# Введение

# 

Собственность относится к числу наиболее важных и сложных проблем экономики и экономической теории. История экономической жизни общества в периоды повышенной социальной активности ведет, как правило, к перераспределению объектов и прав собственности. Пе­реходная экономика Казахстана служит подтверждением этой исторической традиции.

Экономика – это, прежде всего хозяйство. Но там, где есть хозяйство, должен быть и хозяин. Каждый экономический объект, каждый ресурс, каждый продукт должен иметь своего хозяина. С экономической точки зрения хозяин – лицо, вовлекающее объект в экономически процессы, стремящееся использовать его лучшим образом, извлечь из него больше пользы.

Там, где есть экономическая деятельность, там всегда присутствует проблема собственности. Отношения собственности пронизывают всю систему экономических отношений и сопровождают человека с момента его рождения до ухода в иной мир. Везде и всюду мы постоянно наталкиваемся на один общий коренной вопрос: кому принадлежит экономическая власть, кто присваивает материальные условия существования людей, является хозяином земли, фабрики, духовного богатства? Социальная сущность этих отношений и есть выражение присущих данному обществу экономических отношений собственности. Сегодня все мы готовы судиться с государством, которое присвоило и растранжирило наши трудовые сбережения, не выплачивает нам заработанные деньги, пенсии. В этом плане цивилизация не далеко ушла от мира животных, где каждый защищает среду своего обитания, претендует на тот или иной "кусок" или территорию.

Общепризнанно, что вопрос собственности - это, пожалуй, один из самых главных вопросов, определяющих генерацию, существование и пути развития человеческого общества. От того, как и кем, он поставлен, решается и регулируется в данный момент времени, в том числе и в данный исторический промежуток времени, зависит устойчивость, благополучие, а зачастую и само существование любого общества как, впрочем, и каждого отдельного члена данного общества.

Фактор ограниченности жизненных благ и экономических ресурсов требует не только разработки определенного порядка их распределения, но и установления каких-то правил контроля над ними. Конечные товары и экономические ресурсы, если они ограничены, не могут быть равнодоступными для распоряжения, использования абсолютно всеми членами общества. Если бы это было так, то в обществе наступил бы беспорядок.

Как только человек взял в руки палку, она превратилась не только в орудие труда, но и в его личную палицу, его имущество, собственность. Индивидуальной или групповой, племенной принадлежностью постепенно становится оружие защиты и нападения, орудия и предметы труда, очаг, жилище, одежда, домашнее имущество.

Собственность – закрепление права контроля экономических ресурсов и жизненных благ за поставленными экономическими субъектами.

В быту встречается точка зрения, что собственность – это взаимоотношение человека и имущества, власть над имуществом. Устремление человека к владению имуществом рассматривается при этом как прирожденный инстинкт.

В каждую историческую эпоху собственность как экономическая категория отражает всю систему социально-экономических отношений. Формы собственности и ее разновидности соответствуют сложившейся социально-экономической системе на всех ее уровнях. Проблема о собственности чрезвычайно многостороння и с каждым новым этапом развития экономической мысли обнаруживаются все новые стороны этой проблемы.

Некоторые её отрицают, другие же наоборот выступают за немедленное введение. Так нам нужна ли частная собственность или нет? На этот вопрос нельзя ответить сходу, надо разобраться поподробнее в преимуществах и недостатках различных форм собственности.

Итак, целью данной работы является проведение исследования, рассмотрение и анализ структуры собственности: ее социальной, юридической и экономической сторон; изучение разнообразных форм собственности, главным образом, частной и государственной как основных форм собственности; анализ развития собственности в Казахстане и взаимодействия государственной и частной собственности.

# Собственность

# 1.1 История возникновения собственности и развития ее форм

Собственность как экономическое отношение формируется еще на заре ста­новления человеческого общества. Значительное влияние на зарождение и развитие форм собственности оказали труд и его разделение между отдельными людьми, племенами. Обладание средствами труда стало одним из определяющих условий жизни, производства необходимых средств существования. В то же время производительный труд давал возможность получать экономический продукт в большей мере, чем это было необходимо, чтобы обеспечить простейшие жизненные потребности того периода. Возникает накопление собственности, зарождается форма ее в виде богатства.

Появление богатых и бедных, стремление расширить свои владения порождают войны за обладание территориями, богатством, имуществом; собственность начинает переходить из рук в руки. Увеличивающемуся населению надо все больше и больше земли, природных ресурсов, вовлекаемых в производство. В результате все доступное человеку тут же обособляется, захватывается, присваивается, делится, т.е. становится собственностью.

Возникновение государств способствовало зарождению государственной собственности. Тем самым сложилось разнообразие форм собственности в виде личной, семейной, родовой, государственной. Межплеменные, а затем и межгосударственные войны, захват и наследование богатства породили самые уродливые формы собственности – рабство и крепостничество, объектами которых становились люди.

В эпоху феодализма натуральное хозяйство накрепко привязано узами собственности на землю, орудия ее обработки, скот к владельцу-феодалу. При капитализме средства производства становятся собственностью владельца капитала. Расцветает частная собственность, отношения между субъектами и объектами собственности все более разделяются на владение, распоряжение и пользование.

В дальнейшем частная собственность видоизменяется. Возникает акционерная форма собственности. Наряду с собственностью на землю, природные богатства, здания и сооружения, оборудование и другое недвижимое имущество возрастает роль собственности на золото и драгоценности, денежные средства, ценные бумаги. Возникает проблема интеллектуальной собственности на духовный продукт, собственности на информацию.

Происходящие в отдельных странах революции трансформируют, преобразуют формы и отношения собственности. В частности, социалистические революции пытаются уничтожить частную собственность на средства производства, заменив ее общественной, государственной. Но хозяйство, основанное на подавляющем господстве государственной собственности, оказывается неэффективным. В итоге современный экономический мир, ставший в основном миром рыночной экономики, опирается на частную собственность и исходит из целесообразности сосуществования различных форм собственности.

# 1.2 Понятие права собственности

В обществе с государ­ственно-правовой надстройкой экономические отношения собствен­ности неизбежно получают юридическое закрепление. Это выражается как в системе правовых норм, регулирующих указанные отношения и образующих институт права собственности, так и в закреплении определенной меры юридической власти за конкретным лицом, явля­ющимся собственником данной вещи. В первом случае говорят о праве собственности в объективном смысле, во втором — в субъективном смысле или о субъективном праве собственности.

Чтобы определить право собственности в объективном смысле, необходимо выявить специфические признаки, присущие субъективному праву собственности. Выявление указанных признаков позволит отразить их в определениях права собственности как в объективном, так и в субъективном смысле.

Содержание права собственности составляют принадлежащие соб­ственнику правомочия по владению, пользованию и распоряжению вещью. Указанные правомочия, как и субъективное право собствен­ности в целом, представляют собой юридически обеспеченные возможности поведения собственника, они принадлежат ему до тех пор, пока он остается собственником. В тех случаях, когда собственник не в сос­тоянии эти правомочия реально осуществить (например, при аресте его имущества за долги или когда имуществом незаконно владеет другое лицо), он не лишается ни самих правомочий, ни права собственности в целом. Чтобы раскрыть содержание права собственности, необходимо дать определение каждого из принадлежащих собственнику право­мочий. Начнем с владения.

Правомочие владения — это юридически обеспеченная возмож­ность хозяйственного господства собственника над вещью. Речь при этом идет о хозяйственном господстве над вещью, которое вовсе не требует, чтобы собственник находился с ней в непосредственном соприкосновении. Например, уезжая в длительную командировку, соб­ственник продолжает оставаться владельцем находящихся в его квартире вещей.

Владение вещью может быть законным и незаконным. Законным называется владение, которое опирается на какое-либо правовое осно­вание, т.е. на юридический титул владения. Законное владение часто именуют титульным. Незаконное владение на правовое основание не опирается, а потому является беститульным. Вещи, по общему правилу, находятся во владении тех, кто имеет то или иное право на владение ими. Указанное обстоятельство позволяет при рассмотрении споров по поводу вещи исходить из презумпции законности фактического вла­дения. Иными словами, тот, у кого вещь находится, предполагается имеющим право на владение ею, пока не доказано обратное.

