

Содержание:

ВВЕДЕНИЕ

Кардинальное реформирование экономического и общественного строя в качестве одного из неизбежных следствий имело изменение административно - правовой системы Российской Федерации. Восстановление частноправовых начал и переход к принципиальному делению всей правовой сферы на частноправовую и публично-правовую привели к тому, что место «пирамиды» соподчиненных отраслей заняла новая их система, которая была основана на равенстве частноправового и публично-правового подходов. В такой системе две взаимодействующие, но не соподчиненные сферы частного и публичного права поглощают множество отдельных правовых отраслей и их групп.

Сегодня система права в большей мере соответствует задачам формирования правового государства и гражданского общества, которое не должно более находиться под постоянным и всеобъемлющим государственным воздействием.

Основными общепризнанными критериями самостоятельности отраслей права являются наличие самостоятельного предмета правового регулирования, а также метода правового регулирования. В качестве дополнительных критериев указывается также наличие особых, самостоятельных функций отрасли права, что связано с ее положением элемента общей системы права, и общих положений (Общей части), свидетельствующих о юридической однородности составляющих отрасль правовых институтов и норм.

Гражданское право как самостоятельная правовая отрасль в полной мере отвечает всем перечисленным критериям. Гражданское право составляет основу частноправового регулирования. Тем самым определяется его место в правовой системе как основной, базовой отрасли, предназначенной для регулирования частных, прежде всего, имущественных отношений.

Из этого следует, что общие нормы и принципы гражданского права могут применяться для регулирования любых отношений, которые входят в частноправовую сферу, если на этот счет отсутствуют прямые предписания специального законодательства (то есть в субсидиарном, восполнительном порядке).

Цель курсовой работы: определить место гражданского права в системе российского законодательства.

В соответствии с целью курсовой работы были поставлены и решены следующие задачи:

- 1) рассмотреть понятие «гражданское право»;
- 2) изучить предмет гражданского права;
- 3) проанализировать метод гражданско-правового регулирования;
- 4) охарактеризовать принципы и функции гражданского права;
- 5) рассмотреть понятие и виды источников права;
- 6) определить значение судебной практики.

Объектом и предметом исследования в курсовой работе выступает гражданское право как базовая отрасль российского права.

Методологическую основу исследования составляет общенаучный диалектический метод, предполагающий объективность и всесторонность познания исследуемых явлений. При написании курсовой работы также использованы частнонаучные методы, применяемые в правоведении: системный, формально-логический, сравнительно-правовой.

Практическая значимость курсовой работы определяется следующими обстоятельствами:

Во-первых, содержащиеся в курсовой работе положения и выводы могут быть использованы для дальнейших теоретических исследований, как по рассматриваемой проблеме, так и по некоторым вопросам общегражданского характера;

Во-вторых, результаты исследования целесообразно использовать при проведении учебных занятий по гражданскому праву со студентами юридических учебных заведений.

ГЛАВА 1. ВВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ (ЧАСТНОЕ) ПРАВО

§1. Понятие «гражданское право»

Гражданское право – это одна из основных составных частей всякой развитой правовой системы. Термин «гражданское право» берет свое начало от наиболее древней части римского правопорядка – «цивильного права» (*ius civile*), под которым понималось право жителей Рима (*cives Romani*) как государства-города (*civitas*), то есть право исконных римских граждан - квиритов (*ius civile Quiritium*, «квиритское гражданское право»). В дальнейшем, как известно, *ius civile* охватило практически всю область частного права (*ius privatum*) и стало отождествляться с ним, а затем известный процесс рецепции (заимствования) римского частного права европейскими правопорядками привел к переносу этого понятия в современную юридическую терминологию (*Zivilrecht, droit civil, civil law*). Здесь оно стало привычным, традиционным наименованием одной из наиболее крупных, фундаментальных правовых отраслей. Поэтому гражданское право сейчас нередко называют *цивильным правом, цивилистикой*, а занимающихся им специалистов - *цивилистами*.

