

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие (*Е.А. Суханов*).....7

Б.М. Гонгало

Вспоминая Володю Ема (Пристрастные заметки) 13

Раздел I. ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА В ТРУДАХ В.С. ЕМА

В.С. Ем

О новом законодательном взгляде на ничтожность
и оспоримость сделок 18

В.С. Ем

Ничтожность сделок по действующему гражданскому
законодательству 43

В.С. Ем, Е.А. Суханов

О видах субъективных гражданских прав и о пределах
их осуществления 72

В.С. Ем

Обязательства из неосновательного обогащения 85

Раздел II. СУБЪЕКТИВНЫЕ ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ: ПОНЯТИЕ И ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ

В.В. Витрянский

Правила об исковой давности: некоторые проблемы
судебного толкования 108

Н.В. Козлова, С.Ю. Филиппова

Юридическая обязанность как элемент гражданского
правоотношения: к вопросу о правовой квалификации 118

Ю.В. Тай

О процессуальном эстоппеле с надеждой на лучшее..... 131

С.В. Третьяков

Делегированная компетенция, государственное принуждение и распоряжение правами: концепция субъективного (частного) права Ганса Кельзена..... 157

Т.С. Яценко

Гражданско-правовая охрана назначения субъективных прав: пробелы и способы их устранения 182

**Раздел III. ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕЖИМА
ОБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ**

Б.М. Гонгало, М.В. Бандо

Трансформация недопустимости обращения взыскания на единственное жилое помещение, пригодное для проживания, в право на сохранение за гражданином достаточного (достойного) жилища..... 194

Л.А. Новоселова

«Цифровые деньги» в системе объектов гражданского права..... 215

А.Е. Шерстобитов

Гражданско-правовое регулирование «цифровых прав» 230

Раздел IV. ПРОБЛЕМЫ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА

Д.В. Ломакин

Контрреформа гражданского законодательства на примере абз. 2 п. 1 ст. 66 Гражданского кодекса РФ 242

Ф.С. Сулаймонов

Некоторые вопросы развития законодательства Республики Таджикистан о юридических лицах (на примере акционерных обществ) 254

Е.А. Суханов Корпорации как юридические общности (сравнительно-правовой аспект).....	265
---	-----

Раздел V. ПРОБЛЕМЫ ВЕЩНОГО ПРАВА

Р.С. Бевзенко Права залогодержателя в отношении заложенного имущества	292
---	-----

Г.А. Гаджиев О владении и некоторых положениях проекта федерального закона «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации» (проект № 47538-6/5).....	311
--	-----

И.А. Емелькина Проблемы соотношения вещного права с конструкцией «управление чужим имуществом»	339
---	-----

А.В. Киселев Вещно-правовые режимы, ничтожные сделки и решения собраний в судебной практике	353
--	-----

А.А. Маковская Залог закладных	374
--	-----

Раздел VI. ПРОБЛЕМЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

И.И. Зикун Реституционная суброгация	392
--	-----

Т.С. Мартянова Догматические манифесты страхового права	418
---	-----

С.В. Сарбаш Суброгационное и регрессное требования поручителя к должнику ...	423
--	-----

К.И. Скловский, В.С. Костко О юридической природе сальдо	439
--	-----

Н.В. Тололаева

Дискуссии о передаче права требования по договору
и ее оптимальной модели в контексте разъяснений
высших судебных инстанций 463

Раздел VII. ПРОБЛЕМЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ

В.Ю. Бузанов

Искусственный интеллект и интеллектуальная собственность:
есть ли точки соприкосновения?..... 480

А.С. Ворожевич

Правовая охрана служебных изобретений: семь актуальных
вопросов 492

И.А. Зенин

Товарный фетишизм исключительных интеллектуальных прав 519

С.А. Сеницын

Ограничения исключительного патентного права: свободное
использование, преждепользование, послепользование 533

Н.В. Щербак

Отраслевые, подотраслевые и институциональные принципы
авторского права и смежных прав: основания и практика
применения 559

Сведения об авторах..... 597

ПРЕДИСЛОВИЕ

Настоящий сборник научных статей подготовлен в память доцента кафедры гражданского права юридического факультета Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова Владимира Саурсеевича Ема, известного отечественного цивилиста и издателя юридической литературы, безвременно ушедшего из жизни в январе 2018 г., которому в декабре 2021 г. исполнилось бы 70 лет. В подготовке этого сборника приняли участие друзья и коллеги В.С. Ема по университетской кафедре и по многочисленным издательским проектам, душой и организатором которых он был.