Незаконные владельцы в свою очередь подразделяются на добросовестных и недобросовестных. Владелец добросовестен, если он не знал и не должен был знать о незаконности своего владения. Владелец недоб­росовестен, если он об этом знал или должен был знать. В соответствии с общей презумпцией добросовестности участников гражданских прав и обязанностей (п. 3 ст. 10 ГК), следует исходить из предположения о добросовестности владельца.

Деление незаконных владельцев на добросовестных и недобросовестных имеет значение при расчетах между собственником и владельцем по доходам и расходам, когда собственник истребует свою вещь с помощью виндикационного иска, а также при решении вопроса, может ли владелец приобрести право собственности по давности владения или нет.

Правомочие пользования — это юридически обеспеченная воз­можность извлечения из вещи полезных свойств в процессе ее личного или производственного потребления. Нередко одна и та же вещь может использоваться как в целях личного потребления, так и в производст­венных целях. Так, швейную машину можно использовать для пошива одежды не только своей семье, но и на сторону за плату. Правомочие пользования обычно опирается на правомочие владения. Но иногда можно пользоваться вещью, и не владея ею. Например, ателье по прокату музыкальных инструментов сдает их напрокат с тем, что пользо­вание инструментом происходит в помещении ателье, скажем, в опре­деленные дни и часы. То же и при пользовании игровыми автоматами.

Правомочие распоряжения - это юридически обеспеченная воз­можность определить судьбу вещи путем совершения юридических актов в отношении этой вещи. Не вызывает сомнений, что в тех случаях, когда собственник продает свою вещь, сдает ее в наем, в залог, передает в виде вклада в хозяйственное общество ила товарищество или в качестве пожертвования в благотворительный фонд, он осуществляет распоряжение вещью. Значительно сложнее юридически квалифицировать действия собственника в отношении вещи, когда он уничтожает вещь, ставшую ему ненужной, либо выбрасывает ее, или когда вещь по своим свойствам рассчитана на использование лишь в одном акте производства или потребления. Если собственник уничтожает вещь или выбрасывает ее, то он распоряжается вещью путем совершения односторонней сделки, поскольку воля собственника направлена на отказ от права собственности. Но если право собственности прекращается в результате однократного использования вещи (например, Вы съедаете яблоко или сжигаете дрова в камине), то воля собственника направлена вовсе не на то, чтобы прекратить право собственности, а на то, чтобы извлечь из вещи ее полезные свойства. Поэтому в указанном случае имеет место осуществление только права пользо­вания вещью, но не права распоряжения ею.

Ныне действующее гражданское законодательство, как и то, кото­рое ему предшествовало, ограничивается перечислением принадле­жащих собственнику правомочий (иногда способов их осуществления), не определяя ни одно из них. А это отрицательно сказывается не только на раскрытии содержания права собственности, но и на практике применения законодательства. Трудно, в частности, ответить на вопрос, какое содержание вкладывает законодательство в понятие права владения и кого можно считать владельцем вещи. В этом вопросе можно было последовать примеру либо римского права и разграничить понятия владения и держания, либо законодательств германской группы и закрепить институт двойного владения с выделением фигуры владеющего слуги. К сожалению, ни одного из этих вариантов законодатель не избрал. Затруднительно поэтому ответить на вопрос, продолжает ли собственник оставаться владельцем вещи при сдаче ее внаем или владельцем вещи на период найма признается только наниматель.

Раскрытие содержания права собственности еще не завершается определением принадлежащих собственнику правомочий. Дело в том, что одноименные правомочия могут принадлежать не только собст­веннику, но и иному лицу, в том числе носителю права хозяйственного ведения или права пожизненного наследуемого владения. Необходимо поэтому выявить специфический признак, который присущ указанным правомочиям именно как правомочиям собственника. Он состоит в том, что собственник принадлежащие ему правомочия осуществляет по сво­ему усмотрению. Применительно к праву собственности, осуществ­ление права по своему усмотрению, в том числе и распоряжение им, означает, что власть (воля) собственника опирается непосредственно на закон и существует независимо от власти всех других лиц в отношении той же вещи. Власть же всех других лиц не только опирается на закон, но и зависит от власти собственника, обусловлена ею.

Прада, в новейшем гражданском законодательстве этот признак в известной мере размыт, поскольку лица, которым принадлежат гражданские права, все эти права (а не только право собственности) осуществляют по своему усмотрению (см. п. 2 ст. 1 и п. 1 ст. 9 ГК). Полагаем, однако, что поскольку указанный признак в отношении права собствен­ности закреплен специально (см. п. 2 ст. 209 ГК), задача состоит в том, чтобы выявить присущее ему содержание применительно к праву соб­ственности, что и было сделано. Собственник вправе по своему усмот­рению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, пере­давать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом (п. 2 ст. 209 ГК).

Право собственности обладает свойством упругости или эластичности. Это значит, что ему присуща способность восста­навливаться в прежнем объеме, как только связывающие его ограничения отпадут.

Право собственности относится к числу исключительных прав. Это значит, что собственник наделен правом исключать воздействие всех третьих лиц на закрепленную за ним в отношении принадлежащего ему имущества сферу хозяйственного господства, в том числе и с помощью мер самозащиты.

Сказанное, однако, не означает, что власть собственника в отно­шении принадлежащей ему вещи безгранична. В соответствии с дозволительной направленностью гражданско-правового регулирования, собственник действительно может совершать в отношении своего иму­щества любые действия, но только не противоречащие законам и иным правовым актам. Собственник обязан принимать меры, предотвраща­ющие ущерб здоровью граждан и окружающей среде, который может быть нанесен при осуществлении его прав. Он должен воздерживаться от поведения, приносящего беспокойство его соседям и другим лицам, и тем более от действий, совершаемых исключительно с намерением причинить кому-то вред. Кроме того, собственник не должен выходить за общие пределы осуществления гражданских прав, установленных ст. 10 ГК. На собственника также возлагается обязанность в случаях, на условиях и в пределах, предусмотренных законом и иными правовыми актами, допускать ограниченное пользование его имуществом другими лицами. Указанные обстоятельства подлежат учету при фор­мулировании общего определения права собственности. Наконец, давая определение права собственности, следует опираться на общее опреде­ление субъективного гражданского права, которое распространяется и на право собственности. Применительно к праву собственности это общее определение должно быть конкретизировано с учетом присущих праву собственности специфических признаков.

Исходя из ранее изложенных положений, дадим определение субъективного права собственности.

Субъективное право собственности — это закрепленная за собственником юридически обеспеченная возможность владеть, пользо­ваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и в своем интересе путём совершения в отношении этого имущества любых действий, не противоречащих закону и иным пра­вовым актам и не нарушающих права и охраняемые законом интересы других лиц, а также возможность устранять вмешательство всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

Субъективное право собственности является элементом абсолют­ного правоотношения, в котором собственнику противостоят все третьи лица, обязанные воздерживаться от нарушений этого права.

Субъективное право собственности является элементом вещного правоотношения, поскольку удовлетворение интересов собственника обеспечивается путем непосредственного воздействия на принадлежа­щую ему вещь (имущество).

Опираясь на определение права собственности как субъективного права, определим это право как правовой институт.

Право собственности — это система правовых норм, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоря­жению собственником принадлежащей ему вещью по усмотрению собственника и в его интересах, а также по устранению вмешатель­ства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

В тех случаях, когда собственник сам владеет и пользуется вещью, ему для осуществления своего права обычно достаточно того, чтобы третьи лица воздерживались от посягательств на эту вещь. Но так бывает далеко не всегда. Чтобы распорядиться вещью (продать ее, сдать в наем, заложить и т.д.), собственник, как правило, должен вступить в отношение с каким-то конкретным лицом (например, с тем, кто хочет купить вещь, получить ее в наем или в залог). Хотя путем установления отношений с конкретным лицом собственник и осуществляет свое пра­во, их регулирование выходит за пределы права собственности, а сам собственник выступает в маске продавца, наймодателя, залогодателя и т.д. Если же право собственности нарушено, то все зависит от того, сохраняется это право или нет. Если сохраняется, то восстановление нарушенного отношения происходит при помощи норм института права собственности. Если же право собственности не сохраняется (скажем, вещь уничтожена), то для восстановления нарушенных прав придется прибегнуть к нормам других правовых институтов (например, обязательств из причинения вреда или страхового права). Таким образом, нормы, образующие институт права собственности, находятся в посто­янном контакте и взаимодействии с нормами других правовых институ­тов, как гражданско-правовых, так и иной отраслевой принадлежности. Указанное обстоятельство подлежит учету при выборе правовых норм, регулирующих тот или иной участок имущественных

отношений, в том числе и отношений собственности.

