**II. Права.**

**1. Определение**

Права образуют вторую большую группу объектов права. Это бестелесные юридические объекты, чистый продукт правовой системы. У них нет физической формы, их нельзя потрогать.

Примечание по терминологии: в отличие от вещей, права не подлежат ни «собственности», ни «владению». Лицо, обладающее правом, является «держателем» этого права. Поэтому нельзя формулировать, что А является владельцем требования или другого права.

Права могут действовать против всех (абсолютные права) или образовывать юридическую связь между определенными лицами (относительные права).

**2. Абсолютные права**

**а. Собственность**

Главным выражением абсолютного права является право собственности (das Eigentum). В § 903 (1) BGB говорится: «Собственник вещи может, если это не противоречит закону или правам третьих лиц, поступать с вещью по своему усмотрению и не допускать никакого постороннего вмешательства». Если следствием воздействия на вещь является то, что ею владеет третье лицо, т.е. фактически контролирует ее (§ 854 BGB), собственник имеет право требовать от владельца вернуть вещь (§ 985 BGB). Владелец может защитить себя от этого только в том случае, если он имеет право на владение в противовес собственнику (§ 986 BGB).

Пример: Студент S проживает в квартире, принадлежащей E, в силу договора аренды. Право S на владение квартирой по договору аренды (§ 535 (1) BGB) не позволяет E требовать возврата вещи.

Правомочие распоряжения правообладателя не может быть исключено или ограничено вещно-правовым действием (иной сделкой) в соответствии с § 137 (1) BGB.

**b. Личные права**

К абсолютным правам, распространяющимся на всех, относятся также личные права, такие как право на имя, регулируемое § 12 BGB, или право на собственное изображение в соответствии с § 22 (1) KunstUrhG. Выходя далеко за рамки этих индивидуальных проявлений специфических личных прав, правовая система признает общее личное право (Allgemeine Persönlichkeitrecht) каждого человека в качестве абсолютного права, гарантированного ст. ст. 1 и 2 GG, которое защищается в гражданском праве как особое право по смыслу § 823 (1) BGB.

Личные права как таковые, как правило, не подлежат отчуждению и, следовательно, не могут быть объектом оборота. Например, никто не может передать свое имя и связанное с ним право на собственное имя другому лицу. Это было бы несовместимо с функцией имени, определяющей личность. Достоинство личности (ст. 1 GG) также не позволяет человеку стать «безымянным». Однако носитель имени может заключить договор с другим лицом, позволяющий использовать его имя определенным образом (например, для характеристики особенно известной линии продукции). Имена выдающихся личностей имеют коммерческую ценность, которая также охраняется правом на имя и которую носитель имени должен иметь возможность реализовать.

**3. Относительные права**

Относительные права устанавливают правовые связи лишь между определенными лицами, в самом простом и распространенном случае - между двумя лицами.

**a. Притязания**

Наиболее важной группой относительных прав являются притязания (Ansprüche). Закон определяет притязание как право требовать от другой стороны совершения действия или бездействия (§ 194 BGB). Требование исполнения создает обязательство между сторонами по смыслу § 241 (1) BGB. В § 241 (1) BGB держатель притязания именуется кредитором, обязанная сторона - должником, а предмет обязательства - исполнением. В соответствии с формулировкой § 241 (1) BGB требования об исполнении в контексте договорных обязательств называются Forderungen.

Притязания - двигатель нашей экономической системы. Притязания формируют основу для обмена товарами и услугами на рынке. Каждый день мы вступаем в обязательства, чтобы приобрести права требования к другим. Это происходит посредством так называемых взаимных или возмездных договоров, таких как договоры купли-продажи, аренды, оказания услуг, трудовые договоры, договоры поставки и многие другие.

**aa. Возникновение притязаний: Основание притязаний**

Притязания могут вытекать из законодательных положений или основываться на сделках. Такие правовые основания для возникновения притязаний обобщенно называются **Anspruchsgrundlagen**. В процессе рассмотрения дела они служат отправной точкой для обсуждения вопроса о наличии определенных требований между лицами, участвующими в фактическом событии.