В известном смысле гражданское право действительно можно считать «правом граждан», так как оно призвано регулировать подавляющее большинство их взаимоотношений имущественного, а в определенной мере и неимущественного характера. А такие взаимоотношения, как правило, возникают по воле их участников, которые сами определяют и характер, и содержание своих взаимосвязей. Ведь люди, как правило, самостоятельно решают, вступать им или не вступать, например, в те или иные договорные отношения и на каких условиях; они по своей воле добросовестно исполняют, или недобросовестно нарушают взятые на себя обязательства; наконец, они вольны защищать свои интересы или отказаться от их защиты в конкретной ситуации и т.д. При этом люди всегда руководствуются своими собственными, частными интересами (в том числе, согласуя их с аналогичными интересами других лиц), которые, следовательно, по общему правилу определяют и содержание складывающихся между ними отношений. В результате само правовое регулирование этой сферы, как подметили еще древнеримские юристы, должно быть направлено на пользу (*utilitas*), выражающую интересы отдельных частных лиц (граждан). Поэтому государство

(публичная власть), учитывая частный характер таких взаимосвязей, со своей стороны предоставляет своим гражданам возможность саморегулирования этих отношений, ибо никакие его отдельные нормативные акты, ни даже их совокупность не в состоянии предусмотреть все встречающиеся в реальной жизни ситуации.

Разумеется, наряду с этим государство должно принимать определенные меры охраны всех участников от злоупотреблений недобросовестных лиц, защищать интересы заведомо слабой стороны отдельных отношений, а в необходимых случаях вправе и даже обязано понуждать участников рассматриваемых взаимоотношений к соблюдению общественных (публичных), а не только частных интересов. Вместе с тем необходимое в отдельных случаях вмешательство государства в сферу частных интересов своих граждан не может становиться всеобъемлющим, безграничным и произвольным, а публичная власть не вправе считать себя главным выразителем и защитником этих интересов, даже если она полагает, что знает их лучше, чем сами их носители (что, к сожалению, исторически присуще отечественной государственности). При ином подходе у граждан быстро теряется интерес к инициативной, самостоятельной деятельности и, напротив, возникает заинтересованность в обходе законодательных предписаний с целью удовлетворения объективно существующих у них частных потребностей, что в конечном итоге не идет на пользу и самому государству.

Следовательно, гражданское право потому и называется частным, что, с одной стороны, защищает сферу частных интересов граждан от произвольного вмешательства со стороны государства, а с другой стороны, предоставляет гражданам достаточно широкие возможности саморегулирования складывающихся в этой сфере частных отношений. Таким образом, понятие «гражданское (частное) право» в известной мере отражает существо правового регулирования многообразных взаимоотношений граждан.

§2. Предмет гражданского права

Право образует определенную систему, наиболее крупные звенья которой называются отраслями права. Под системой права следует понимать внутреннее соединение взаимосвязанных и взаимодействующих правовых общностей, основу которых составляет Конституция РФ. Целью системы права является функционально направленное воздействие на общественные отношения во всех

сферах жизнедеятельности общества и государства.

Основные критерии разграничения отраслей права – это предмет и метод правового регулирования. С их помощью можно выделить не только гражданское право из единой системы права, но и характерные его особенности, которые позволяют иметь ясное представление об отрасли гражданского права. Причем основным разграничительным критерием является предмет регулирования, под которым понимается круг общественных отношений, формируемых отраслью права. Содержание и характер отношений, входящих в предмет отрасли, определяют особенности метода и содержания отраслевого правового регулирования. Гражданское право является частным правом, регулирует отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников (ст. 2 ГК РФ), с помощью диспозитивного метода, обладающего свойствами децентрализации и координации.