# 1.3 Собственность как экономическая категория

Представления о собственности формировались в науке и жизни в течение тысяч лет, при этом, собственность стала, прежде всего, официальным объектом правовой, юридической природы и философии. Долгое время собственность как особое общественное отношение являлась непосредственным предметом юриспруденции (прежде всего гражданского права), однако, с дальнейшим развитием общественного производства собственность становится наряду с юридической также и определяющей экономической категорией.

Понятие отношения собственности включает в себя с одной стороны отношение собственника к своей вещи, т.е. имущественное отношение между субъектом и объектом. Субъект собственности (собственник) это активная сторона отношения собственности, обладающая объектами собственности, владеющая ими, распоряжающаяся и пользующаяся ими. Отметим, что собственность не может быть бессубъектной. Что касается бесхозных объектов, предметов, вещей, не имевших или потерявших своего собственника, то они прекращают быть собственностью. Объект собственности это пассивная сторона отношений собственности в виде предметов природы, вещества, энергии, информации, имущества, духовных, интеллектуальных ценностей, целиком или в какой-то степени принадлежащих собственнику. Часто объект собственности называется просто собственностью.

Среди всех объектов решающая роль принадлежит собственности на средство производства. Именно она определяет характер тех экономических отношений, которые складываются между людьми в процессе производства, распределения, обмена, потребления в обществе. Собственность на средства производства придаёт качественную определённость существующей в обществе социальной экономической системе, определяет её сущность.

Под воздействием научно-технического прогресса сформировалась и набирает силу интеллектуальная и информационная собственность. В развитых странах интеллектуальной собственности придаётся большое значение. Она охраняется законом и поддерживается государством. В некоторых странах выделяют 3 вида собственности:

**-** Частная, которая закрепляется законодательно, в виде владения патентом или лицензии.

**-** Общественная — она представляет собой совокупность знаний и идей, принадлежавших государству или обществу в целом и охраняемых законом.

**-** Промежуточная — она представляет собой ту научно-техническую информацию, которую невозможно долго удерживать “в одних руках” при помощи патентов и лицензий.

В настоящее время интеллектуальная собственность законодательно утверждена и в Казахстане.

Большая роль в рыночной экономике отводится такому объекту, как рабочая сила. Рабочая сила является товаром для его владельца и свободно продаётся и покупается на рынках труда (рабочей силы).

В свою очередь первичные отношения собственности служат материальной предпосылкой отношений между субъектами собственности, т.е. субъектных отношений. Они представляют собой экономические отношения, возникающие в связи с собственностью, и отражающие имущественные взаимосвязи субъекта с другими субъектами.

В самом деле, собственность невозможно представить без того, чтобы одни индивиды или их группы относились к конкретным вещам, условиям и продуктам производства как к своим, а прочие - как к чужим. Из этого с очевидностью следует, что собственность - это отношение индивида к вещи. При этом, поскольку речь идёт об отношении разных людей к одной и той же конкретной вещи, то имеются основания говорить о собственности как об отношениях между индивидами по поводу вещей. Будучи законодательно урегулированы государством, они приобретают форму права собственности, которое включает полномочия собственника владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

При более полном развертывании определения собственности, как экономической категории, различные экономисты исходили из разных оснований статичности или динамичности этой категории, основных ее проявлений в повседневной практике, ее классового и исторического характера и так далее. С моей точки зрения, наиболее функциональным, с точки зрения настоящего исследования является определение через основные проявления хозяйственного господства собственника над вещью: владение, пользование, распоряжение.

В самом общем виде собственность можно определить как отношения между экономическими агентами по поводу присвоения экономических ресурсов и потребительских благ. Также в самом общем виде можно констатировать, что присвоение экономических ресурсов является первичным, определяющим по отношению к присвоению потребительских благ. Вследствие этого в любом обществе, любой стране расслоение населения на богатых и бедных вытекает главным образом из разного отношения людей к экономическим ресурсам как своим или чужим.

Понять сущность собственности можно, если рассмотреть ее во взаимосвязи со всеми другими экономическими отношениями общества: производством, распределением, обменом и потреблением благ. Именно собственность наиболее полно отражает социально-экономический характер эпохи.

Все действующие экономические системы различаются по их отношению, прежде всего к собственности на средства производства. Различают несколько исторических типов собственности, характеризующихся различными методами соединения производителя и средств производства, а также распределения произведенного общественного продукта между членами общества.

Принято различать первобытнообщинный, рабовладельческий, феодально-крепостнический и капиталистический типы собственности. До недавнего времени в качестве особого выделяли также социалистический тип собственности, для чего, по-видимому, достаточных оснований не было. Ни в одной из стран мира, входивших некогда в социалистическое содружество, социализм на самом деле построен не был. Непосредственные производители в этих странах по-прежнему подвергались эксплуатации, воссоединения средств производства с работниками производства в действительности не произошло. Тот тип собственности, который в условиях тоталитарного режима (иногда неприкрытого, но в ряде случаев завуалированного) в этих странах утвердился, причудливо сочетал в себе характерные черты, свойственные типам собственности, как предшествующих эпох, так и ныне существующих.

Таким образом, собственность, как экономическая категория, определяется как отношение индивидов либо сообщества индивидов к принадлежащей им вещи, как к своей, которая выражается во владении, пользовании и распоряжении ею, а также в устранении воздействия всех иных субъектов в ту сферу хозяйственного господства, на которую распространяется власть собственника, то есть как общественное отношение по поводу владения распоряжение и распоряжение вещью.

1.4 Формы собственности и их классификация

Формой собственности называют ее вид, характеризуемый, прежде всего тем, кто является собственником. Форма собственности определяет принадлежность разнообразных объектов собственности субъекту какой-либо одной, единой, общей природы, скажем, человеку, семье, группе, коллективу, населению. Нельзя разобраться в экономике, если не научиться классифицировать собственность. То есть надо уметь распределять отношения присвоения по классам и соподчиненным им видам, конкретным формам в зависимости от их общих признаков.

Классификация присвоения во многом затруднена из-за того, что имеются два типа отношений собственности – в экономическом и юридическом смысле. Отсюда возникают два отличающихся друг от друга основания классификации.

Основанием для классификации собственности в ее экономическом понимании служит степень развития кооперации труда и производства. Этот критерий показывает, сколько людей объединено в процессе труда и на деле присваивают средства и результаты производства. Тем самым определяет уровень реального обобществления имущества.

По своим масштабам обобществление производства имеет три основных уровня:

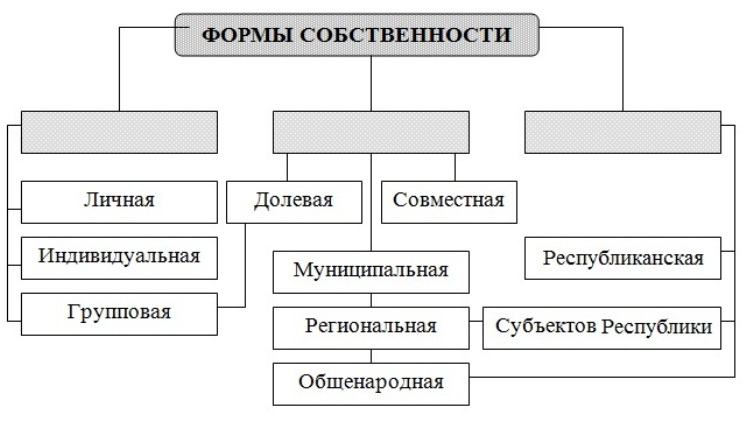
1. низший уровень – единоличное присвоение (мелкое предприятие, на котором хозяйствует один человек или его семья);
2. средний масштаб обобществления (более или менее крупное предприятие или хозяйственное объединение, на которым объединен под единым началом труд многих людей);
3. высший уровень – национальный комплекс (труд кооперирован в народнохозяйственном масштабе).