*(1) Законодательные основания для притязаний*

Типичным примером положения, устанавливающего обусловленное законом притязание, является § 823 (1) BGB. В этом положении сначала указываются фактические обстоятельства, для которых оно предназначено (нарушение определенных законных интересов и прав другого лица), а затем определяются правовые последствия, которые должны наступить, если эти обстоятельства реализуются (обязанность возместить ущерб). Нормы, основанные на этой модели, называются полными юридическими предложениями (vollständige Rechtssätze). Они (нормы) делятся на факты и правовые последствия. Другими важными нормами, соответствующими этой модели, являются § 280 (1) BGB (возмещение убытков в связи с нарушением обязанностей, вытекающих из обязательства), § 812 (1) BGB (требование о возврате неосновательного обогащения) и § 985 BGB (требование о возврате собственником вещи против владельца). Общая часть BGB содержит лишь несколько оснований для притязаний. Наиболее важными из них являются § 122 BGB и § 179 BGB.

*(2) Договоры как основание притязаний*

Для предъявления требования на основании сделки в основном требуется договор между сторонами (§ 311 (1) BGB). Наиболее важным примером является договор купли-продажи. По договору купли-продажи продавец обязуется передать покупателю купленную вещь и перенести право собственности (§ 433 (1) BGB). Покупатель обязуется уплатить согласованную покупную цену (§ 433 (2) BGB). Эти обязательства порождают притязания сторон на обещанное исполнение. Договор купли-продажи устанавливает требование покупателя к продавцу о вручении купленной вещи (передаче и переходе права собственности) и требование продавца к покупателю об уплате согласованной в договоре купли-продажи покупной цены. Основанием для согласованных в договоре притязаний является договор.

**bb. Передача прав требования и других прав**

Большинство прав требования и иных прав являются передаваемыми. В соответствии со § 398 BGB для законной передачи притязания (синоним – требования (Forderung)) требуется заключение договора между владельцем права требования (кредитором) и другой стороной, к которой требование должно быть передано. Этот договор называется «уступкой» требования (синоним: «Zession»), уступающий также именуется «цессионарием», а приобретатель права требования - «цедентом». В обоих случаях содержанием договора является исключительно и непосредственно изменение юридической принадлежности (der Rechtszuständigkeit). В обоих случаях речь идет об «абстрактных» юридических сделках, которые необходимо отличать от обязательственных юридических сделок, которые их обосновывают и не зависят от них с точки зрения их действительности (Wirksamkeit).

cc. Прекращение притязания

Притязание существует, если оно возникло и не прекратилось. Эта понятийная схема является основополагающей для оценки прав требования. Притязание утрачивается, в частности, если причитающееся исполнение реализовано (§ 362 (1) BGB) или больше не может быть реализовано (§ 275 (1) BGB). Договорное притязание на исполнение также прекращается, например, если одна из сторон договора обоснованно отказывается от договора, расторгает договор или если обе стороны договариваются о расторжении договора. Большинство оснований для отмены требований регулируется обязательственным правом.

Примечание: Действительное расторжение договора не является основанием для прекращения права требования об исполнении договора. В § 142 (1)BGB закон устанавливает, что оспариваемый договор с самого начала считается недействительным. Таким образом, фактическое расторжение договора является лишь препятствием для возникновения требований об исполнении договора.

**dd. Возможность принудительного исполнения требований**

*(1) Различие между существованием и возможностью принудительного исполнения требований*

Если требование возникло и не прекратилось, то можно с уверенностью утверждать, что оно существует. Если требование существует, то исполнение должно быть произведено. Это не всегда означает, что кредитор может требовать исполнения (причитающегося!) и, при необходимости, принудительно добиваться исполнения в судебном порядке. При определенных условиях закон предоставляет должнику право отказаться (временно или навсегда) от исполнения обязательства. Если такое право на отказ от исполнения существует, требование не может быть принудительно исполнено (в зависимости от того, обязан ли должник ссылаться на право на отказ от исполнения в суде).

