, что третейское судопроизводство является альтернативной юрисдикционной внесудебной формой защиты прав, которая имеет собственную процедуру рассмотрения и разрешения спора с приоритетом защиты частных интересов сторон спора.

Согласно ст. 22.1 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ [7] и Федерального закона от 24.07.2002 №102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации», споры, возникающие из гражданско-правовых договоров, могут рассматриваться третейскими судами [13].

Судебная форма защиты характеризуется универсальностью, традиционностью, детальной регламентацией, нормами процессуального права, обеспечивающего наиболее надежные гарантии восстановления нарушенных прав, а также окончательностью судебных решений. Право на судебную защиту гражданского права и интереса является ключевым элементом построения гражданского права, характеризующегося абсолютностью характера, возможностью самостоятельно решать вопросы по защите или самозащите из-за универсальности способов защиты [10].

Основным средством реализации нотариальной формы защиты в соответствии с Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1, является совершение нотариусом исполнительной надписи на долговом документе, сущностью которого является удостоверение факта невыполнения условий договора одной из сторон сделки, а процессуальным следствием – предоставление документам, которые устанавливают задолженность, исполнительную силу [11].

Действия нотариуса могут быть обжалованы в суде путем признания исполнительной надписи не подлежащей исполнению [10].

Основным критерием, позволяющим разграничить судебную и нотариальную форму защиты, является бесспорность требования (отсутствие спора о праве гражданском), которое следует определять исходя из приведенных ниже положений.

Согласно «Перечню документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей» для получения исполнительной надписи на основании нотариально удостоверенных договоров, предусматривающих уплату денежных сумм, передачу или возврат имущества, предоставляются оригинал нотариально удостоверенного договора (договоров), документы, которыми подтверждается бесспорность задолженности должника и устанавливается просрочка выполнения обязательства.

Бесспорность задолженности должника является главным фактором, который может существенно повлиять на обращение исполнительной надписи к исполнению.

Признак бесспорности определяется отсутствием возражений должником задолженности и ее размера, отсутствием каких-либо противоречий в представленных документах. Документом, подтверждающим наличие требования и понимание его должником, является получение им требования взыскателя с его подписью о поступлении требования или предоставление почтового сообщения о вручении, если требование отправлено по почте.

Как правило, если после направления требования со стороны плательщика не поступило никаких возражений или не произошло никаких действий в течение одного месяца считается, что это требование является бесспорным.

Основаниями иска о признании исполнительной надписи не подлежащей исполнению могут быть обстоятельства, свидетельствующие о том, что размер денежных средств, в отношении которых совершена исполнительная надпись, не является бесспорным или взыскателем не предоставлены нотариусу все документы, которыми подтверждается задолженность, или пропущен срок совершения исполнительной надписи.

Следовательно, защита прав сторон по договору займа нотариусом осуществляется в случае бесспорности требования, об обоснованности которого должны свидетельствовать письменные доказательства.

В случае спора о соответствующем имущественном праве нотариус отказывает в совершении исполнительной надписи, а займодавец имеет право обратиться в суд в порядке искового производства. В то же время, если лицо обращается с иском в суд о взыскании задолженности или передаче или возврате имущества, а добавленные документы

свидетельствуют об отсутствии спора о праве, то суд должен закрыть производство, основываясь на отсутствии предмета спора.

Другой формой защиты прав является неюрисдикционная. Указанная форма своим содержанием имеет соответствующие способы: действия субъектов-носителей права, направленные на защиту их прав и охраняемых законом интересов, совершаемые ими без обращения за помощью к соответствующим компетентным органам и лицам. Этот подход к пониманию неюрисдикционной формы защиты субъективных прав является устоявшимся в доктрине права. Гражданское законодательство устанавливает возможность осуществления самозащиты по договору займа.

Основаниями для применения самозащиты являются нарушения и противоправные посяательства на собственные права личности, права других лиц, круг которых не ограничивается законом, реальная угроза нарушения прав. Способы самозащиты могут устанавливаться договором или актами гражданского законодательства.

Определенное действие может считаться способом самозащиты, при наличии следующих признаков: соответствие действия требованиям закона или моральным устоям общества; действия, которым нарушено право, содержание нарушенного права, наличие соразмерности с последствиями нарушения права; осуществляется в одностороннем порядке лицом, права которого нарушаются, его реализация должна быть предусмотрена законом или договором; действия направлены на обеспечение неприкосновенности права, прекращение нарушения, ликвидацию его причин.

Самозащита может осуществляться в форме действий и бездействия. Отечественной цивилистикой был поддержан подход, не ограничивающий самозащиту только действиями фактического характера. К способам самозащиты относят и фактические действия (необходимая оборона, крайняя необходимость), меры охранного характера, меры оперативного воздействия, включая оперативное соблюдение.

