ГРАЖДАНСКОЕ, ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ, СЕМЕЙНОЕ ПРАВО, МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ СТРАН ЛАТИНСКОЙ АМЕРИКИ

КАРХАЛЕВ Денис Николаевич, профессор кафедры гражданского права Башкирского государственного университета, доктор юридических наук
450076, Россия, г. Уфа, ул. Заки Валиди, 32
E-mail: dnk001rb@yandex.ru

В статье рассмотрены актуальные проблемы защиты гражданских прав и ответственности при реализации охранительной функции гражданского права в странах Латинской Америки. Развитие тенденции гармонизации в них привело к созданию латиноамериканских принципов договорного права. В перуанском законодательстве основанием договорной ответственности признается полный состав гражданского правонарушения, который включает причинную связь, наличие убытков, вину и незаконность действий. Объем возмещаемых убытков включает возмещение не только положительного ущерба, но и упущенной выгоды, если они являются прямым результатом неисполнения. Анализируя бразильский закон, автор пишет, что нарушение обязательства может быть в виде просрочки его исполнения. Просрочившим считается должник, не совершающий платеж, и кредитор, который не желает его получить. Должник отвечает за убытки, причиненные его просрочкой. Если вследствие просрочки предоставление станет бесполезным для кредитора, он вправе отвергнуть его и потребовать возмещения убытков. В праве Эквадора взыскиваемые убытки включают понесенный ущерб и упущенную выгоду, вытекающие из неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. В случаях, предусмотренных законом, взыскиваемые убытки ограничиваются размером ущерба.

Ключевые слова: защита гражданских прав, ответственность в гражданском праве стран Латинской Америки.

WAYS OF CIVIL RIGHTS' PROTECTION UNDER THE LEGISLATION OF LATIN AMERICAN COUNTRIES

D. N. KARKHALEV, professor of the chair of civil law of the Bashkir State University, doctor of legal sciences
32, Zaki Validi st., Ufa, Russia, 450076
E-mail: dnk001rb@yandex.ru

The article considers the topical problems of protecting civil rights and responsibility during the implementation of the civil law protecting power in Latin America. The development trend of harmonization has led to the creation of the Latin American principles of contract law. In the Peruvian legislation, a set of all elements of a civil offense, which includes a causal link, the presence of loss, guilt and illegality of actions, forms the basis of contractual liability. The amount of recoverable damages includes reparation of not only the actual damage, but also loss of profits if they are a direct result of the default. Analyzing the Brazilian law, the author notes that the breach of an obligation may be in the form of a delay in its execution. The debtor is considered overdue when he does not make payments, and the creditor, too, who does not wish to receive it. The debtor is responsible for the damages caused by his delay. If due to the delay the payment becomes useless to the creditor, he is entitled to reject it and claim damages. In the law of Ecuador, the recoverable damages include the incurred damages and lost profits arising from non-execution or improper execution of the obligation. In the cases provided for by law, recoverable damages are limited to the extent of the damage.

Keywords: defense of civil rights, responsibility in civil law in countries of Latin America.

DOI: 10.12737/20576

В регулировании товарно-денежных отношений правовые системы стран Латинской Америки во многом схожи. Они формировались и развивались под влиянием гражданского законодательства европейских государств, прежде всего гражданских кодексов Франции, Германии, Испании, Португалии и других стран. Однако в связи с относительной географической близостью со странами Северной Америки, с которыми развивались торговые отношения,

и общей историей этих государств на формирование и развитие гражданского законодательства в некоторых сферах имущественных отношений повлияло также право стран англосаксонской правовой системы.

В современных гражданских кодексах стран Латинской Америки регулирование вещных, обязательственных, охранительных отношений (по защите гражданских прав) имеет фамильные черты, связанные с континентальными правопорядками. В Латинской Аме-

рике существует цельная и однородная юридическая система, которую можно распознать посредством общих характеристик, имеющих в гражданских кодексах стран региона. Единый элемент всех гражданских латиноамериканских кодексов — это отсылка наряду с аналогией и обычаями к основным принципам римского права как источнику дополняющего права. Именно эти принципы позволяют интегрировать разнородные национальные подсистемы в общую латиноамериканскую систему частного права¹.

Защита гражданских прав — это система мер правового воздействия на правонарушителя, которая применяется в случае нарушения права и (или) интереса потерпевшего лица и направлена на их восстановление. В России способы защиты гражданских прав предусмотрены в ст. 12 и других статьях Гражданского кодекса РФ: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права; пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание сделки недействительной и применение последствий ее недействительности; возмещение убытков; самозащита права, взыскание неустойки, компенсация морального вреда и др.