*(2) Право на отказ от исполнения*

Наиболее важное право на отказ от исполнения такого рода содержится в Общей части BGB и относится к притязаниям, срок исполнения по которым истек. Согласно § 214 BGB, должник имеет «право отказаться от исполнения» после того, как требование стало просроченным (§ 194 BGB). § 214 BGB предоставляет должнику возражение против иска, заявление которого влечет за собой отказ в иске в связи с истечением срока исковой давности.

Другие права на отказ от исполнения вытекают, например, из § 273 BGB (право на удержание), § 320 BGB (одновременное исполнение), § 771 (1) BGB (защита от неиспользования средств правовой защиты).

**b. Преобразовательные права**

В определенных случаях правовая система предоставляет лицу право в одностороннем порядке вмешиваться в правоотношения с другим лицом, вносить существенные изменения в эти правоотношения или вообще прекращать их. Наделение таким правом суверенного характера заменяет совместное (договорное) регулирование, которое обычно требуется для изменения правоотношений между двумя лицами. Такие полномочия называются «преобразовательными правами» (Gestaltungsrechten). Они осуществляются уполномоченными лицами путем совершения односторонних юридических сделок. Наиболее важными примерами являются расторжение договора, прекращение длящегося обязательства (договор аренды, договор займа!), взаимозачет (§§ 387 и далее BGB), аннулирование юридической сделки (§ 142 (1) BGB, § 143 (1) BGB).

С точки зрения правовой доктрины, преобразовательные права являются предпосылкой действительности соответствующих односторонних юридических сделок. Как правило, для возникновения преобразовательного права должны быть реализованы особые обстоятельства, определенные законом (основания для расторжения, прекращения, изъятия, зачета). Для защиты стороны, затронутой односторонним распоряжением, закон часто устанавливает, что неиспользованные преобразовательные права утрачиваются через некоторое время (ср. сроки в §§ 121 и 124 BGB для расторжения договора).

Преобразовательные права функционально связаны с соответствующим правоотношением, на которое их осуществление должно повлиять. В принципе, они не могут быть переданы третьим лицам отдельно от этого правоотношения и поэтому не являются самостоятельным объектом оборота.

**Приложение 4: Возражения и эксцепции**

Против каких-либо прав могут быть выдвинуты возражения, а против притязаний - эксцепции. Возражения направлены против существования права, будь то то, что право не возникло в силу определенных обстоятельств (возражение, препятствующее возникновению права) или утратило силу (возражение, уничтожающее право). Эксцепции не влияют на существование требования, они основаны на праве отказаться от исполнения и приводят к временной или постоянной неисполнимости требования.

Категорическое различие между возражениями, направленными против существования права, и теми, которые касаются только возможности исполнения требований, имеет фундаментальный характер и должно быть признано каждым юристом. В отличие от этого, понятие возражений методологически имеет второстепенное значение для рассмотрения вопроса о наличии права требования. Обстоятельства, обосновывающие возражение против существования права требования, могут играть роль в совершенно разных контекстах и должны рассматриваться в именно в этом месте нашего учебника, а не, как правило, в отдельном разделе под названием «Возражения».

**Примеры:** если несовершеннолетний М заключил договор купли-продажи, то вопрос о том, может ли продавец V требовать уплаты оговоренной покупной цены, зависит прежде всего от того, является ли договор действительным. Любая недействительность договора является основанием для возражения против возникновения у V права требования уплаты покупной цены. Однако здесь этот вопрос не рассматривается. Однако, по нашему мнению, этот вопрос должен рассматриваться не в разделе «Возражения», а в соответствии с особыми требованиями к действительности договора, заключенного несовершеннолетним. - Недееспособность покупателя может рассматриваться как правовая защита против наличия у продавца требования о возмещении покупной цены. По нашему мнению, это должно рассматриваться в разделе «Заключение договора» как проблема действительности заявления покупателя о намерениях, а не в разделе «Возражения».