

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

**ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ
УКРЕПЛЕНИЯ
РОССИЙСКОЙ
ГОСУДАРСТВЕННОСТИ**

Часть 81

Сборник статей

Томск
Издательский Дом Томского государственного университета
2019

быль («выигрыш») каждой из его сторон зависит от изменения согласованного в договоре показателя, наступление которого не гарантировано, иных правовых последствий не влечется, такой договор также является договором пари (ст. 1062 ГК РФ).

Организационные расчетные свопы могут порождать либо обязанность сторон по заключению в будущем другого гражданско-правового договора, либо отношения связанности до реализации управомоченной стороной секундарного права (права на односторонние действия) посредством акцепта безотзывной оферты на заключение другого гражданско-правового договора – расчетного свопа (в зависимости от вида обязательства). Соответственно, указанные договоры являются либо предварительными договорами (ст. 429 ГК РФ), либо опционами на заключение договора (ст. 429.2 ГК РФ).

Таким образом, с точки зрения норм ГК РФ категорией «расчетный своп-договор» охватываются поименованные гражданско-правовые договоры, за исключением кредитно-дефолтного свопа, заключаемого с кредитной организацией.

М.П. Имекова

ПРИЗНАНИЕ ПРАВА ИЛИ ОБРЕМЕНЕНИЯ ОТСУТСТВУЮЩИМ В СИСТЕМЕ ВЕЩНО- ПРАВОВЫХ СПОСОБОВ ЗАЩИТЫ ПРАВ

Впервые такой способ защиты прав, как признание права или обременения отсутствующим, был назван в Постановлении Пленума ВС РФ № 10 и Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»¹. Его появление было вызвано потребностями гражданского оборота, когда нарушенные права не могли быть защищены с помощью традиционных вещно-правовых исков (виндикационного и негаторного). В частности, речь идет о следующих случаях: право собственности на один и тот же объект недвижимости зарегистрировано за разными лицами, право собственности на движимое имущество зарегистрировано как на недвижимое имущество, ипотека или

¹ Далее – Постановление № 10/22.

иное обременение прекратились (см. абз. 4 п. 52 Постановления № 10/22).

В гражданско-правовой науке сложились три основные точки зрения относительно места анализируемого способа защиты в системе вещно-правовых способов защиты прав. Одни ученые¹ полагают, что признание права или обременения отсутствующим является самостоятельным способом защиты, другие² – признают его негаторным иском, третьи³ – справедливо указывают на то, что данный иск по своей природе представляет собой иск о признании права.

Признание права или обременения отсутствующим не является самостоятельным способом защиты права, в том числе по причине того, что данное требование может включаться в содержание иных требований, например, в требование о применении последствий недействительности сделки, на основании которой проведена государственная регистрация, истребование имущества из чужого незаконного владения и т.д.

В том случае, когда предъявляется самостоятельное требование о признании права или обременения отсутствующим, его следует признавать иском о признании права, а не негаторным иском. «Негатор-

¹ Сеницын С.А. Защита владения и вещных прав в гражданском праве России и Германии: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010. С. 25–26; Петрушкин В.А. Иск о признании права (обременения) отсутствующим в системе способов защиты прав на недвижимость // Ученые записки Казанского государственного университета. Сер. Гуманитарные науки. 2013. Т. 155, кн. 4. С. 137–144.

² Ильченко А.Л. Оспаривание в суде зарегистрированного права на недвижимое имущество // Нотариус. 2004. № 5. С. 15–24; Груздев В.В. Проблемы негаторной защиты // Цивилист. 2012. № 2. С. 41–43. Некоторые суды высказывают аналогичную точку зрения (см., например, п. 12 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 15.01.2013 № 153 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам защиты прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения» Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.2015 № 43 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности»). Как представляется, одна из причин признания судами требования о признании права или обременения отсутствующим в качестве негаторного иска заключается в том, что к данному иску не подлежит применению исковая давность.

³ Моргунов С.В. Актуальные вопросы оспаривания зарегистрированного права на недвижимость // Вестник ВАС РФ. 2008. № 5. С. 9–29; Эрделевский А.М. О судебном подходе к защите вещных прав // СПС КонсультантПлюс. 2011; Файзрахманов К.Р. Признание права или обременения отсутствующим в системе способов защиты вещных прав // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 4. С. 114–122.

ный иск направлен на устранение фактических преград к нормальному пользованию недвижимой вещью. Наличие регистрационной записи за другим лицом является юридической помехой, которая никак не затрудняет пользование недвижимостью»¹. Требование о признании права или обременения отсутствующим направлено на устранение неопределенности в вопросе титула на спорное недвижимое имущество или в статусе последнего (является ли оно недвижимым имуществом). Иными словами, данное требование направлено на констатацию перед третьими лицами факта отсутствия у ответчика права на такое имущество (или его обременения).

Таким образом, признание права или обременения отсутствующим следует признавать иском о признании права.

Н.С. Карцева, К.Д. Казаченко

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПРАВОМ В ХОДЕ ПРОВЕДЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА ГРАЖДАНИНА: ПРОБЛЕМЫ ПРАВООПРЕДЕЛИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ

Сегодня, когда в России уже несколько лет действуют положения законодательства, регулирующие банкротства граждан, при его практической реализации возникает ряд серьезных проблем, связанных со злоупотреблением правом и требующих своего осмысления и разрешения.

Следует сказать, что институт банкротства ввиду своей конфликтности всегда подразумевает столкновение интересов. Когда должник попадает в кризисную ситуацию и бремя денежных обязательств становится непосильным, откидывая за черту бедности, а кредиторы используют все, порой даже незаконные формы воздействия на должника с целью возврата своих денежных средств, о нравственных категориях часто забывают.

Как известно, процедура несостоятельности (банкротства) граждан предусмотрена в первую очередь для добросовестных лиц, действующих в рамках дозволенного поведения, при этом процедура

¹ Подшивалов Т.П. Правовая природа иска об оспаривании зарегистрированного права на недвижимость // Журнал российского права. 2014. № 5. С. 76–83.