В рамках предмета исследования необходимо уделить внимание анализу способов, которые можно применять не во внедоговорных, а в обязательственных правоотношениях. В договорных правоотношениях самозащитой признают отказ от договора, его прекращение, расторжение и изменение условий обязательства, отказ от совершения определенных действий в интересах другой стороны, действующей неправомерно, являющихся мерами оперативного воздействия.

С. П. Гришаев убежден, что односторонний отказ от обязательства означает применение мер оперативного воздействия: отказ от договора, принятие ненадлежащего исполнения, отказ от встречного удовлетворения в результате ненадлежащего исполнения обязательства [5, с. 130].

Механизм осуществления прав, предусмотренных договором займа, на стадии его защиты определяется тем, что соответствующее правомочие реализуется способами, предусмотренными законодательством.

На основе исследования структуры механизма защиты гражданских прав, предложенного Е.В. Вавилиным считаем целесообразным выделить следующие элементы механизма защиты прав сторон по договору займа: юридические нормы, регулирующие отношения по защите прав сторон договора займа; правоотношения, в рамках которых реализуются способы защиты прав сторон договора займа; акты реализации прав, направленные на пресечение действий, нарушающих права, или восстановление нарушенных прав сторон договора займа; охранительный правоприменительный акт, являющийся факультативным элементом, направленный на восстановление нарушенных прав или пресечение действий, нарушающих права сторон договора займа; реальное восстановление нарушенных прав сторон договора займа».

Как было отмечено выше, формами защиты гражданских прав являются юрисдикционная и неюрисдикционная, это в полной мере применимо по отношению к защите прав сторон по договору займа. «К юрисдикционной форме защиты относятся общий (судебный) и специальный (административный) порядок, а неюрисдикционная форма защиты может быть осуществлена в форме самозащиты применения мер оперативного воздействия»

Юрисдикционная форма защиты по договору займа осуществляется посредством обращения лицом, права которого были нарушены, в уполномоченные государством органы (вышестоящий орган, суд, третейский суд), которые рассмотрев дело вправе принять необходимые меры для восстановления нарушенных прав.

«Судебная статистика свидетельствует, что подавляющее большинство споров, вытекающих из договора займа, рассматривается в судах общей юрисдикции, а если участниками спора выступают организации и другие юридические лица, то такие споры решаются арбитражными судами».

Кроме того, за восстановлением нарушенного права участники спора могут обратиться в третейский, а также Конституционный суд РФ, спецификой обращения в который является возможность не только восстановить нарушенное право, но и оспорить нормативный акт, который нарушает права по договору займа.

В качестве специальной юрисдикционной формы защиты прав сторон договора займа следует признать административный порядок, который подразумевает обращение в специальный уполномоченный на разрешение спора орган.

Например, если по договору потребительского займа займодавец нарушил права заемщика, то последний имеет право обратиться в Федеральную службу по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека с жалобой на заемщика и требованием защиты своих прав. Роспотребнадзор имеет право в случае выявления нарушений в договоре займа признать его в целом или отдельные его условия недействительными, привлечь займодавца к административной ответственности.

Теперь перейдем к рассмотрению неюрисдикционной формы защиты. «К способам самозащиты относятся действия лица в состоянии необходимой обороны (ст. 1066 ГК РФ), крайней необходимости (с. 1067 ГК РФ)».

Однако считаем данное утверждение не верным, «такие формы самозащиты как необходимая оборона, крайняя необходимость – применяются не только для защиты от коллекторов, но и во многих других случаях, право на неприкосновенность жилища гарантируется Конституцией РФ, следовательно, данные формы самозащиты не являются специфическими для договора займа, а необходимо выделить именно такие, которые присущи исследуемому договору».

Считаем верным мнение А.В. Романова, что «стороны договора займа не могут применить действия фактического порядка в форме самозащиты, однако они не лишены возможности совершить юридические действия правоохранительного характера в одностороннем порядке без обращения к компетентным органам, другими словами, речь идет о мерах оперативного воздействия, таких как во-первых, меры, связанные с исполнением обязательств за счет должника например, ст. 397 ГК РФ; меры, связанные с обеспечением встречного удовлетворения ст. 359 ГК РФ; меры, связанные с отказом совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента меры отказного характера» [12, с. 160].

Данные меры применяются в зависимости от предмета займа.

Непосредственно применение мер оперативного воздействия осуществляется посредством выставления претензии, уведомления, требования о необходимости надлежащего исполнения обязательств по договору займа, кроме того могут использоваться примирительные процедуры (например, медиация).