В настоящей статье будут рассмотрены особенности отношений по защите гражданских прав (охранительные отношения), а также договорные и внедоговорные санкции, применяемые в целях восстановления прав потерпевшего лица и наказания правонарушителя в некоторых странах Латинской Америки, которые вызвали у автора наибольший научный интерес.

Правовые последствия нарушения гражданских прав традиционно для романо-германской правовой системы в законодательстве анализируемых стран подразделяются на договорные (за нарушение обязательства, договора) и внедоговорные (за нарушение прав) меры принуждения.

По своей юридической природе многие из них предусмотрены в законе в качестве мер ответственности в отличие от российского гражданского права, в котором выделяются меры защиты, применяемые без возложения дополнительных имущественных лишений на правонарушителя (например, виндикация, кондикция, реституция, негаторный иск, присуждение к исполнению обязанности в натуре и др.)².

Последние десятилетия в латиноамериканских странах активно развивалась тенденция гармонизации в регулировании договорных отношений, в том

числе санкций за нарушение договора³. В результате был создан проект гармонизации норм договорного права в Латинской Америке — Латиноамериканские принципы договорного права.

В Латинской Америке действуют следующие нормативные акты, регулирующие имущественные отношения: Торговый кодекс Бразилии 1850 г. и Гражданский кодекс Бразилии 2002 г.; Гражданский кодекс Аргентины 1869 г.; Гражданский кодекс Венесуэлы 1982 г.; Гражданский кодекс Колумбии 1873 г.; Гражданский кодекс Парагвая 1987 г.; Гражданский кодекс Перу 1984 г.; Гражданский кодекс Чили 1855 г. и др., в которых закреплены принципы добросовестности, равенства и автономии воли⁴.

В Перу основанием договорной ответственности является гражданское правонарушение, состав которого включает причинную связь, наличие убытков, вину и незаконность действий. Об этом свидетельствуют нормы закона: тот, кто не исполняет обязательство по причине умысла, самонадеянности или неосторожности, обязан возместить убытки и ущерб, причиненные неисполнением (ст. 1321 ГК Перу).

Ответственность может выражаться в виде возмещения убытков. Объем возмещаемых убытков, обусловленных неполным, недоброкачественным или несвоевременным исполнением обязательства, включает возмещение не только положительного ущерба, но и упущенной выгоды, если они являются прямым результатом неисполнения обязательства. Статья 15 ГК РФ также содержит норму о возможности возмещения не только реального ущерба, но и упущенной выгоды.

Если должник действовал умышленно, то он возмещает убытки в полном размере. Однако, когда неполное, недоброкачественное или несвоевременное исполнение обязательства обусловлено неосторожностью должника, возмещение убытков ограничивается размером ущерба, который можно было предвидеть на момент заключения обязательства. Если был причинен моральный ущерб, он также подлежит возмещению (ст. 1322 ГК Перу).

Наступление договорной ответственности исключается, если лицо действует с обычно требуемой мерой заботливости. Такой субъект не отвечает за неисполнение обязательства либо за просрочку, а так-

¹ См.: *Schipani S.* La codificazione del diritto romano commune. 2nd ed. Torino, 1999.

² См.: *Илларионова Т. И.* Система гражданско-правовых охранительных мер. Томск, 1985; *Иоффе О. С.* Обязательственное право. М., 1975; *Витрянский В. В., Брагинский М. И.* Ответственность за нарушение договора // Договорное право. Общие положения. М., 2002; *Грибанов В. П.* Осуществление и защита гражданских прав. М., 2000; и др.

³ См.: *Право стран Латинской Америки: кодификация материального и процессуального гражданского права* / под ред. *В. В. Безбаха, В. Ф. Понька.* М., 2013 (см.: *Reale M.* Exposição de Motivos do Projeto de Código Civil. Subsecretaria de Edições Técnicas do Senado Federal. Brasília, 2005. С. 32—33).

⁴ См.: *Donnini R. F.* A revisão dos contratos no Código Civil e no Código de Defesa do Consumidor. São Paulo. Saraiva, 1999; *Silva L. R. F. da.* Revisão dos contratos: do código civil ao código de defesa do consumidor. Rio de Janeiro, 1999 // *Azevedo Cardoso L. P. T.* A onerosidade excessiva no Direito Civil brasileiro. Dissertação de mestrado. USP, 2010. P. 32.

же за неполное или недоброкачественное его исполнение (ст. 1314 ГК Перу).