Классификация собственности в юридическом смысле основывается на учете разных видов правомочий собственников и характера имущества. Здесь различными являются:

* характер присвоения и взаимоотношения между собственниками имущества и несобственниками;
* возможность или невозможность свободно делить общее имущество между отдельными владельцами по их усмотрению.

Иногда формы собственности сводят вообще к двум видам: частной и государственной, чтобы упростить их рассмотрение и изучение. В свете изложенного сконцентрируем внимание на трех формах собственности, которые, с одной стороны, получили широкое признание в науке, а с другой,

относятся к числу самых распространенных. (Рис.1)



**Рис. 1** - Общая схема форм собственности.

В подавляющем большинстве стран мира сегодня превалирует в различной степени частная собственность.

Использование частной собственности является одним из базовых элементов смешанной экономической системы. Значительная часть капитала находится в частном владении. Частная собственность на капитале, произведенные товары и услуги, полученные доходы являются важным условием поддержки системы свободного предпринимательства.

Частной называют собственность, по отношению к которой собственник персонифицирован, выделен как физическое лицо, отдельная личность, индивидуум. Частная собственность предполагает определенное отторжение от других лиц, не относящихся к числу владельцев, права контроля над определенными объектами – капиталом, землей, доходом, конечными товарами и т.д. Все они теперь становятся персонифицированными и имеют конкретных владельцев. Иначе говоря, собственность считается частной, если правом на нее обладает либо один человек, либо сравнительно небольшая группа людей, каждый из которых есть собственник-компаньон, имеет свою личную долю собственности. Частная собственность принадлежит только частным лицам.

Разновидностью частной является индивидуальная собственность. Индивидуальные частные фирмы, образующие юридическое лицо, невелики по размерам и представлены в небольшом числе отраслей: ремесленном и сельскохозяйственном производстве, сфере услуг разного рода, в том числе и самых современных, например, консалтинговых. Их собственниками являются или одно лицо, или небольшое число лиц; преобладает собственный труд (одного лица или семьи, как это имеет место в фермерских хозяйствах на селе), но в дополнение к нему может применяться и наемный труд. Во всем мире имеется несколько сотен миллионов таких хозяйств, но для них характерна огромная ротация: каждый год большое число таких фирм разоряется и ликвидируется, но на смену им приходят новые.

Кроме мелких фирм, к индивидуальной частной собственности относятся служащие для извлечения дохода имущественные объекты отдельных предпринимателей (мелких торговцев, ремесленников, лиц свободных профессий), работающих по соответствующему разрешению (патент, лицензия) от властей и не образующих юридического лица.

Промежуточное место между частной и государственной занимает общая собственность нескольких субъектов. Согласно Гражданскому кодексу Республики Казахстан общая собственность подразделяется на совместную и долевую. Общая совместная собственность принадлежит всем собственникам вместе и не делится между ними на части. Общая долевая собственность разделена на доли, части. В кооперативах, товариществах долю каждого собственника именуют паем. Во многих случаях долевая собственность распространяется только на стоимость объекта собственности, она дает право участвовать в управлении объектом, но при этом собственник не может изымать свою долю в материальной, вещественной форме, забрать «свой кусок».

Общую долевую собственность трудно отличить от частной, граница между ними размыта. Например, акционерную собственность можно считать и частной и общей долевой, так как акционер вносит свою долю в капитал акционерного общества. Акционерную собственность называют также корпоративной, так как это собственность единой корпорации.

Корпорированные предприятия существуют везде, де технологическая база той или иной отрасли предполагает формирование среднего или крупного производства, для чего необходимы большие капиталы. Эти предприятия существуют в виде обществ (акционерные и с ограниченной ответственностью), товариществ (полных, на вере и др.), кооперативов, некоммерческих организаций (фондов, объединений).

Субъектами общей собственности могут быть любые собственники, в том числе и государство. Если собственник отделяет свою часть из общей собственности, она становится частной собственностью.

Общая собственность, понимается в широком смысле слова, простирается от узкогрупповой до общенародной. В общенародной собственности не выделяется субъект собственности как индивидуум, а право собственности распространяется на всех граждан. В то же время было бы неправомерным полагать, что в общенародной собственности (называемой иногда общественной) личность как собственник вообще не фигурирует. Общенародная собственность – это то, что принадлежит всем вместе и каждому в отдельности, т.е. каждый член общества хотя бы в какой-то минимальной, но определенной степени обладает правами собственника. Часто общенародную собственность отождествляют с государственной, что не совсем корректно.

Общая, в том числе общенародная собственность иногда разделяется по территориальному признаку. В этом случае выделяются такие формы собственности, как региональная (территориальная) и муниципальная (местная). Выделение таких форм собственности подчеркивает и то обстоятельство, что собственностью в известной степени распоряжаются органы власти на данной территории, скажем, муниципалитет. Муниципальная собственность примыкает непосредственно к государственной, которая, однако, и на Западе, и в Казахстане квалифицируется как отличная от государственной. Тем не менее, по своей экономической природе они родственны друг другу. Разница лишь в том, что муниципальная собственность связана с бюджетом более низкого уровня и функционирует в территориально ограниченной области национального хозяйства; собственность земель или штатов также не распространяется на всю страну.

Государственная собственность – это закрепление права контроля объектов за государством. Государственная собственность в странах развитого капитализма сосредоточена сегодня в крайне ограниченном спектре отраслей, которые по тем или иным причинам малорентабельны или даже убыточны, что делает их непривлекательными для частного капитала. Речь идет главным образом о социально-экономической инфраструктуре (железнодорожный транспорт, коммунальное хозяйство, сфера образования). В других отраслях имеются лишь «точечные» участия государства в виде пакетов акций ряда фирм.

Предприятия, именуемые государственными, либо целиком принадлежат государству, либо оно владеет контрольным пакетом акций (или, по меньшей мере, обладает солидным блокирующим меньшинством). Юридически их собственником выступают в федеративных государствах федеральные и земельные органы (типа земель Германии или штатов США, т.е. образования типа субъектов федерации в России), а в унитарных государствах – соответствующие центральные и региональные учреждения.

Фирмы и учреждения (например, в сферах образования или здравоохранения), в которых государство участвует на уровне ниже блокирующего меньшинства, можно назвать смешанными.

В странах с федеративным устройством государственная собственность делится на федеральную и субфедеральную, т.е. собственность регионов – субъектов федерации.

Четко провести грань между государственной и общенародной собственность трудно. Объектами общенародной собственности, по логике, должны быть блага, общедоступные всем гражданам на равных правах, такие, как свободные земли, водные и речные просторы, открытые парки и пляжи, лесные массивы. Если возможности использования их всеми людьми ограничены, то применяется принцип очередности. А такие места, как зоопарки, заповедники, находящиеся в ведении государственных органов управления, относятся уже к государственной собственности, так же, как и государственные предприятия, учреждения, основные виды природных ресурсов, оборонные объекты.

Критерий оценки может быть только один: какая форма собственности обеспечивает в данный исторический момент и в отдаленной перспективе более высокий уровень удовлетворения потребностей населения в благах, но обязательно с учетом индикаторов качества жизни.

По совокупности этих критериев предпочтение следует отдать частной собственности, являющейся в настоящее время стержнем развитой рыночной экономики стран Запада. К формированию именно такой хозяйственной системы стремятся развивающиеся и бывшие социалистические страны. Она содержит в себе мотивы прибыли и конкуренции, реализация которых приносит наивысшую экономическую эффективность и наилучшее удовлетворение потребностей. Однако и частная собственность имеет свои недостатки, в первую очередь касающиеся занятости и безработицы. Ведь мотив прибыли и конкуренции вынуждает предпринимателей постоянно стремиться к возможно большему сокращению издержек производства, в том числе и на наем рабочей силы.