Круг отношений, регулируемых гражданским правом, законодательно закреплен в ст. 2 ГК РФ. Предмет гражданско-правового регулирования составляют две группы отношений:

- 1) имущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников;
- 2) личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Имущественные отношения составляют ядро предмета гражданского права. Это отношения, складывающиеся по поводу имущества, при этом имуществу дается широкая трактовка: к нему относятся не только вещи, но и права требования.

Имущественные отношения включают в себя отношения принадлежности материальных благ конкретным лицам (вещные отношения), а также отношения по поводу перехода материальных благ от одного лица к другому (обязательственные, наследственные отношения).

Большинство имущественных отношений имеет эквивалентно-возмездный характер. Возмездность таких отношений заключается в том, что за исполнение своих обязанностей лицо должно получить встречное предоставление от своего контрагента (например, продавец за передачу товара получает от покупателя денежную сумму (цену)). Эквивалентность означает приблизительную равноценность полученного каждой из сторон.

Личные неимущественные отношения - это отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, не подлежащих точной денежной оценке, тесно связанных с личностью их носителя, в которых осуществляется индивидуализация личности гражданина или организации .

В основном это отношения, возникающие по поводу результатов интеллектуальной деятельности. Гражданское право регулирует неимущественные права авторов произведений науки, литературы, искусства, изобретений и т. д., наряду с их имущественными правами. Кроме того, гражданское право регулирует отношения по защите неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ (жизни, здоровья, чести, достоинства и т. п.).

Гражданским правом регулируются имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Признак имущественной самостоятельности (имущественной обособленности) участников гражданских правоотношений выражается в том, что субъекты таких отношений обладают собственным имуществом, в достаточной степени обособленным от имущества других лиц, и вследствие этого имущественно самостоятельны по отношению друг к другу, могут распоряжаться им по своему усмотрению и нести имущественную ответственность.

Имущество может принадлежать субъекту на праве собственности, а также на других вещных правах, позволяющих в той или иной степени свободно распоряжаться им.

Признак равенства участников гражданского правоотношения выражается в том, что стороны, будучи имущественно самостоятельными субъектами, не подчинены друг другу. Одна сторона не обладает властными полномочиями в отношении другой, не может диктовать юридически обязательные для другой стороны условия их взаимоотношений.

Согласно пункту 3 ст. 2 ГК РФ к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, гражданское законодательство не применяется, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом.

Признак автономии воли означает, что субъекты гражданского права свободны в приобретении субъективных гражданских прав и принятии на себя юридических

обязанностей. В гражданские правоотношения они вступают, как правило, по собственной инициативе, руководствуясь своими интересами.

§3. Метод гражданско-правового регулирования

Метод права – это совокупность приемов и способов, посредством которых право воздействует на общественные отношения.

В гражданском праве используется метод децентрализованного, диспозитивного регулирования.

Децентрализация выражается в том, что регулирование гражданских отношений осуществляется не только нормативно-правовыми актами, исходящими от государства, но и актами участников гражданского оборота (соглашениями, односторонними сделками).

Участники гражданских правоотношений могут самостоятельно останавливать в рамках закона взаимные права и обязанности, в этих случаях они сами осуществляют индивидуально-правовое регулирование своих взаимоотношений. Правила, которые установлены в гражданско-правовых сделках, обязательны для исполнения их сторонами и в случае их нарушения подлежат защите со стороны государства.

Для гражданско-правового метода в наибольшей степени характерен прием диспозитивного регулирования. Значительное количество гражданско-правовых норм носит диспозитивный характер. Это означает, что стороны могут своим соглашением исключить применение диспозитивной нормы либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней (п. 4 ст. 421 ГК РФ).

Одним из признаков диспозитивной нормы является оговорка «если иное не установлено договором (соглашением сторон)».

Например, согласно пункту 5 ст. 488 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, с момента передачи товара покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара. Стороны могут указать в договоре, что продавец не приобретает право залога на товар, проданный в кредит.