Случай или непреодолимая сила являются основаниями освобождения от ответственности, если их содержание проявляется в необходимом происшествии, которое нельзя было предвидеть или предотвратить и которое препятствует исполнению обязательства либо обуславливает его неполное или недоброкачественное исполнение или просрочку. Обязательство прекращается, если его исполнение не предоставляется по причине, освобождающей должника от ответственности.

Если вышеупомянутая причина имеет временный характер, должник не отвечает за просрочку исполнения обязательства в течение времени действия этой причины. Безусловно, обязательство прекращается, если препятствующая его исполнению причина действует до тех пор, пока должник, принимая во внимание основание обязательства или характер его исполнения, не может более считать себя обязанным к совершению предоставления либо когда действие причины продолжается до тех пор, пока кредитор совершенно утрачивает интерес к исполнению обязательства, или когда такое исполнение становится для него нецелесообразным.

Обязательство прекращается также, когда оно может быть исполнено только частично при условии, что частичное исполнение бесполезно для кредитора или он не заинтересован в таком исполнении. В противном случае должник остается обязанным к исполнению обязательства за соответствующее уменьшение того, что должен предоставить ему кредитор, если такое предоставление было предусмотрено в договоре.

Ответственность за нарушение обязательства может быть выражена в виде взыскания неустойки. По смыслу ст. 1341 ГК Перу соглашение, согласно которому одна из сторон при исполнении обязательства обязана уплатить определенную сумму, имеет своим последствием уменьшение возмещения до размера этой суммы и возвращение должником всей полученной от кредитора суммы. Это не касается случая, когда соглашение устанавливало обязанность по возмещению всех наступивших в результате неисполнения убытков. В последнем случае должник обязан выплатить всю сумму неустойки, которая рассматривается, часть убытков и ущерба, если они превышают неустойку.

Когда оговорка о неустойке устанавливается на случай просрочки или в обеспечение определенного соглашения, кредитор вправе требовать помимо неустойки исполнения обязательства.

Необходимо отметить, что ст. 1346 ГК Перу содержит схожие с нормами ст. 333 ГК РФ правила: по ходатайству должника суд может уменьшить до справедливых размеров сумму неустойки, если она была явно чрезмерной или если основное обязательство было частично исполнено.

Общее правило, касающееся применения внедоговорной ответственности, заключается в следующем: тот, кто умышленно или по небрежности причинит другому вред, обязан возместить его. Лицо, причинившее вред при отсутствии умысла или по неосторожности, освобождается от ответственности (ст. 1969 ГК Перу). Таким образом, деликтная ответственность наступает, как и в Российской Федерации, при наличии следующих условий — вины, вреда, причинной связи и незаконности действий.

Тот, кто посредством вещи, порождающей риск или опасной самой по себе, либо рискованной или опасной деятельности причиняет вред другому, обязан возместить его. Стоит сказать, что в ГК Перу нормы об ответственности за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, изложены очень кратко и обобщенно по сравнению с аналогичными нормами российского права (ст. 1079 ГК РФ), в которых более детально изложены правила возмещения вреда в такой ситуации.

Ответственность не наступает в результате нормального осуществления права, а также в случае законной обороны самого себя или другого лица либо спасения своего или чужого имущества.

В результате гибели, разрушения или порчи имущества в связи с устранением грозящей опасности, обусловленным состоянием крайней необходимости, если такое устранение не превышает необходимых пределов для ликвидации опасности, и при условии, что имеется выраженное различие между пожертвованным и спасенным имуществом, бремя доказывания гибели, разрушения или порчи имущества лежит на лице, избавленном от опасности.

В гражданском законодательстве **Бразилии** содержится значительное число охранительных норм, которые регулируют охранительные отношения между потерпевшим лицом и правонарушителем. Бразильский опыт показывает, что наибольшая ценность для регламентирования ГК Бразилии — это достоинство человеческой личности. В этом заключается новая концепция бразильского частного права как системы субъективных прав без собственных целей, которая требует содействия равенству между людьми также в его материальном значении, т. е. согласно объективным критериям положения индивида в социальной среде⁵.

В гражданском праве Бразилии принцип добросовестности — это ключ к решению конфликтов, возникающих из случаев, которые не могут быть поняты в терминах просрочки обязанности («тогда») или абсолютного невыполнения обязанности. Принцип объективной добросовестности делает более все-

⁵ См.: *Martins-Costa J. H. O Novo Código Civil Brasileiro: Em Busca da “Ética da Situação”*. Diretrizes Teóricas do Novo Código Civil Brasileiro. São Paulo, 2002. P. 239 // *A. P. Velloso. Mutações paradigmáticas da codificação: do Código Civil de 1916 ao Código Civil de 2002*. Porto Alegre, 2004. P. 42.