В странах Запада волна приватизации в 80-х – первой половине 90-х гг. привела к сокращению доли государственной собственности в производстве ВВП с 9 до 7% в среднем (разумеется, по отдельным странам – членам ОЭСР этот показатель немного отклоняется в ту или иную сторону), что означает преодоление наследия предвоенных и первых послевоенных лет. В 30-х гг. прямое участие государства в экономике расширялось в процессе преодоления самого глубокого в истории капитализма кризиса 1929 – 1933 гг. Государственная собственность в предвоенные годы в большинстве стран Запада была заметно усилена как своего рода «подпорка» частного предпринимательства, обнаружившего очередные слабости, и инструмент поддержания прочности общественного строя. В конце 40-х – 50-х гг. в Западной Европе и Японии частный капитал был временно ослаблен военными разрушениями и некоторыми другими обстоятельствами. Такого рода брешь по необходимости была заполнена государством, в чем теперь нет надобности.

Потенциал для дальнейшей приватизации в странах Запада в основном исчерпан. Доля государства в них, по меньшей мере в среднесрочной перспективе, будет оставаться примерно на нынешнем уровне, немного изменяясь в отдельных странах. При этом в ряде случаев для борьбы с безработицей возможно создание в трудоемких отраслях (прежде всего в инфраструктуре) новых предприятий за счет государственных инвестиций. Программы западноевропейской социал-демократии, пришедшей в последние годы к власти в ряде стран, в том числе во Франции, в Великобритании, Германии и Италии, предусматривают подобные меры.

В развивающихся странах в тот же период указанный показатель оставался на уровне 11%. С одной стороны, это было обусловлено притоком иностранных частных инвестиций, за счет которых создавались новые частные предприятия. С другой стороны, слабость национального частного капитала вынуждала государство поддерживать сравнительно высокий уровень своего присутствия в экономике. Поскольку в среднесрочной перспективе нельзя ожидать массированного увеличения притока прямых инвестиций из стран Запада, а также по ряду других причин нынешний показатель вряд ли заметно изменится в обозримом будущем.

Бывшие социалистические страны встали на путь перехода от планового к рыночному хозяйству преимущественно на рубеже 80-х и 90-х гг. Рыночная трансформация, естественно, в первую очередь требовала вытеснения государственной собственности частным путем приватизации первой и создания новых частных предприятий.

В этом направлении страны с переходной экономикой с начала 90-х гг. уже прошли (каждая в разной степени) значительный отрезок пути. Вместе с тем доля госсобственности в производстве ВВП этих стран, как правило, все еще составляет 20 – 30% и более, т.е. заметно превышает соответствующий показатель для развитых и развивающихся государств.

# 2. История собственности

# 2.1. Исторические формы собственности. Содержание понятия права собственности в классический период

Вытекающее из вещных прав господство лица над вещью характеризуется различной степенью и содержанием. Это господство наиболее полно воплощено в праве собственности.

Значительный период римской истории не существовало унифицированного термина, обозначающего право соб­ственности. Но институт собственности существовал из­древле, хотя и не был четко отделен от владения, прав на чужие вещи и семейных отношений (Г. Диошди). Термин dominium применялся ко всем случаям господства над вещами, находящимися в домашнем хозяйстве, обозначал более широкий круг отношений, чем право собственности. Лить с III в. вещи, на которые существовало право, обозначаются термином proprietas (наряду с dominium, зафиксированным в I в. до н. э. Алфеном Варом. — (D.8.3.30), применявшимся с конца классического периода исклю­чительно для права собственности как полного и абсо­лютного правового господства лица над вещью, высшего среди других вещных прав. Аналогичное представление о праве собственности закрепляется в Кодификации Юсти­ниана термином plena in re potestas — полная власть над вещью.

Вместе с тем право собственности в Древнем Риме никогда не рассматривалось как безграничное. С древнейших времен был установлен ряд законных ограничений права собственнос­ти, в частности, исходивших из так называемого соседского права: собственник обязан был терпеть свисание соседских деревьев на свой участок и течение проточных вод, допускать (через день) соседа к сбору упавших плодов, терпеть проник­новение на свой участок дыма, пара, копоти и т. п., если они были следствием нормального использования соседнего участ­ка. Подобные нормы в известной степени ограничивали объем прав собственника, и с позднейших позиций римское право собственности точнее определить как наиболее полное господ­ство над вещами. Но римляне, применяя к праву собственности признак полного господства над вещью, имели в виду отграничить его от других вещных прав, субъекты которых также осуществляли господство над вещами, но в меньшей степени.

Право собственности обладает признаком приспособля­емости, или эластичности, состоящем в его способности полностью восстанавливаться с отпадением установленных собственником ограничений своего права. Кроме того, оно распространяется на все материальные приращения вещи и мыслится как синкретичное, единое, охватывающее сразу все возможные распорядительные права, а не являющееся их суммой.

Распорядительные права собственника, составлявшие содержание права собственности, выражались в возможности пользования (uti), т. е. извлечения из вещи ее полезных естественных свойств, собирания плодов (frui), включая как естественные, так и цивильные плоды, распоряжения (abuti), т. е. отчуждения, потребления и даже уничтожения вещи. Составные части права собственности не являлись и не могут являться исчерпывающими, ибо в соответствии с его харак­тером собственнику дозволялось делать все, что не запрещено законом.

В римском праве отсутствует понятие вещи, но его можно воссоздать на основе соответствующих положений источников и римской клас­сификации вещей в том виде, в каком оно воспринималось самими римлянами.

С их точки зрения, вещь - это в первую очередь определенная часть живой или неживой природы, «изо­лированной физически и пространственно или неотделимой от других частей природы» (О. С. Иоффе). Вещи, ха­рактеризуемые такими признаками, осязаемы, к ним можно прикоснуться, поэтому они назывались телесными (corporales). Но, кроме материальных предметов внешнего мира, в рассматриваемое понятие включались бестелесные вещи (incorparales), которые не только неосязаемы, но состоят в определенном праве. «Названием вещи охва­тываются также юридические отношения и права» (D.50.16.23). В качестве примеров бестелесных вещей Гай называет наследство, узуфрукт, обязательства (Институции. II, 13, 14). Аналогично Ульпиан, отвечая на вопрос о пред­мете иска о наследстве, писал: «Предмет иска составляют все вещи наследства, будут ли то «права» или «телесные предметы» (D.3.18.2). Бестелесные вещи мыслились как вещи, не наделенные реальным существованием, не имевшие материального характера. По мнению Р. Орестано, римские юристы, приписывая юридические отношения и права самим вещам, решали вопросы, связанные с режимом пользования этими вещами, не выходя за пределы самих вещей.

Римская конструкция вещи продолжает жить в современ­ных правовых системах и правовых теориях. В одних из них вещь юридически воспринимается не как материальный предмет, а как определенное право, в других - как и го, и другое. Так, французская теория в некоторых случаях включает в объекты вещного права, наряду с материальными вещами, нематериальные, в частности, залог требования рассматривается как предмет залога, т. е. как вещь. В япон­ском законодательстве термин «вещь» относится к денежному обязательству на предъявителя. Английское частное право приравнивает к имуществу ряд обязательственных требова­ний.

Остальные подразделения рим­ской классификации вещей оказались столь же жизнеспособными. В меньшей степени это относится лишь к одной классификации — делению вещей на манцшшруемые (res mancipi) и неманципируемые (res пес manisipi). К первым относились наиболее ценные для индивидуального хозяйства вещи — рабы (в древнейшее время — жена, дети), упряжные и вьючные животные, италийская земля, которые отчуждались с соблюдением торжественного акта — манципации в присут­ствии не менее 5 свидетелей. Все другие неманципируемые вещи отчуждались по традиции — простой передачи. Цель манципации — проследить за оборотом вещей, являвшихся хозяйственной основой римской семьи и в силу этого — особой заинтересованности в них общины и государства.