Будучи глубоким и тонким цивилистом, В.С. Ем занимался наиболее сложными, фундаментальными теоретическими проблемами гражданского права — учением о правоотношении, институтом действительности сделок, проблематикой осуществления и защиты гражданских прав и исполнения субъективных гражданских обязанностей. Вместе с тем серьезное внимание он уделял анализу таких сложных институтов обязательственного права, как залог и ипотека (его глубокие труды о правовом оформлении рынка ипотечного кредитования¹ фактически положили начало серьезному исследованию этого института в современной отечественной литературе, а сам он принимал непосредственное участие в разработке Закона об ипотеке²); предметом его внимания были также аренда и лизинг, но особо — неосновательное обогащение. Названной проблематике посвящены не только его научные статьи, но и написанные им превосходные главы в учебниках гражданского права, которые он (подобно своему учителю — проф. В.П. Грибанову) считал одной из вершин научного творчества университетского преподавателя. В.С. и ушел из жизни в процессе активной работы над новым изданием учебника³, к от-

¹ См.: *Ем В.С., Синельников А.М.* Ипотечное кредитование в России. М., 1995; Правовые проблемы организации рынка ипотечного кредитования в России / Под ред. В.С. Ема. М., 1999.

² Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» // СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400.

³ См.: *Гражданское право: Учебник. В 4 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов.* 2-е изд. М.: Статут, 2019–2020. В этом издании учебника перу В.С. Ема принадлежат разделы о гражданском правоотношении (гл. 3); о понятии и видах сделок (§ 1–4 гл. 9); об осуществлении гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей (§ 1–3 гл. 11); о защите граждан-

дельным главам которого он оставил во многом готовые материалы. В настоящем сборнике публикуются последняя из них, посвященная обязательствам из неосновательного обогащения, а также составившие отдельную научную статью материалы к главе о гражданском правоотношении, которые позволяют получить представление об уровне его научного творчества.

Главной же его заслугой перед отечественной цивилистикой, да, пожалуй, и перед всем российским правоведением, несомненно, стало осуществление необычного издательского проекта, не имеющего аналогов ни в отечественной, ни в зарубежной правовой литературе — переиздание серии фундаментальных трудов по гражданскому праву под общим названием «Классика российской цивилистики». Она охватила научные и учебные работы ряда выдающихся российских юристов дореволюционного и советского времени. За 18 лет существования этой серии (1997—2015 гг.) в ней было издано свыше 60 томов лучших образцов отечественной юридической литературы (по два — три тома ежегодно). При этом блестящие книги некоторых авторов, будучи ранее известными лишь узкому кругу специалистов, уже в наше время выдержали в этой серии по нескольку изданий, получив самую широкую известность (Д.И. Мейер, И.А. Покровский, Г.Ф. Шершеневич), а «Основные проблемы гражданского права» И.А. Покровского были переведены на немецкий язык¹, что позволило ознакомиться с ними и зарубежному читателю.

Каждый из составивших данную серию трудов при подготовке к переизданию подвергался тщательной научной обработке, снабжался необходимыми комментариями, биографическими и другими данными автора, готовившимися самим В.С. Емом, его аспирантами, сотрудниками созданной им юридической фирмы «Ем и Ко» и руководимого им издательства «Статут». К ним готовились серьезные предисловия, содержавшие глубокую характеристику научного творчества автора, тон которым задал проф. А.Л. Маковский, написавший блестящую вводную статью к одной из первых книг серии — ставшей теперь зна-

ских прав (гл. 12); о способах обеспечения надлежащего исполнения обязательств (§ 1—3 гл. 30); об обязательствах из договора продажи предприятия (§ 5 гл. 32) и из договоров аренды (§ 6 гл. 32); об обязательствах из договоров проката и договоров аренды транспортных средств (§ 1 гл. 33), из договоров аренды недвижимости (§ 2 гл. 33), из договора финансовой аренды (лизинга) (§ 3 гл. 33) и из договора безвозмездного пользования (§ 4 гл. 33); об обязательствах из неосновательного обогащения (гл. 44).