объемлющей дискуссии относительно дихотомии «Просрочка — абсолютное невыполнение обязанности», позволяя принять теорию позитивных нарушений договора⁶.

Основанием охранительных правоотношений являются неправомерные действия. Статья 159 ГК Бразилии содержит понятие и признаки такого действия: тот, кто добровольным действием или упущением по небрежности либо по неосторожности нарушит какое-либо право или причинит ущерб другим, обязан возместить убытки. Анализ данной статьи свидетельствует о том, что к условиям ответственности относятся вина (умысел и неосторожность), причинная связь, убытки и нарушение права (противоправное поведение).

Не представляют собой неправомерных действий, т. е. относятся к числу правомерных: действия, совершенные при самообороне или при правильном осуществлении какого-либо признанного права и повреждение или разрушение чужой вещи с целью устранения грозящей опасности. В последнем случае действие считается правомерным, если обстоятельства делают его абсолютно необходимым, без превышения пределов самого необходимого для устранения опасности (ст. 160 ГК Бразилии). Допускается безвиновная ответственность.

Для сравнения: континентальное европейское законодательство не восприняло концепцию вины как психического отношения должника к своим действиям и основывается на определении вины с учетом объективных начал. При этом возможна и безвиновная ответственность. Так, согласно § 823 Германского гражданского уложения (ГГУ) лицо действует неосторожно, если оно могло, проявляя требуемую в обороте заботливость, предвидеть и избежать нарушения правового блага как последствия его действий. При решении вопроса о том, был ли виновен должник, выясняется, проявил ли он надлежащую меру заботливости. Критерием таковой служат не возможности и способности данного конкретного должника, а абстрактный критерий — проявление заботливости, «соответствующей обычаям оборота», или заботливости, свойственной хорошему хозяину (ст. 1137 Гражданского кодекса Франции). Французская правовая наука не делает четкого различия между терминами «противоправность» и «вина». Оба эти понятия слились в понятии *faute* (вины)⁷.

⁶ См.: *Jhering R. von. Culpa in Contrahendo oder Schadensersatz bei nichtigen oder nicht zur Perfection gelangten Verträgen*. Vol. I. Jena, 1881; *Enneccerus L. Derecho das Obligaciones. Tratado de Derecho Civil*. T. 2. Vol. 1. Ludwig Enneccerus, Theodor Kipp y Martin Wolf. Barcelona, 1933; *Kopcke G. Typen der positiven Vertragsverletzung*. Stuttgart, 1965; *Fradera V. M. J. de. A quebra positiva do contrato*. *Ajuris*. Vol. 44. 1988. P. 145.

⁷ См.: *Цвайгерт К., Кётец Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права*. Т. 2. М., 1998. С. 392.

Право стран Европы предусматривает ответственность в основном в виде исполнения обязательства в натуре. Денежная компенсация присуждается в качестве исключения, если обязательство невозможно исполнить в натуре⁸.

По германскому законодательству требование денежного возмещения убытков является субсидиарной санкцией к требованию реального исполнения обязательств. Германское гражданское уложение устанавливает, что должнику необходимо восстановить то положение, которое существовало, если бы не было обстоятельства, вследствие которого возникла обязанность возместить ущерб (§ 249), т. е. должник в первую очередь принуждается к исполнению в натуре. Если такое исполнение стало невозможным либо не дало кредитору полного удовлетворения, должник обязан возместить возникшие убытки в денежной форме (ч. 1 § 251 ГГУ)⁹.

Последствия неисполнения обязательств предоставит индивидуально определенной вещь состоят в следующем. Если вещь погибнет до момента передачи кредитору не по вине должника или неизбежно наступление отменительного условия, обязательство прекращается для обеих сторон. Если вещь погибнет по вине должника, он должен предоставить равноценную вещь или возместить убытки. При повреждении вещи без вины должника кредитор вправе прекратить обязательство или принять вещь, вычтя из ее цены стоимость, которую она потеряла. Если должник виновен, кредитор вправе потребовать равноценную вещь или принять вещь в состоянии, в котором она находится, с правом требования в обоих случаях возмещения убытков. До передачи вещь принадлежит должнику со всеми ее улучшениями и прибавлениями, за которые он вправе требовать повышения цены. Если кредитор не соглашается, должник вправе прекратить обязательство.