Изложенная классификация имеет определенную связь с де­лением вещей на движимые и недвижимые. К первым принад­лежат любые пространственно перемещаемые, в том числе самостоятельно передвигающиеся вещи (например, скот). Вто­рые — это прежде всего земля, ее недра и все созданное трудом на земле собственника: постройки, посевы, насажде­ния. Все эти предметы как составные части земли подлежали правилу «сделанное над поверхностью следует за поверх­ностью». Воздушное пространство над земельным участком также рассматривалось как часть поверхности.

Указанная связь состоит в том, что в римском праве для недвижимости были установлены специальные способы отчуж­дения, равнозначные способам отчуждения манципируемых вещей. Таким образом, публичность сделок с манципируемыми вещами была перенесена римлянами на правовой режим недвижимых вещей.

Признак публичности правового режима последних (но не сам акт манципации) был воспринят правовыми системами последующих эпох. Ныне он заключается в том, что в подав­ляющем большинстве стран установлена система регистрации собственников земли и находящихся на них зданий. Для сделок с недвижимостью необходима нотариально удостоверенная письменная форма с обязательной последующей записью в книгах регистрации.

Различались также вещи делимые и неделимые. Первые при разделении не меняют ни своей сущности, ни своей ценности, например, вино, руда, камни, песок. Как говорил Ульпиан, каждая отдельная их часть представляет прежнее целое, толь­ко в меньшем объеме. Делимы земельные участки; делились построенные на них здания, но только вертикально. Недели­мые вещи при разделении утрачивают свои прежние свойства и свое предназначение, например, платье. Не является делени­ем вещей разделение права на идеальные доли, без разделения самой вещи, как, например, в случае собственности. При не­возможности материального разделения вещи она оставалась у одного из сособственников, остальным полагалась денежная компенсация.

Вещи потребляемые и непотребляемые. Потребляемые вещи материально уничтожаются при их однократном использовании, например, пищевые продукты, деньги. Пос­ледние считались потребляемыми не только потому, что ими можно воспользоваться лишь путем их расходования, но и потому, что при расчетах они смешиваются с другими деньгами и утрачиваются для собственника. Непотребляемые вещи не уничтожаются от употребления (например, об­ручальное кольцо), а если уничтожаются, то постепенно (например, платье, обувь). Классифицируемые вещи в обо­роте подчиняются различным юридическим правилам. Так, предметом договора займа могут быть лишь по­требляемые вещи, а предметом договора найма — не­потребляемые.

Вещи, определяемые родовыми признаками (genus) и индиви­дуальные (species) К родовым относятся вещи, имеющие один общий род и не имеющие в обороте индивидуальности, или, как говорили римские юристы, — вещи, которые своим родом осуществляют свое назначение, которые определяются мерой, числом, весом (например, вино, яблоки, хлеб).

Индивидуальные вещи в обороте выделяются из числа себе подобных (например, раб Стих, приплод определенного жи­вотного, имение Аттика).

Правовое значение данного деления состоит в различных последствиях случайной гибели вещи. Если участники догово­ра рассматривали погибшую вещь как родовую, то обязанная сторона не освобождалась от необходимости ее замены: родо­вые вещи (в отличие от индивидуальных) юридически не под­вержены гибели («genera non pereunt» - «род не погибает»).

Впоследствии возникло понятие заменимых вещей, имев­ших признаки родовых, но эти признаки определялись не сторонами конкретного правоотношения, а устанавливались оборотом.

Вещи простые и сложные. Теоретическое обоснование дан­ной классификации принадлежит Помпонию (D.41.3.30pr.).

«Существует же три рода тел: один, который составляет одно целое и по-гречески обозначается как «единое бытие», как, например, раб, бревно, камень и подобное...». Речь идет о простых вещах, представляющих собой физически однород­ное единство и вне его не существующих; «...другой род, который состоит из составных, т. е. нескольких, между собой связанных тел, что называется составным телом, как, например, здание, корабль, шкаф...». Здесь перед нами — сложные, материально связанные разнородные вещи, обозначаемые одним общим наименованием; «...третий, состоящий из раздельных вещей, как многие не связанные одно с другим, но объединенные одним именем, например, народ, стадо, легион». Отличительный признак данной группы — отсутствие материальной связи между составляю­щими вещами. Такая совокупность раздельных предметов относилась к правовому режиму индивидуальных вещей и рассматривалась как целое. Так, в случае спора о стаде можно было истребовать все стадо, хотя не исключались претензии относительно отдельных экземпляров, входивших в стадо. Что касается рода тел, состоящих из искусственных соединений, то они также подчинялись правилам, установлен­ным на целое, но иногда сохранялись нрава лиц на соответ­ствующие части.

Вещи главные и придаточные. Придаточные вещи физически самостоятельны, по служат предназначению главной вещи, подчиняясь ее юридическому положению. Среди придаточных различались части вещи, принадлежности и плоды.

Части вещи могли быть объектом самостоятельного права лишь в случае их отделения от целого. Например, черепица, снятая с крыши дома с соответствующей целью. При невоз­можности отделения части от главной вещи права собствен­ника на присоединенную вещь прекращались.

Принадлежность связана с главной вещью экономически. Принадлежность и главная вещь могут существовать отдельно друг от друга и быть объектом самостоятельных прав, но хозяйственно целесообразно совместное их использование (на­пример, замок и ключ). Как правило, на принадлежность распространяется юридический режим главной вещи (если нет иного соглашения): «принадлежность следует судьбе главной вещи».

Плоды бывают естественные и цивильные. Естественные плоды — это приносимые самой вещью в силу ее природных свойств (фрукты, молоко, шерсть). Цивильные плоды образуются в результате циркулирования вещи в обороте (например, наемная плата). И те и другие плоды в классический период соответствовали понятию доходы.

Вещи в обороте и вне оборота (res in commercio et res extra commercium). К первой категории относились вещи, яв­лявшиеся объектом частной собственности и оборота. Ко второй — вещи, которые не могли быть таковыми в силу естественных свойств или своего назначения: общие вещи (res communes) —- воздух (но не воздушное пространство), море и его недра, свободно текущая вода; публичные вещи (res rublicae) — дороги, площади, гавани, судоходные реки, театры, бани (хозяином которых считался римский народ и в пределах их назначения ими пользовался каждый римский гражданин); священное имущество (res sacrae) -храмы, богослужебные предметы; res religiosae — места погребения.

Вещными называются права, обеспечивающие непосредственное господство над вещью. Они характеризуются рядом признаков. Объектом вещных прав являются: а) вещи телесные (corporales); б) вещи, находящиеся в обороте (res in commercio); в) вещи индивидуально-определенные (species). Вещное пра­во — это абсолютное право, в котором его носителю соответствует обязанность всех и каждого не нарушать этого права.

Однако для признания права вещным недостаточно перечисленных признаков. Необходимо, чтобы оно обладало еще двумя признаками, выражающими его абсолютный характер: правом следования и правом преимущества. Первое означает, что право следует за вещью, т. е. при переходе вещи из одних рук в другие сохраняется принадлежащее третьему лицу вещное право. Так, право нанимателя сохраняется независимо от того, что право собственности на вещь, служащую предметом действующего договора, перешло от наймодателя к другому лицу. Суть права преимущества заключается в том, что оно предпочтительней связанных с той же вещью обязательственных прав. Например, если права кредитора обеспечены залогом, то его претензии при продаже заложенного имущества удовлетворя­ются преимущественно перед другими кредиторами, требова­ния которых не были обеспечены залогом этого имущества. Если же залогом обеспечены права нескольких кредиторов, то. они могут удовлетворить свои претензии в той очередности, в какой возникли их залоговые права — «кто первенствует во времени, у того лучшее право».

Изложенному понятию вещного права сответствуют право собственности и права на чужие вещи (сервитугы, суперфиций, эмфитевзис, залоговое право). Все эти виды вещных прав рассматриваются в данном разделе. Сущность залогового пра­ва, являющегося способом обеспечения обязательств, будет изложена в разделе об обязательствах.