¹ См.: *Iosif A. Pokrovskij. Grundprobleme des bürgerlichen Rechts* (1917). Herausgegeben von Martin Avenarius und Anastasia Berger. Mohr Siebeck Tübingen, 2015.

менитой работе И.А. Покровского «Основные проблемы гражданского права»¹, недавно появившейся в форме аудиокниги. Работу по созданию и реализации этого уникального проекта В.С. кратко описал в одной из своих статей². При этом он скромно умолчал о том, что сам редактировал практически каждый из томов «Классики российской цивилистики», и, просматривая их корректуру, не уставал восхищаться логикой их изложения, глубиной и актуальностью содержащихся в них идей, о чем нередко уже глубокой ночью рассказывал автору настоящих строк.

Трудно переоценить выдающуюся роль этой серии замечательных монографий и учебников в восстановлении и развитии научного уровня юридических исследований и высшего юридического образования в нашей стране, резко упавшего в начале 90-х годов прошлого века. Они не только позволили ознакомить студентов и аспирантов, да и многих преподавателей и научных сотрудников с забытым богатством отечественной цивилистической мысли, неожиданно оказавшимся востребованным общественным развитием в ходе формирования нового по сути правопорядка, но и были активно использованы законотворческой и правоприменительной практикой. Большинство этих классических трудов до сих пор остаются непревзойденными образцами научного творчества, на которые и сейчас может ориентироваться преподавание и изучение российского гражданского права. Как прекрасно сказал о них А.Л. Маковский, «мы вдруг стали обладателями золотых россыпей, сокрытых временем и недобрыми охранителями, обрели труды людей, продолжавших писать науку гражданского права даже в самые мрачные годы».

Главное же значение их переиздания состоит в том, что оно позволило, вновь пользуясь словами А.Л. Маковского, восстановить «выпавшие звенья» отечественной цивилистики, протянув «временную связующую нить» между творчеством ее прежних корифеев и современной российской гражданско-правовой наукой. Без этого ее нормальное развитие было бы попросту невозможным и неизбежно свелось бы к заимствованию или «переделке» зарубежных (прежде всего англо-американских) правовых институтов (к чему нас теперь постоянно толкает ставшее модным среди юристов увлечение «экономическим

¹ См.: *Маковский А.Л.* Выпавшее звено // *Покровский И.А.* Основные проблемы гражданского права. М.: Статут, 1998 (серия «Классика российской цивилистики»).

² *Ем В.С.* Времен связующая нить (о серии книг «Классика российской цивилистики») // *Россия и современный мир.* 2006. № 3; *Вестник гражданского права.* 2007. № 4.

анализом права»). Стоит ли удивляться, что это уникальное издание получило огромный положительный резонанс в правовой литературе¹. Неутомимая деятельность В.С. Ема по его организации и осуществлению была заслуженно отмечена Ломоносовской премией МГУ (которой крайне редко удостоиваются юристы), а издательство «Статут» удостоено Высшей общественной юридической премии «Фемида» «за большой вклад в развитие юридической мысли и правовой культуры».

Необходимо напомнить, что издательская деятельность В.С. Ема фактически началась с создания его учениками издательства «Спарк», в котором по его настоятельной рекомендации в 1994–1996 гг. были переизданы учебники гражданского и торгового права Г.Ф. Шершеневича² и учебник по системе римского права В.М. Хвостова³. Эти классические учебники сыграли большую положительную роль в развитии современного юридического образования (что может засвидетельствовать и автор этих строк, в то время в качестве декана юридического факультета МГУ возглавлявший учебно-методическое объединение российских вузов в области правоведения и по просьбе В.С. Ема с удовольствием написавший предисловия к ним). После этого, как вспоминал сам В.С., «мысль о переиздании наиболее значимых трудов ученых-цивилистов дореволюционного и советского времени окончательно завладела» им⁴. Для реализации этого серьезного плана, не нашедшего тогда поддержки в других издательствах и научных центрах, он в 1997 г. основал и возглавил новое специализированное научное издательство «Статут».

С помощью «Классики российской цивилистики» В.С. Ем «вдохнул в него душу», превратив в одно из лучших издательств юридической литературы в современной России. Теперь с его легкой руки оно не только дает путевку в жизнь лучшим учебникам и солидным монографиям, прежде всего в сфере гражданского права (таким, например, как беспрецедентный по широте охвата научного материала фундаментальный многотомный труд М.И. Брагинского и В.В. Витрянского «Договорное

¹ См. особенно: *Алексеев С.С.* О серии «Классика российской цивилистики» // Законодательство. 2000. № 6; *Слесарев В.Л., Яковлев В.Ф.* Серия книг «Классика российской цивилистики» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2003. № 8.