Если обязательство заключается в возврате индивидуально определенной вещи, а она без вины должника погибнет до передачи, обязательство прекращается, все связанные с гибелью вещи убытки несет кредитор с сохранением, однако, своих прав до дня гибели. Если подлежащая возврату вещь будет испорчена без вины должника, кредитор должен получить ее в таком виде без права на возмещение убытков. Если в вещи произойдут улучшения или увеличения без расходов или труда должника, то всю выго-

⁸ См.: *Грибанов А. Ответственность за неисполнение договорных обязательств в праве Англии и США // Хозяйство и право*. 1996. № 7. С. 137; также об этом см.: *Ульянищев В. Г. Исполнение договорных обязательств // Гражданское и торговое право зарубежных стран / под общ. ред. В. В. Безбаха, В. К. Пучинского*. М., 2004.

⁹ См.: *Договорная ответственность по зарубежному праву (аналитический обзор) // Журнал российского права*. 2000. № 1. С. 164.

ду от этого получит кредитор без уплаты какой-либо компенсации.

Нарушение обязательства может быть в виде просрочки его исполнения. Просрочившими в Бразилии считаются должник, не совершающий платеж, и кредитор, который не хочет его получить, в момент, в месте и способом, установленными соглашением.

Должник отвечает за убытки, причиненные просрочкой исполнения обязательства. Если вследствие просрочки предоставление вещи станет бесполезным для кредитора, он вправе отвергнуть его и потребовать возмещения убытков. Должник отвечает за невозможность предоставления вещи, даже если эта невозможность была результатом непредвиденного случая или непреодолимой силы, имевшей место во время просрочки. Это не касается случая, когда доказывается отсутствие вины или то, что ущерб наступил бы, даже если бы обязательство было исполнено своевременно.

Просрочка исполнения обязательства кредитором освобождает должника от ответственности за умышленную вину при хранении вещи, обязывает кредитора возместить расходы, понесенные при ее хранении, и вынуждает его получить вещь по самой высокой оценке, если ее цена колеблется в период между моментом заключения договора и моментом платежа.

В негативных обязательствах должник определяется как просрочивший со дня совершения действия, от которого должен был воздерживаться. В обязательствах, возникающих из деликтов, должник считается просрочившим, поскольку их совершил. При отсутствии действия или бездействия, вменяемых в вину должнику, он не является просрочившим исполнение обязательства.

Статья 964 ГК Бразилии содержит правила о возврате неосновательного обогащения. Любое лицо, получившее то, что ему не причиталось, обязано возвратить полученное. Та же обязанность возлагается на того, кто получает условный долг до наступления условия. Значительно уже по сравнению с российским правом рассматриваются факты, которые привели к обогащению. В Гражданском кодексе РФ сказано, что это могут быть события и действия. В Бразилии на того, кто уплатил недожное, возлагается обязанность по доказыванию, что он сделал это по ошибке.

Если лицо, недобросовестно получившее недвижимость, добросовестно произведет ее отчуждение, оно отвечает лишь в размере полученной цены. Но если лицо действовало недобросовестно, то помимо стоимости недвижимости отвечает и за убытки (ст. 968 ГК Бразилии).

Договорная ответственность выражается в следующем: если должник не исполняет обязательства или прекращает их исполнять должным образом и в должное время, то он отвечает за убытки (ст. 1056 ГК Бразилии). По односторонним договорам за про-

стую вину отвечает контрагент, которому договор выгоден, а только за умышленную вину — тот, кому он не приносит пользы. По двусторонним договорам каждая из сторон отвечает за вину.

В ГК Бразилии содержатся основания освобождения от договорной ответственности. Должник не отвечает за убытки, возникшие вследствие действия непреодолимой силы или непредвиденного случая, если прямо не возьмет на себя ответственность за них. Непредвиденный случай или непреодолимая сила проявляются в неизбежном действии, если было невозможно предотвратить последствия или противодействовать им. Бразильское право не содержит такого признака непреодолимой силы, как чрезвычайность (ст. 401 ГК РФ), что значительно размывает это понятие и делает его слишком обобщенным.

Статья 1059 ГК Бразилии содержит правила применения такого способа защиты, как возмещение убытков. Причитающиеся кредитору убытки охватывают сверх того, что он действительно потерял, то, что он мог бы получить. Однако должник, не уплативший в должное время и надлежащим образом, отвечает лишь за доходы, которые были или могли быть предвидены в момент создания обязательства. Даже если неисполнение обязательства явилось результатом умысла должника, убытки включают лишь действительный ущерб и доходы, упущенные вследствие прямого и непосредственного действия неисполнения обязательства. Убытки по обязательствам состоят из процентов за просрочку и судебных издержек без ущерба для договорной неустойки.