2.2. Владение и держание

В числе элементов содержания нрава соб­ственности римские источники не упоминают владение (possessio), т.е. обладание вещью. В древнем цивильном праве ему соответствовало понятие usus — использование, обеспечи­вавшее непосредственное господство над вещью, но ограни­ченное по своему объему. В связи с развитием экономических отношений в III —II вв. до н. э. оно уже не соответствовало многообразию форм вещных прав, ставших результатом диф­ференциации соответствующих правовых институтов. К этому периоду относится возникновение понятия владения и отделе­ние его как от права собственности, так и от пользования вещью и извлечения доходов из нее, окончательно завершив­шееся в классическом периоде. Как пишет Г. Диошди, осу­ществился «поворот к независимости отдельных институтов, выражающих некоторые правомочия» собственника, и разгра­ничение между его «легальной и реальной властью».

Именно из этого разграничения исходят римские источ­ники, имея в виду, что если названные составные части права собственности мыслимы только как юридические, то владение нередко существует как чисто фактическое состояние. Основа­нием владения может быть не только право собственности (когда собственник и владелец совпадают в одном лице), но и иное вещное право (например, право суперфициария). Владение также может не иметь никакого правового основания (например, владение вещью, приобретенной у лица, не являющегося ее собственником) и быть даже нарушением права (например, владение вора). В таких случаях налицо факт, а не право. Но даже тогда, когда собственник и владелец совпадают в одном лице, владелец с внешней стороны рассматривается не как собственник, а как лицо, имеющее реальную, фактическую власть над вещью. Не случайно Ульпиан, противопоставляя друг другу соответствующие понятия, говорил, что соб­ственность не имеет ничего общего с владением (D.41.2.12). В отличие от права собственности владение не дает основания для иска против всех нарушителей, а только против отдельных нарушителей, оно не возобновляется ipso jure вернувшемуся из плена, не перехдит непосредственно на наследников.

Для признания юридического или фактического состояния владением оно должно включать в себя два элемента: тело владения (corpus possessionis) и намерение (воля) владеть для себя (animus possessionis). «...И приобретаем мы владение по­средством материального и волевого элементов, а не одним материальным или одним волевым элементом» (D.41.2.3.1).

Наличие тела владения констатируется, исходя из традици­онных для оборота способов обладания вещами, из обычных ситуаций, в которых собственники нормально осуществляют господство над вещами. Например, налицо материальный эле­мент в отношении мебели, находящейся в жилище, или стога сена, стоящего возле крестьянского двора. Есть тело владения у покупателя зерна, получившего ключи от амбара, в котором хранится это зерно.

«Владение товарами, сложенными в складах, представляет­ся переданным с передачей ключей, если последняя была со­вершена при складах» (D. 18.1.74). Не требовалось особых форм и в случае приобретения владения недвижимостью. «Ес­ли при покупке продавец покажет мне соседний участок с моей башни и скажет, что передает свободно владение, то я начи­наю владеть точно так, как если б и обошел границы» (D.41.2.18.2).

Все способы установления владения считались первона­чальными. Преемство и тождество между старым и новым владельцем не признавалось. «Мы приобретаем владение через нас самих» (D.41.2.1.2). В силу особенностей римской семьи издавна владение могло приобретаться домовладыкои через подставных ему лиц. В классическом нраве возможно приобретение владения через третьих лиц. «Мы приобретаем владение, только если мы имеем сами волю владеть, фактичес­кая же сторона владения может осуществляться или нами самими, или посторонними», - писал Павел.

Что касается второго элемента — animus possessions, то при наличии первого — фактического господства лица над вещью — он всегда презюмируется, т. е. предполагается, что обладающий вещью имеет волю владеть ею для себя, а не для другого. Как говорил Павел, для до­казательства владения «достаточно, если я материально держу вещь».

В случае заявления о неправомерности владения оно до­казывается соответствующим лицом, при этом устанавливает­ся causa possesionis — основание владения, включающее в себя оба элемента владения — материальный и волевой. При пер­воначальном приобретении владения наличие обоих элементов налицо, но если владение приобретено по договору с пред­шествующим владельцем, то causa possesionis зависит от ха­рактера соответствующего соглашения. Так, в результате до­говора купли-продажи продавец уступает оба элемента владе­ния покупателю. Напротив, при поклаже или ссуде господство над вещью ограничено определенным сроком, поэтому такое господство не может быть связано с намерением владеть вещью самостоятельно, и оно иллюстрирует не владение, а держание (detentio), ибо и поклажеприниматсль, и ссудополу­чатель признают над собой волю другого лица — собствен­ника, сохраняющего за собой владение. «Мы считаемся владе­ющими не только тогда, когда владеем сами, но и когда кто-нибудь находится во владении от нашего имени, хотя бы он не был подчинен нашей власти, каковыми являются арен­датор и жилец, а также через тех, у кого мы сложили или кому ссудили вещи или кому безвозмездно предоставили жилище, мы считаемся владеющими лично сами... так что даже многие считают владение удерживаемым одним намерением... (Гай. Институции, IV, 153).

Перемена намерений владельца или держателя не влияет на causa possessionis: «никто не может изменить себе основания владения», т. е. перемена намерения, к примеру, держателя, если это не проявилось вовне в соответствующих действиях, не превратит его во владельца.

Владение утрачивается при отпадении любого из двух эле­ментов, в частности, в случае похищения вещи или отказа от нее владельца.

Таким образом, владение есть фактическое обладание лица вещью с намерением относиться к ней как к своей, независимо от права на нее и способов ее приобретения; держание — это фактическая власть над вещью без намерения обладать ею исключительно для себя.

Различие между владением и держанием практически выражалось в том, что владельцам предоставлялась самостоятельная защита: они непосредственно сами имели специальные способы защиты против нарушения владения. Держатели могли применить такую защиту лишь через посредство собственников временно используемых ими вещей.

Для уяснения сущности этих специальных способов необ­ходимо полнее ознакомиться с правом собственности.

# 2.3. Понятие и виды сервитутов

Древнейшие среди прав на чужие вещи — сервитуты (servitus — «рабство вещи», «служение ее»), а из последних самые ранние — преднальные, являвшиеся формой восполнения хозяй­ственной полезности земельного участка. Их практическая необходимость уясняется на следующем примере. Опре­деленная территория была разделена между несколькими наследниками так, что один из них получил участок, не имевший самостоятельного выхода к дороге, или на участке не было воды, пастбища и т. п. Для восполнения недостающих качеств участка возникала потребность в ис­пользовании соседнего участка в соответствующем от­ношении.

Первоначально право пользования чужой землей в опреде­ленном отношении возникало посредством заключения сделок (например, договора найма или аренды). Но этот способ не был стабильным, ибо при смене собственника (наймодателя или арендодателя) договор утрачивал силу. Требовалось более надежное средство, обеспечивающее постоянное пользование соседним участком. Таким средством и стали предиальные (земельные) сервитуты, право пользования соседним (служа­щим, подчиненным) участком независимо от смены его соб­ственника, а также независимо от смены собственника господ­ствующего участка (в интересах которого установлен серви­тут). Предметом сервитутного права был, следовательно, сам земельный участок, но не действия сторон, как прежде в до­говоре найма или договоре аренды.

В исторической ретроспективе первыми были три дорож­ных сервитута. Они формировались таким образом, что каж­дый последующий сервитут включал в себя и предыдущий: право прохода через чужой участок, право прохода и прогона скота, право прохода, прогона и проезда. Среди первых был и сервитут воды - - право провести воду с чужого участка. Со временем возникают другие сервитуты: право прогонять скот к. водопою, право пасти скот на чужом пастбище, право брать песок, глину на чужом участке.

Несколько позже первых сельских сервитутов возникают городские сервитуты, древнейшим из которых было право проложить клоаку через чужой участок. Развитие городского строительства порождает разнообразие городских сервитутов: право опереть строение на стену соседа, право отводить дож­девую воду во двор соседа, право требовать, чтобы сосед не загораживал вида, света.