Субъекты гражданского права наделяются диспозитивностью: они вступают в гражданские правоотношения, приобретают права и обязанности и распоряжаются ими, как правило, по своему усмотрению. Основной силой, побуждающей их к этому, являются их интересы. Это объясняется тем, что в гражданском праве субъективные права выполняют функцию средства удовлетворения потребностей, интересов их носителей (в отличие, например, от прав государственных органов - участников административных, уголовных правоотношений, в которых права одновременно являются обязанностями).

Гражданские права возникают не в результате правонаделения со стороны государства (например, избирательное право возникает у лица независимо от его воли и желания), а в результате собственных волевых действий, направленных на приобретение права как средства удовлетворения своих потребностей (например, для приобретения права пользования вещью лицо заключает договор аренды).

Кроме того, субъекты гражданских прав и обязанностей могут распоряжаться ими постольку, поскольку эти права и обязанности носят имущественный характер и не связаны с личностью кредитора или должника (например, кредитор может уступить имущественное право другому лицу; должник может возложить исполнение своей обязанности на третье лицо либо с согласия кредитора перевести свой долг на другое лицо).

Основными способами правового регулирования являются обязывание, дозволение и запрет. Гражданское право в целом носит дозволительный характер, что выражается, во-первых, в общем дозволении гражданам и юридическим лицам совершать любые действия, которые хотя не предусмотрены законом и иными правовыми актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности (п. 1 ст. 8 ГК РФ); во-вторых, в преобладании управомочивающих норм. В гражданском праве присутствуют также обязывающие и запрещающие нормы, однако они в большинстве случаев направлены на фиксацию права одного лица через обязанность другого либо на охрану субъективных прав.

Характерной чертой гражданско-правового метода, predeterminedной сущностью регулируемых отношений, является юридическое равенство сторон. Гражданское право наделяет в равной мере всех участников отношений гражданской правоспособностью, которая является предпосылкой для приобретения субъективных прав.

Следует отметить, что в гражданско-правовом регулировании присутствуют и публично-правовые элементы. Государство призвано обеспечить стабильность гражданских правоотношений, уравновесить экономические возможности их участников, не допустить злоупотребления монопольным или доминирующим положением на рынке, обеспечить баланс интересов в обществе.

Таким образом, на основании изложенного в данной главе материала можно сделать следующий вывод: гражданское право - это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения между участниками гражданского оборота, основанные на равенстве сторон, их независимости и имущественной самостоятельности, в целях осуществления ими своих гражданских прав, интересов и потребностей.

Предметом гражданского права являются общественные отношения, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения между управомоченным и обязанным лицами.

Методы правового регулирования гражданских правоотношений представляют собой комплекс правовых средств и приемов воздействия на них. Преобладающим методом в гражданском праве является диспозитивный - предоставление сторонам возможности самостоятельно определять свои взаимоотношения.

ГЛАВА 2. ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

На современном этапе развития гражданского общества уровень правового регулирования отношений, которые возникают между различными субъектами права, зачастую еще не соответствует предъявляемым к нему требованиям. Это выражается, в первую очередь, в допустимости различного рода вольных трактовок правоприменительными органами тех или иных положений, которые изложены в законе. Чтобы избежать этого, при принятии решений по сложным, неурегулированным законом ситуациям правоприменительным органам следует руководствоваться соответствующими принципами права.

Под правовыми принципами (от лат. *prīncipiūm* – начало, первоначало) в правовой науке понимаются стабильные нормативно руководящие положения, отражающие объективную экономическую и социально политическую реальность и выражающие закономерности развития имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений, в соответствии с которыми строятся нормативная база гражданско-правового регулирования, регламентация поведения субъектов гражданского права и правоприменение. Следовательно, важнейшей функцией

принципов права является обеспечение единства норм права в целом, а также в рамках отдельной отрасли.