Гражданский кодекс Бразилии аналогично российскому закону (ст. 395 ГК РФ) предусматривает возможность взыскания процентов годовых. Ставка возмещения за просрочку должна составлять 6% годовых, если иное не предусмотрено соглашением сторон (ст. 1062 ГК Бразилии).

Также исходя из 6% годовых должны определяться штрафы, причитающиеся в силу закона или когда стороны их обусловили без установленной договором ставки. Даже при отсутствии ссылки на ущерб должник обязан уплатить проценты за просрочку обязательства, которые должны исчисляться как по денежным долгам, так и по предоставленным другого характера, поскольку им установлена денежная оценка судебным решением, арбитражем или соглашением сторон.

В **Эквадоре** для защиты права собственности в случае лишения владения используется знакомая российскому гражданскому праву виндикация. Виндикацией, или собственническим иском, является исковое требование о возврате простой вещи, которое предъявляется не владеющим вещью собственником владельцу данной вещи (ст. 953 Гражданского кодекса Эквадора (ГК Эквадора)). Могут виндигироваться вещи телесные, движимые и недвижимые (ст. 954 ГК Эквадора).

Исключение составляют движимые вещи, владелец которых приобрел их на ярмарке, в магазине или ином аналогичном месте, в котором продаются движимые вещи такого же рода. В этих случаях владелец такой движимой вещи не обязан возвращать ее собственнику до тех пор, пока собственник не возместит ему покупную цену вещи, а также расходы на ремонт и улучшение вещи.

Виндикационный иск может предъявляться и при нарушении иных вещных прав. Можно виндигировать определенную долю в простой неделимой вещи. Виндикационный иск вправе предъявлять собственник вещи.

Правом на виндикационный иск обладают также лица, потерявшие законное владение вещью и неспособные доказать наличие у себя права собственности, если при этом они вправе требовать признания своего владения законным путем в силу истечения срока приобретательной давности. Однако эти лица не вправе предъявлять виндикационный иск ни к действительному собственнику, ни к такому владельцу вещи, который обладает ею на аналогичном или более значимом основании. Виндикационный иск предъявляется лицу, незаконно владеющему вещью. Держатель, от которого требуется вещь, обязан сообщить имя и место жительства лица, от чьего имени он обладает вещью.

Виндикационный иск предъявляется также к отчуждателю вещи в целях взыскания с него всего полученного за вещь, если в связи с отчуждением розыски самой вещи стали невозможны или сильно затруднены. Если же лицо знало, что оно отчуждает чужую вещь, то с него также взыскиваются все убытки, причиненные отчуждением. Фактом взыскания с отчуждателя всего полученного за вещь истец подтверждает окончательность отчуждения вещи.

Гражданское право Эквадора знает добросовестное и недобросовестное владение. Недобросовестный владелец обязан вернуть истцу как полученные им плоды и доходы от вещи, так и плоды и доходы, которые мог бы получить собственник, обладая вещью при проявлении им средней старательности в ее использовании. При невозможности вернуть плоды и доходы недобросовестный владелец обязан заплатить истцу их стоимость. Добросовестный владелец обязан вернуть только те доходы, которые были им получены с момента предъявления иска. Недобросовестный и добросовестный владельцы имеют право на возмещение расходов, связанных с необходимым производством возвращаемых плодов.

Статья 985 ГК Эквадора содержит правила применения негаторного иска. Владелец в исковом заявлении вправе требовать устранения помех владения, ликвидации угрозы лишения его владения, возмещения понесенных им убытков, предоставления гарантии ненаступления фактов, которые он обоснованно считает угрозой своему владению.

Лицо, незаконно лишенное владения, вправе требовать восстановления своего владения, а также возмещения убытков. Если лицо было насильственно лишено владения или держания и оно не вправе предъявить владельческий иск, поскольку владело от имени другого лица или осуществляло владение в течение недостаточного срока, или предъявление владельческого иска затрудняется иными препятствиями, то названное лицо вправе требовать восстановления предшествующего состояния. Для осуществления этого права названное лицо обязано доказать лишь факт насильственного лишения обладания вещью. При этом в качестве возражения не принимаются ссылки на то, что это лицо само вступило в обладание вещью тайно или насильственно. Срок предъявления требования о восстановлении предшествующего положения составляет шесть месяцев. После восстановления предшествующего положения и установления гарантий по возмещению убытков любая заинтересованная сторона может предъявить соответствующий владельческий иск.