² См.: *Шершеневич Г.Ф.* Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). М.: Спарк, 1994; *Он же.* Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). М.: Спарк, 1995.

³ См.: *Хвостов В.М.* Система римского права: Учебник. М.: Спарк, 1996.

⁴ См.: Проблемы развития частного права: Сборник статей к юбилею Владимира Саурсевича Ема / Отв. ред. Е.А. Суханов, Н.В. Козлова. М.: Статут, 2011. С. 98.

право»), но и охотно открывает дорогу к читателям разнообразным серьезным работам молодых талантливых цивилистов. В активе этого издательства такие уникальные труды, как первый полный русский перевод Дигест Юстиниана¹ и другие издания источников римского частного права, первые русскоязычные издания Принципов международных коммерческих договоров УНИДРУА² и Модельных правил европейского частного права (DCFR)³, а также отличающиеся неизменно высоким научным уровнем учебники, комментарии, монографии и другие, в основном некоммерческие издания. В каждом из них осталась и частица души В.С. Ема, трудами и заботами которого обеспечивалось последовательное развитие издательства «Статут» в самые сложные периоды его существования.

Наконец, в 2006 г. В.С. Ем стал соучредителем и издателем возобновленного журнала «Вестник гражданского права», вышедшего в России столетие тому назад. Идея восстановления этого известного дореволюционного журнала, как и последующее научное руководство им, составляют заслугу проф. А.Л. Маковского, тесно сотрудничавшего с В.С. Емом и издательством «Статут». Обеспечив организационно-материальную, а в известной мере и научную основу деятельности этого журнала, В.С. вместе с другими членами редколлегии сумел объединить вокруг него ряд известных своим активным научным творчеством цивилистов и привлечь к его работе многих молодых авторов, прежде всего связанных с возглавлявшимися в то время А.Л. Маковским Исследовательским центром частного права и Российской школой частного права, а также с кафедрой гражданского права юридического факультета МГУ, на которой В.С. Ем работал до конца своих дней. Их совместная деятельность обеспечила высокий научно-теоретический уровень публикуемых в этом журнале материалов, что позволило ему занять ведущие позиции среди других современных российских юридических журналов и стать несомненным лидером научных журналов, специализирующихся в области частного права.

Следует подчеркнуть, что чрезвычайно плодотворная издательская и просветительская деятельность В.С. Ема была отражением его редких

¹ Дигесты Юстиниана. Т. I–VII: Пер. с лат. / Отв. ред. Л.Л. Кофанов. М.: Статут, 2002–2005.

² Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2010 / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Статут, 2013; Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2016 / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Статут, 2020.

³ Модельные правила европейского частного права: Пер. с англ. // Науч. ред. Н.Ю. Рассказова. М.: Статут, 2013.

душевных и интеллектуальных качеств. Среди них выделялись его непреходящая любовь к цивилистической науке и энциклопедические знания работ выдающихся российских и зарубежных цивилистов, в том числе и тех, которых он считал своими научными наставниками и предшественниками, основателями и продолжателями уникальных научных цивилистических школ. Пропаганда выдающихся результатов их деятельности, по сути, составила основное дело всей его жизни, плоды которого теперь с благодарностью воспринимает широкий круг читателей, включающий его многочисленных коллег, друзей и учеников, которым он сумел передать не только свои глубокие познания, но и свой энтузиазм и энергию в изучении гражданского права и которые по мере своих сил, несомненно, поддержат и продолжат успешно начатое им благородное дело правового просвещения.

Проф. Е.А. Суханов

ВСПОМИНАЯ ВОЛОДЮ ЕМА (Пристрастные заметки)

У нас довольно странное, не вполне логичное отношение к тому, как именовать человека. Например, проводится встреча с государственным деятелем и говорят, что «у нас сегодня Иван Иванов», а затем: «Здравствуйте, Иван Иванович!». Так Иван или Иван Иванович? Вспоминая В.С. Ема, надо говорить о Владимире Саурсеевиче Еме. Мне же помнится Володя Ем. Не потому, что я очень хорошо знал В.С. Ема. Наверное, потому, что отношения друг к другу не были отягощены хоть каким-то формализмом, иерархичностью, показным дружелюбием и пр., но, хочется верить, отмечены взаимными симпатией и уважением. Потому сегодня говорю о *Владимире Саурсеевиче Еме* и *Володе Еме*.