Каждый сельский и городской сервитут имел свои харак­терные особенности и подчинялся индивидуальному юриди­ческому режиму. Вместе с тем те и другие сервитуты обладали общими юридическими признаками, в частности бессрочнос­тью и неделимостью. Последний признак выражается в том, что и при разделении служащего участка он не утрачивал обременения, продолжая служить собственнику господствую­щего участка как единое целое.

Вслед за древнейшими предиальными сервитутами возни­кают личные сервитуты. Первым основанием их возникнове­ния были, по-видимому, завещательные отказы. Оставляя, к примеру, дом законным наследникам, завещатель предостав­лял право пожизненного проживания в нем своей кормилице. Личные сервитуты также относились к категории прав на вещи и обладали всеми их признаками. Так, в приведенном примере кормилица не утратила бы право проживания, если бы дом был отчужден. Она также имела бы преимущественное право перед обязательственными правами, в частности перед лицом, получившим право проживания в том же доме по договору ссуды.

Известны четыре личных сервитута: узуфрукт (usus frustus) — право пользования чужой непотребляемой вещью с присво­ением ее плодов, но с сохранением субстанции вещи, т. е. ее хозяйственного назначения. Причем узуфруктарий вправе не только лично пользоваться предметом узуфрукта, но и может сдать его в аренду, продать плоды. Следовательно, из трех возможностей, составляющих содержание права собственнос­ти, — пользование, собирание плодов, распоряжение — узуф­руктарий не имеет возможности распоряжения; usus — право личного пользования чужой вещью, но не плодами (послед­ними - в пределах собственных нужд); habitatio право жить в чужом доме; орегае — право личного пользования чужим рабом или животным.

В республиканское время римскими юристами были сфор­мулированы теоретические постулаты сервитугного права, распространенные на режим личных сервитутов в период Поздней империи. «Не может быть сервитута на собственную вещь». Поэтому если собственник господствующего участка приобретал участок служащий, то сервитут прекращался. «Не может быть сервитута на сервитут». Так предиалъный сервитут, как и личный, подчинялся своему правовому режиму и вне его пределов не существовал. Невозможно поэтому установить, к примеру, узуфрукт на сервитут права проезда. «Не может быть сервитута, который обязывал бы к положительному действию». Сервитут может состоять лишь в обязанности воздержания от действия, например, терпеть неудобства, связанные с правом сервитуария брать воду с участка, проезжать через него, либо — в обязанности не делать чего-либо, например, не закрывать света или вида. Римлянам был известен один сервитут — несение тяжести пристройки, при котором на собственнике обремененного участка лежала обязанность положительного действия — производить ремонт опоры не только в собственных интересах, но и в интересах сервитуария.

Как свидетельствует Гай (Институции, II, 29), все виды сервитутов по цивильному праву устанавливались посредством процессу­альной цессии, а сельские — также посредством манципации. Для сервитутов на провинциальные земли существовали упрощенные способы установления — неформальные до­говоры, распространенные впоследствии на италийские земли. Перегрины пользовались в этих целях способами, признанными правом народов. Отнесение сервитутов к нете­лесным вещам сделало возможным приобретение сервитутно-го права в форме традиции. Кодификация Юстиниана упоминает только преторские способы установления сер­витутов.

Сервитуты возникали по различным основаниям. До зако­на Скрибония (149 г. до н. э.) осуществление сельского сер­витута в течение двух лет вело к его приобретению по давнос­ти. Закон Скрибония, отменивший установление сервитутов по давности, явился отражением общей направленности римской правовой мысли на максимально возможное освобождение римской земельной собственности от тягот и пут, налагаемых сервитутами. В конечном счете эта тенденция вела к укрепле­нию самого института собственности посредством точного обозначения режима служащего участка. Прсторское право признавало сервитутом 10-летнее и 20-летнее владение им.

Соответствующей была и погасительная давность. Другими основаниями были: судебное решение о разделе общей соб­ственности, которым устанавливалось обременение собствен­ника одного участка в пользу другого; договоры, которыми при передаче права собственности на участок сервитут уста­навливается в интересах прежнего собственника; завещатель­ные отказы.

С прекращением сервитута устранялось обременение, и право собственности восстанавливалось в полном объеме. Сервитут прекращался: при отказе сервитуария от соответ­ствующего права; при истечении погасительной давности; при соединении права собственности на господствующий и служа­щий участки (в личных сервитутах - при соединении права собственности и пожизненного пользования); существенное из­менение субстанции вещи, являвшейся объектом личного сер­витута; смерть управомоченного или умаление его правоспо­собности — capitis deminutio — всех степеней, а в праве Юстиниана — только высшее и среднее умаление правоспо­собности.

Цивильного сервитуария защищал конфессорный иск (actio confessoria), первоначально именовавшийся vindicatio servitutis. В нем объединялись все требования, которые могли быть выражены в виндикационном и нсгаторном исках. Соответ­ственно сервитуарий, как и собственник, подлежал защите против реальных и потенциальных нарушений и мог требовать как возврата утраченного объекта сервитута, так и устранения ситуаций, препятствующих осуществлению его прав. Для за­щиты сервитутов, установленных преторским правом, послед­ним был введен иск по аналогии (actio confessoria utile), имев­ший такое же значение, как Публицианов иск для бонитарного обладателя вещи. Кроме того, преторские сервитуты защища­лись специальными интердиктами, действие которых было аналогично действию интердиктов о защите владения. Со­хранившемуся в Кодификации Юстиниана конфессорному ис­ку придается универсальный характер: он применялся для защиты любых сервитутов.

# 3. Заключение

Собственность как экономическое отношение начало формироваться еще на заре ста­новления человеческого общества. На монополизации различных объектов соб­ственности держатся все важнейшие формы внеэкономического и экономического принуждения к труду. Экономическое принуждение к труду исходит из собственности на условия производства или из собственности на капитал.

Общественная мысль всегда уделяла большое внимание проблеме собственности. Специальные обращения к ней можно найти в историчес­кой, философской и художественной литературе. Богатая традиция и материал накоплены в юридической литературе, в рамках которой сло­жился ряд направлений в изучении прав собственности.

Собственность принадлежит к числу таких понятий, вокруг которых на протяжении многих веков скрещиваются лучшие умы человечества.

В социально-экономической литературе широко распространено определение собственности как присвоения индивидом или коллективом средств и продуктов производства внутри и посредством определенной общественной формы или как самой общественной формы, посредством которой совершается присвоение.

Формы собственности представляют собой различные комбинации призна­ков (правомочий). Я рассмотрел их, начиная с самых простых и заканчивая самыми сложными.

В итоге своей работы я рассмотрел такой важный вопрос как: приватизация, рассмотрев его поэтапно, а также воспользовалась опытом зарубежных стран. Можно сделать вывод, что приватизация в Казачстане была осуществлена в радикальном варианте по характеру, масштабам, темпам, срокам и методам.

# 4. Список использованной литературы

1. Курс экономической теории. Учебник под ред. Чепурина М. Н., Киселевой Е. А. Киров: «АСА», 2001. с. 75-87.
2. Основы экономики. Учебник. Под ред. Райзберга Б. А.. М.: Инфра-М, 2002. с. 84-104.
3. Радыгин А., Архипов С. Собственность, корпоративные конфликты и эффективность Журнал «Вопросы экономики» - №11, 2000 г. с.114.
4. Резников Л. Нужно ли развивать отношения частноземельной собственности? «Российский экономический журнал» - №5, 2000 г. с.42.
5. Экономика. Учебник. Под ред. Булатова А. С.. – М: Юрист, 2001. с. 71-74; 663-669.
6. Экономическая теория. Учебник. Под ред. Базнева Н. И., Турко С. П.. М Н: БТЭУ, 1997. с.71-82.
7. Экономическая теория. Учебник. Под ред. Борисова Е. Ф. М.: Юрайт-М, 2000. с. 47-68.
8. Экономическая теория. Учебник. Под ред. Добрынина А. И., Тарсевича Л. С. М: Литера, 2000. с. 67-75.
9. Экономическая теория. Учебник. Под ред. Мчерного С. В. и др. М.: При, 2000. с.131-150.
10. Экономическая теория. Учебник. Под ред. Николаева И. П. М: Проспект, 1999. с. 157-175.