Следующий способ защиты права — взыскание неустойки. В силу оговорки о неустойке лицо в целях обеспечения исполнения своей главной обязанности возлагает на себя обязанность по предоставлению или совершению чего-либо в случае неисполнения или просрочки исполнения главной обязанности (ст. 1578 ГК Эквадора). До тех пор пока должник не будет считаться просрочившим, кредитор не вправе требовать по своему усмотрению исполнения главного обязательства или уплаты неустойки. В этом случае кредитор вправе лишь требовать исполнения главного обязательства. С момента наступления просрочки исполнения обязательства кредитор не вправе одновременно требовать и исполнения главного обязательства, и уплаты неустойки. Он лишь вправе по своему усмотрению требовать или исполнения главного обязательства, или уплаты неустойки (за исключением случаев, когда уплата неустойки была предусмотрена за простую просрочку исполнения обязательства или же когда соглашением было установлено, что уплата неустойки не прекращает главного обязательства).

Если должник исполнит лишь часть главного обязательства, а кредитор примет эту часть, то в случае неисполнения до конца главного обязательства должник вправе требовать пропорционального уменьшения размера взыскиваемой с него неустойки.

Статья 1585 ГК Эквадора предусматривает: неустойка взыскивается независимо от того, что неисполнение обязательства не повлекло возникновения убытков у кредитора или даже принесло ему какие-либо выгоды. Кредитор не вправе одновременно требовать уплаты неустойки и взыскивать убытки, если это прямо не предусмотрено в самом соглашении. По общему правилу кредитор по своему усмотрению вправе взыскивать или неустойку, или убытки.

Просрочка должника заключается в следующем. Должник считается просрочившим: 1) когда не исполнит обязательство в предусмотренный соглашением срок (исключение составляют случаи, когда закон требует, чтобы должник считался просрочившим лишь после направления ему требования об исполнении); 2) когда вещь могла быть передана или действие могло быть совершено лишь в течение определенного промежутка времени, а должник допустил неисполнение обязательства в течение этого промежутка времени; 3) в случаях, когда суд удовлетворит иск кредитора к должнику об исполнении обязательства.

В двусторонних договорах ни одна из сторон не считается просрочившей при прекращении исполнения своей обязанности, пока другая сторона полностью не выполнит своей обязанности или не подтвердит согласия на исполнение своей обязанности в форме и в срок, обусловленные договором. Если содержанием обязанности просрочившего должника является совершение какого-либо действия, то кредитор помимо взыскания убытков в связи с просрочкой вправе потребовать что-либо из нижеперечисленного по своему усмотрению: разрешения произвести неисполненное действие усилиями третьего лица, но за счет просрочившего должника; взыскания всех убытков от нарушения договора.

Аналогично правилам ст. 15 ГК РФ в Эквадоре взыскиваемые убытки включают понесенный ущерб и упущенную выгоду, вытекающие из неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. В случаях, предусмотренных законом, взыскиваемые убытки ограничиваются размером ущерба. Исчисление убытков производится с момента просрочки исполнения, а если содержанием обязанности является совершение определенного действия, то с момента нарушения должником данной обязанности.

Если неисполнение обязательства не было умышленным, с должника могут быть взысканы лишь те убытки, которые были предвидены или могли быть предвидены сторонами на момент заключения договора. Если же неисполнение обязательства было умышленным, должник обязан возместить все убытки, прямо и непосредственно порожденные неисполнением или просрочкой исполнения обязательства (ст. 1601 ГК Эквадора). Если просрочка вызвана действием случая или непреодолимой силы, должник не обязан возмещать убытки, возникшие в связи с просрочкой исполнения обязательства.

Правила внедоговорной ответственности гласят: тот, кто совершил деликт или квазиделикт, причинивший вред другому лицу, обязан возместить его независимо от ответственности, установленной законодательством за совершение соответствующего деликта или квазиделикта (ст. 2242 ГК Эквадора). Обязанность возмещения вреда возлагается на

лицо, которое его причинило, и его наследников. Факт пребывания лица, причинившего вред, в состоянии алкогольного опьянения на момент совершения деликта или квазиделикта не служит основанием для освобождения его от соответствующей ответственности.

Ответственность лиц, не достигших совершеннолетия, сходна с нормами об ответственности в российском гражданском праве. Не несут ответственности за деликт и квазиделикт дети младше семи лет, а также душевнобольные. Ответственность в таких случаях возлагается на тех, кто осуществляет надзор за названными лицами, при условии наличия виновных упущений в надзоре (ст. 2246 ГК Эквадора).