Владимир Саурсеевич чрезвычайно уважительно относился к учителям. Причем как к тем, кто учил уму-разуму в аудитории или при написании научных трудов, так и к давно ушедшим, чьи работы можем читать и обсуждать. Это он вместе с Е.А. Сухановым в замечательной вступительной статье к трудам В.П. Грибанова, которые были изданы издательством «Статут» в серии «Классика российской цивилистики», писал о Вениамине Петровиче Грибанове, что «профессор В.П. Грибанов, прекрасно знавший русскую дореволюционную юридическую литературу, убедительно доказал своим многочисленным ученикам (включая авторов настоящего очерка), что классическая российская цивилистика начинается с курса гражданского права Д.И. Мейера»¹. Это пояснение к тому, что сейчас уже знаменитая серия «Классика российской цивилистики» «была открыта с публикации курса русского гражданского права Д.И. Мейера, а теперь продолжается настоящим изданием трудов профессора Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова Вениамина Петровича Грибанова»².

А далее: «В.П. Грибанов был ярким представителем «могучей кучки» российских цивилистов советского периода, прошедших суровую школу Великой Отечественной войны... Это поколение обладало вы-

¹ *Грибанов В.П.* Осуществление и защита гражданских прав. М.: Статут, 2000. С. 3.

² Там же.

соким мужеством, достойным добродетельных людей, стойко переносивших все превратности судьбы и созидавших во имя доброты и справедливости»¹. Говорится и о таланте и трудолюбии В.П. Грибанова, его редких душевных качествах и т.д.² Мне кажется, в самом построении фраз, в словах, быть может, в фонетике «читается» почитание.

В.С. Ем писал от редколлегии серии «Классика российской цивилистики», предвывая издание одной из книг, что «читатель может познакомиться в настоящем издании с уникальными материалами, касающимися жизни и творчества В.И. Синайского»³. Очень по доброму В.С. Ем (соавторы – А.Г. Долгов и Е.С. Рогова) рассказывает о Л.И. Петражицком⁴, С.И. Аскназии⁵ (соавтор – С.В. Третьяков), Л.А. Кассо⁶ (соавтор – Е.С. Рогова) и о других ученых.

В 2004 г. в Екатеринбурге состоялась защита кандидатской диссертации И.В. Бекленищевой «Понятие гражданско-правового договора (сравнительно-правовое исследование)» (впоследствии в издательстве «Статут» была издана соответствующая монография). Оппонентами выступили С.С. Алексеев и В.С. Ем. Я видел, как почтительно относился Володя к Сергею Сергеевичу. Уверен, что дело не только в том, что С.С. Алексеев – выдающийся государственный деятель, знаменитый правовед... Несомненно, сказывалось уважение к фронтовику, человеку, который старше... Кстати, тогда же Владимир Саурсеевич, побывавший у меня дома, сказал, что, по его разумению, я «недостаточно уважительно разговариваю с папой» (цитата). Как представляется, учреждение в 1997 г. теперь уже легендарной серии книг «Классика российской цивилистики», к чему Владимир Саурсеевич имел самое непосредственное отношение, есть не только свидетельство почтения к науке гражданского права, но и уважения к людям, творившим отечественную цивилистику. Наверное, и просто уважения к старшим.

Володя никогда не говорил мне более или менее обстоятельно о своей семье. Это совпадает с моей жизненной позицией – сфера частной жизни не должна быть объектом всеобщего обозрения. Может, потому

¹ Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. М.: Статут, 2000. С. 3.

² См. там же. С. 6.

³ Синайский В.И. Русское гражданское право. М.: Статут, 2002. С. 6.

⁴ См.: Петражицкий Л.И. Права добросовестного владельца на доходы с точек зрения догмы и политики гражданского права. М.: Статут, 2002. С. 5–37.

⁵ См.: Аскназий С.И. Основные вопросы теории социалистического гражданского права. М.: Статут, 2008. С. 13–40.

⁶ См.: Кассо Л.А. Понятие о залоге в современном праве. М.: Статут, 1999. С. 3–20.