В цивилистической литературе по вопросу системы гражданско-правовых принципов нет однозначной позиции. Так, одна группа ученых дифференцирует все гражданско-правовые принципы на общеправовые, отраслевые и подотраслевые. К общеправовым принципам относятся равноправие субъектов; законность; оптимальное сочетание коллективных, общественных и частных интересов; реальность и гарантированность прав и обязанностей субъектов права. Отраслевые принципы включают в себя свободу договора; неприкосновенность собственности; недопустимость произвольного вмешательства в частные дела; всемерную защиту гражданских прав; восстановление нарушенных прав; свободу, инициативность и добросовестность в реализации прав и обязанностей субъектов гражданского права. Подотраслевые принципы представлены:

- принципами права собственности (равенство форм собственности; недопустимость лишения имущества иначе, чем по решению суда; и др.);
- принципами жилищного права (неприкосновенность жилища; соблюдение санитарных, технических и бытовых требований, которым должны соответствовать жилые помещения; и др.);
- принципами обязательственного права (договорные и внедоговорные);
- принципами творческого права (свобода творчества и свобода использования объектов творчества).

Вместе с тем, другие авторы не видят необходимости в таком различии и вслед за законодателем под системой гражданско-правовых принципов понимают семь основных принципов, которые названы в п. 1 ст. 1 ГК РФ, в основном базирующихся на положениях Конституции РФ и выражающих особенности гражданского законодательства.

1. Принцип равенства участников гражданских отношений, прежде всего, выражается в недопустимости наделения одного из участников гражданских правоотношений властными полномочиями в отношении другого их участника. В отношениях, которые регулируются гражданским законодательством, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования выступают на равных началах с другими участниками гражданских правоотношений – гражданами и юридическими лицами (п. 1 ст. 124 ГК РФ). При

этом равенство участников гражданских правоотношений не предполагает одинаковый объем и содержание принадлежащих участникам субъективных гражданских прав, так как в силу различных факторов (в частности таких, как имущественные возможности участников, их жизненные и хозяйственные интересы) последние всегда будут различны.

2. Неприкосновенность собственности как принцип гражданского права базируется, прежде всего, на норме части 3 ст. 35 Конституции РФ, согласно которой никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных целей может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. В своих статьях ГК РФ расширил эту норму, установив, помимо возмещения стоимости имущества, правило возмещения убытков (ст. 16, п. 2 ст. 235). Наряду с этим в главе 15 ГК РФ «Прекращение права собственности» предусмотрены случаи, допускающие прекращение права собственности по решению суда (подп. 1 п. 2 ст. 235), а также случаи принудительного изъятия у собственника имущества с выплатой возмещения по решению суда, а при совершении преступления или тяжкого правонарушения – без выплаты (конфискация – ст. 243).

3. Принцип свободы договора является частным проявлением диспозитивности в гражданском праве. Согласно пункту 2 ст. 1 Гражданского кодекса РФ граждане и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Участники гражданского оборота, как правило, свободны в решении вопроса о заключении договора, в выборе контрагента. Они самостоятельно, исходя из своих интересов, выбирают вид заключаемого ими договора, могут заключать договоры, которые не предусмотрены правом, либо договоры, содержащие элементы нескольких договоров, - смешанные договоры (ст. 421 ГК РФ).

Из рассматриваемого правила в законодательном порядке устанавливаются исключения, которые обусловлены необходимостью защиты публичных интересов. В случаях, указанных законом, возможно понуждение к заключению договора, то есть договор может быть заключен с лицом принудительно, в судебном порядке.

4. Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого - либо в частные дела означает, что ни государственные, муниципальные органы, ни частные лица не могут вмешиваться:

- во-первых, в экономическую деятельность граждан и юридических лиц;
 - во-вторых, в частную жизнь граждан при отсутствии законного основания.
- Основания для вмешательства должны определяться федеральным законом исходя из необходимости защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (абз. 2 п. 2 ст. 1 ГК РФ).

5. Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав в первую очередь основывается на Конституции РФ. Так, в ч. 1 ст. 34 Конституции РФ провозглашается, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. В соответствии с этой гарантией в ст. 9 ГК РФ устанавливается, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права, и по общему правилу отказ от осуществления права не ведет к прекращению этого права. Следовательно, принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав означает, что субъекты гражданского оборота осуществляют свои гражданские права не по воле других лиц, а по собственному усмотрению, то есть они свободны в установлении своих прав и обязанностей.

6. Принцип необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав и обеспечения восстановления нарушенных прав означает запрет на воспрепятствование осуществлению гражданских прав. Гражданское право предусматривает необходимые правовые средства по устранению возникших препятствий. Например, в зависимости от характера препятствий в осуществлении права собственности и других вещных прав предъявляются виндикационный или негаторный иски.

7. Принцип судебной защиты гражданских прав носит общегражданский конституционный характер. В частности, в ст. 11 ГК РФ предусмотрено, что судебной защите подлежат права, нарушенные или хотя и не нарушенные, но оспоренные (например, два лица оспаривают одно и то же имущественное право на определенный правоохраняемый объект – право собственности на квартиру и т. п.). При этом защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством.

Гражданское право как составная часть (элемент) единой правовой системы обладает присущими ему в этой системе особыми функциями (задачами). Под функциями гражданского права понимаются основные направления его воздействия на общественные отношения. Функции правовой отрасли также характеризуют ее место в системе права, поскольку отдельные отрасли (элементы данной системы) различаются по содержанию и характеру выполняемых ими функций.

Основными функциями гражданского права являются регулятивная и охранительная. Особенностью гражданско-правового регулирования является преобладание в нем регулятивных задач (в сравнении, например, с функциями, выполняемыми уголовным правом).

Роль гражданского права состоит, прежде всего, в регулировании нормальных экономических отношений в обществе. Иначе говоря, оно имеет дело не столько с правонарушениями, сколько с организацией обычных имущественных (и неимущественных) взаимосвязей. Именно поэтому оно содержит минимальное количество необходимых запретов и максимум возможных дозволений. С помощью гражданско-правового инструментария участники имущественных отношений самостоятельно организуют свою деятельность с целью достижения необходимых им результатов. Таким образом, регулятивная функция гражданского права заключается в предоставлении участникам регламентируемых отношений возможностей их самоорганизации, саморегулирования.

Очевидно, что такое содержание и направленность этой функции обусловлены особым, частным характером отношений, входящих в предмет гражданского права. Это отличает ее от регулятивных задач, стоящих перед публичным правом. Здесь регламентация соответствующих отношений носит жестко определенный характер, почти не оставляющий места свободному усмотрению участников.

Охранительная функция гражданского права имеет первоочередной целью защиту имущественных и неимущественных интересов участников гражданского оборота. Она направлена на поддержание имущественного и неимущественного состояния (статуса) добросовестных субъектов в положении, существовавшем до нарушения их прав и интересов. Поэтому по общему правилу она реализуется путем восстановления нарушенных прав либо компенсации причиненных потерпевшим убытков. Ясно, что ее компенсаторно-восстановительная направленность обусловлена, прежде всего, эквивалентно-возмездной, стоимостной природой регулируемых товарно-денежных отношений.

Важный аспект охранительной функции составляет также предупредительно-воспитательная (превентивная) задача, состоящая в стимулировании и организации такого поведения участников регулируемых отношений, которое исключало бы необоснованное ущемление или нарушение чужих интересов. Наиболее отчетливо эта функция выражена в деликтных и иных правоохранительных обязательствах, а также в регламентации личных неимущественных отношений. Здесь охранительная функция гражданского права тесно переплетается с его основной, регулятивной функцией. В оформлении же личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными, в гражданском праве в целом преобладают защитные (охранительные) задачи.

Таким образом, на основании изложенного в данной главе материала можно сделать следующий вывод: под принципами гражданского права понимают основополагающие начала, которые пронизывают все право, определяют сущность гражданского права в целом, и имеющие в силу их правового закрепления обязательное значение. В общем виде основные принципы закрепляются в п.1 ст. 1 ГК РФ.