Лицо несет ответственность не только за собственные действия, но и за действия тех, кто находится под его надзором. Родители несут ответственность за действия проживающих с ними несовершеннолетних детей. Опекуны несут ответственность за действия проживающих под их присмотром подопечных. Руководители колледжей и школ несут ответственность за действия ученика, совершенные в то время, когда ученик находился под их надзором; в таком же порядке несут ответственность ремесленники и предприниматели за действия своих учеников и подчиненных работников.

Следующий вид деликта — это ответственность за действия работников (дословно — зависимых лиц). Тот, кто обязан возместить вред, причиненный зависимым от него лицом, вправе требовать компенсации за счет имущества этого лица, если зависимое лицо деликтоспособно и если правонарушение не было обусловлено выполнением указаний руководящего лица, претендующего на получение компенсации.

Собственник животного несет ответственность за вред, причиненный этим животным даже после того, как оно было выпущено на свободу или потерялось. Ответственность не наступает, если причинение вреда, освобождение или потеря животного произошли не по вине собственника или его работника, отвечающего за уход за животным.

По общему правилу любой вред, причиненный в силу умысла или неосторожности какого-либо лица, должен быть возмещен этим лицом. Тот, кто производит и пускает в продажу товары, которые в силу дефектов изготовления приведут к несчастным случаям, обязан возместить соответствующий вред. Размер возмещения подлежит уменьшению при наличии вины потерпевшего в причинении ему вреда (ст. 2257 ГК Эквадора). В случае нанесения оскорбления, затрагивающего честь или достоинство какого-либо лица, у потерпевшего возникает право требовать денежную компенсацию, даже если соответствующие действия повлекли не имущественный, а моральный вред (ст. 2258 ГК Эквадора).

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

- Donnini R. F. A revisão dos contratos no Código Civil e no Código de Defesa do Consumidor. São Paulo. Saraiva, 1999.
- Enneccerus L. Derecho das Obligaciones. Tratado de Derecho Civil. T. 2. Vol. 1. Ludwig Enneccerus, Theodor Kipp y Martin Wolf. Barcelona, 1933.
- Fradera V. M. J. de. A quebra positiva do contrato. *Ajuris*. Vol. 44. 1988.
- Jhering R. von. *Culpa in Contrahendo oder Schadensersatz bei nichtigen oder nicht zur Perfection gelangten Verträgen*. Vol. I. Jena, 1881.
- Kopcke G. *Typen der positiven Vertragsverletzung*. Stuttgart, 1965.
- Martins-Costa J. H. O Novo Código Civil Brasileiro: Em Busca da 'Ética da Situação'. *Diretrizes Teóricas do Novo Código Civil Brasileiro*. São Paulo 2002 // A. P. Velloso. *Mutações paradigmáticas da codificação: do Código Civil de 1916 ao Código Civil de 2002*. Porto Alegre, 2004.
- Reale M. *Exposição de Motivos do Projeto de Código Civil*. Subsecretaria de Edições Técnicas do Senado Federal. Brasília, 2005.
- Schipani S. *La codificazione del diritto romano commune*. 2 ed. Torino, 1999.
- Silva L. R. F. da. *Revisão dos contratos: do código civil ao código de defesa do consumidor*. Rio de Janeiro, 1999 // Azevedo
- Cardoso L. P. T. *A onerosidade excessiva no Direito Civil brasileiro*. Dissertação de mestrado. USP, 2010.
- Витрянский В. В., Брагинский М. И. Ответственность за нарушение договора // *Договорное право. Общие положения*. М., 2002.
- Грибанов А. Ответственность за неисполнение договорных обязательств в праве Англии и США // *Хозяйство и право*. 1996. № 7.
- Грибанов В. П. *Осуществление и защита гражданских прав*. М., 2000 и др.
- Договорная ответственность по зарубежному праву (аналитический обзор) // *Журнал российского права*. 2000. № 1.
- Илларионова Т. И. *Система гражданско-правовых охранительных мер*. Томск, 1985.
- Иоффе О. С. *Обязательственное право*. М., 1975.
- Право стран Латинской Америки: кодификация материального и процессуального гражданского права / под ред. В. В. Безбаха, В. Ф. Понька. М., 2013.
- Ульянищев В. Г. *Исполнение договорных обязательств // Гражданское и торговое право зарубежных стран / под общ. ред. В. В. Безбаха, В. К. Пучинского*. М., 2004.
- Цвайгерт К., Кётц Х. *Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права*. Т. 2. М., 1998.