В контексте исследования форм защиты прав и интересов сторон договора займа следует выделить отдельный порядок защиты, который действующим законодательством не урегулирован, однако активно исследуется учеными и применяется на практике медиация как вид профессионального посредничества [15, с. 60].

Преимущество медиации перед юрисдикционными формами защиты гражданских прав в состоянии учесть высокую эмоциональность конфликта, поэтому он является важным альтернативным способом защиты прав участников договорных отношений.

В процессе медиации стороны самостоятельно посредством переговоров и добровольного волеизъявления принимают решение, основанное на балансе их интересов.

Поскольку медиатор не является лицом, имеющим публично-властные функции, непосредственного решения общеобязательного характера он не принимает, а результатом медиации является «медиационное соглашение» [14, с. 80].

Соглашение о результатах медиации является гражданско-правовой сделкой, направленной на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон в пределах спорных гражданско-правовых отношений, заключенных сторонами спора вне определенной юрисдикции.

«Ст. 12 ГК РФ установила достаточно широкий перечень универсальных способов защиты гражданских прав и интересов судом, которые представляют собой систему закрепленных законом мер принудительного характера, имеющих материально-правовой характер, применение которых позволяет восстановить нарушенных (оспариваемые) права и осуществлять воздействие на правонарушителя. Наряду с универсальными, применяются также и специальные способы защиты, которые устанавливаются ГК РФ и другими федеральными законами РФ с целью применения для защиты отдельных прав».

Таким образом, права сторон по договору денежного, товарного (вещевого) займа и займа в форме ценных бумаг различаются, в связи с этим необходима дифференциация механизма защиты прав сторон по договору займа в зависимости от предмета займа, соответственно, различаются и способы, средства, формы защиты. Стороны по договору займа могут применять как меры защиты, так и меры ответственности в составе комплекса средств, предусмотренных ГК РФ для защиты прав сторон. Далее в работе рассмотрим отличия, и особенности применения мер защиты и мер ответственности.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Беспалов Ю. Ф. Договорное право / Ю.Ф. Беспалов, О.А. Егорова, П.А. Якушев. - М.: Юнити-Дана, Закон и право, 2020. - 552 с.
2. Богданова Е. Е. Гражданское право. Учебник. / Е. Е. Богданова, Д. Е. Богданов, Л. Ю. Василевская. - М.: Проспект, 2020. - 448 с.
3. Валеев Д.Х. Гражданско-правовые средства в процессуальном механизме реализации прав граждан и организаций в исполнительном производстве/ Д.Х. Валеев, М.Ю. Чельшев // Исполнительное право. - М.: Юрист, 2019. № 4. - С. 13
4. Водчиц Д.И. Ограничение на проценты по займу, или Как отбить желание давать в долг/ Д.И. Водчиц [Электронный ресурс] – URL: https://zakon.ru/blog/2019/9/26/ogranichenie_na_procenty_po_zajmu_ili_kak_otbit_zhelanie_davat_v_dolg(дата обращения: 15.10.2022)
5. Гришаев С. П. Гражданское право/ С. П. Гришаев. - М.: Норма, Инфра-М, 2015. - 608 с.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 01.07.2021 [Электронный ресурс]: URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_9027/ (дата обращения: 19.10.2022)
7. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 07.10.2022) Российская газета. № 220. 20.11.2002
8. Илларионова Т.И. Механизм действия гражданско-правовых охранительных мер/ Т.И. Илларионова - Свердловск, 1980. – 290 с.
9. Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020)
10. Как подтвердить безденежность договора займа. Судебная практика. URL: [Электронный ресурс]. URL: <https://admmuji.ru/blog/obzhalovanie/kak-podtverdit-bezdenezhnost-dogovora-zajma-sudebnaya-praktika.html>(дата обращения: 20.10.2022)
11. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате [Электронный ресурс]: утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1 (ред. от 14.07.2022). URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_1581/ (дата обращения: 19.10.2022)
12. Романов А.В. Проявление свободы договора при исполнении договорного обязательства/ А.В. Романов //Гражданское право. – 2021. –№2.– С. 44-46

13. Федеральный закон от 24.07.2002 № 102-ФЗ О третейских судах в Российской Федерации [Электронный ресурс]: (ред. от 08.12.2020). URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_37831/ (дата обращения: 19.10.2022)

14. Хабиров А. И. Система прав и обязанностей сторон заемного обязательства в современном праве/ А. И. Хабиров// Право и управление. XXI век. – 2019. - №1(50) – С.18-24

15. Шавалеев М.В. О принципах юридической ответственности / М.В. Шавалеев // Право и государство. – 2020. – №6. – С.10-16.