Гражданское право как элемент единой правовой системы обладает присущими ему особыми функциями. Основными функциями гражданского права являются: регулятивная и охранительная.

ГЛАВА 3. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§1. Понятие и виды источников права

Гражданское право и гражданское законодательство - понятия, тесно связанные друг с другом, но не тождественные: если первое представляет собой совокупность норм права, то второе - это совокупность нормативно-правовых актов.

Источники гражданского права делятся на нормативно-правовые акты и обычаи.

Законодательство Российской Федерации включает в себя нормативные акты органов законодательной и исполнительной власти, основывающиеся на исходных началах российского права, закрепленных в Конституции РФ и отражающих принципы рыночной экономики.

Конституция РФ обладает высшей юридической силой по сравнению с другими нормативными актами. В ней содержатся основополагающие для гражданско-правового регулирования нормы. Это нормы, определяющие формы и содержание права собственности, право гражданина на занятие предпринимательской деятельностью и т.д.

Особое значение в системе гражданского законодательства занимает ГК РФ. Он имеет высшую юридическую силу среди других гражданских законов, иные федеральные законы не должны ему противоречить.

Сохранили юридическую силу отдельные правовые акты СССР. Действуют они, если не были отменены каким-либо нормативным актом и не противоречат законодательству Российской Федерации.

Нормы гражданского права содержатся и в так называемых подзаконных актах - указах Президента РФ, постановлениях Правительства РФ, актах министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.

Указ Президента РФ, если он не противоречит ГК РФ или иному федеральному закону, может быть принят по любому вопросу, входящему в компетенцию Президента РФ, за исключением случаев, когда соответствующие отношения согласно ГК РФ или федеральному закону могут быть урегулированы только законом.

Правительство РФ вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права, которые не должны противоречить Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ. В противном случае такое постановление может быть отменено Президентом РФ.

Гражданско-правовые нормы могут содержаться и в нормативных актах министерств и иных федеральных органов исполнительной власти. Однако такие нормативные акты могут издаваться только в случаях и пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами.

В соответствии с Конституцией РФ и ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права входят составной частью в правовую систему Российской Федерации. Одни международные договоры, участником которых является Российская Федерация, могут применяться к соответствующим гражданско-правовым отношениям непосредственно, тогда как для применения других международных договоров требуется издание внутригосударственного акта -

имплементация. Международным договорам Российской Федерации придана более высокая юридическая сила по сравнению с внутренним законодательством. Как следует из ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и п. 2 ст. 7 ГК РФ, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством Российской Федерации, применяются правила международного договора.

Источником гражданского права является также обычай делового оборота. Под обычаем понимаются правила, сложившиеся в результате длительного практического применения и получившие признание государства, однако не предусмотренные законодательством. Обычай делового оборота применяется в какой-либо сфере предпринимательской деятельности. При этом не имеет значения, зафиксирован ли обычай в каком-либо документе или нет, хотя такие документы в ряде случаев существуют. Например, в России обычаи морских портов издаются в виде сборников, публикуемых как администрацией отдельных портов, так и Торгово-промышленной палатой. Известен сборник торговых обычаев "Инкотермс", подготовленный Международной торговой палатой (Париж).

Существование обычая подлежит доказыванию с помощью экспертов, знакомых со сферой его применения. Одновременно надо доказать, что этот обычай был известен и другой стороне. Применяются же обычаи при наличии пробела в законодательстве и одновременном отсутствии соответствующего соглашения между сторонами.

Следует иметь в виду, что и Конституция, и ГК РФ не предусматривают принятия актов гражданского права субъектами Федерации.

§2. Значение судебной практики

Вопрос отнесения к числу источников гражданского права разъяснения Пленума Верховного Суда РФ является спорным. Некоторые авторы полагают, что Верховный Суд РФ может осуществлять только официальное толкование законодательства, но сам правотворчеством не занимается. В случае обнаружения пробелов в законодательстве он может воспользоваться правом законодательной инициативы, предусмотренной Конституцией РФ.

В какой-то мере с приведенным суждением согласиться можно, и все же его авторы смешивают существующее с должным. Жизнь чрезвычайно многообразна, практика

подчас выдвигает такие вопросы, которые решить на основании существующих норм права невозможно, но возникающие здесь проблемы имеют, как правило, частный характер, поэтому пользоваться правом законодательной инициативы просто нецелесообразно. В таких случаях обнаруженный пробел можно восполнить с помощью разъяснения Пленума Верховного Суда РФ. Практика порождает неразрешимые вопросы даже тогда, когда речь идет о применении норм новейшего законодательства.

Сущность и многообразие отношений, возникающих в сфере экономического оборота, приводят к тому, что законодатель, не имея возможности предусмотреть все возникающие здесь жизненные ситуации, формулирует правило об аналогии закона и аналогии права. Гражданское законодательство постоянно совершенствуется, обновляется и улучшается, однако практика подчас выдвигает такие вопросы, которые решить на основании действующих норм права невозможно. И тогда судебные органы прибегают к аналогии закона или права.

Аналогия закона предполагает такую ситуацию, при которой возникший спор имеет типичный имущественный характер, однако норм права, рассчитанных на подобный казус, нет; правоприменительный орган рассматривает этот спор на основании правил, регулирующих сходные общественные отношения. А если их нет? Тогда используется аналогия права. Под аналогией права понимается закрепленная в законе возможность при рассмотрении гражданского правового спора исходить из общих начал и смысла законодательства. Аналогия в гражданском праве используется, таким образом, для восполнения возникших пробелов. Она не имеет широкого применения, ибо со временем пробел устраняется путем принятия необходимой нормы права.

Нормы гражданского законодательства нередко применяются при рассмотрении трудовых и семейных споров.

Таким образом, на основании изложенного в данной главе материала можно сделать следующий вывод: источники права – это внешний способ выражения государством норм права. Если содержанием права является совокупность правил поведения, а его внутренней формой выступают способы образования каждой отдельной нормы права и объединения всех норм права в единую систему, то внешняя форма, или источник права, есть совокупность способов формирования, своеобразного «документирования» государственной воли.

Источникам права присущи такие черты, как обязательность, формальная определенность, общеизвестность.

Источники гражданского права – это система его внешних форм, в которых содержатся гражданско-правовые нормы.

К источникам гражданского права относятся:

- Конституция РФ;
- законы;
- иные нормативно-правовые акты, содержащие нормы гражданского права;
- обычаи делового оборота;
- нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Гражданское право составляет основу частного права, является главной, ведущей отраслью в сфере частноправового регулирования. Этим определяется его место в системе права как основной, базовой отрасли, предназначенной для регулирования отношений, входящих в предмет частного права, прежде всего, отношений имущественного оборота.

Отсюда следует, что общие нормы и принципы гражданского права, а также и его отдельные институты в определенных случаях могут применяться не только в сфере гражданско-правового регулирования, но и в сфере других отраслей частного права. Основным условием для этого является пробел (отсутствие специального регулирования) в соответствующем отраслевом законодательстве и учет особенностей (существа) регулируемых им отношений. Иначе говоря, нормы гражданского права применяются здесь в субсидиарном (дополнительном) порядке, восполняя недостаток специальной отраслевой регламентации.

На основании изложенного в курсовой работе материала можно сделать ряд следующих выводов:

1. Гражданское право - это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения между участниками гражданского оборота, основанные на равенстве сторон, их независимости и имущественной самостоятельности, в целях осуществления ими своих гражданских прав, интересов и потребностей.
2. Предметом гражданского права являются общественные отношения, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения между управомоченным и обязанным лицами.
3. Методы правового регулирования гражданских правоотношений представляют собой комплекс правовых средств и приемов воздействия на них. Преобладающим методом в гражданском праве является диспозитивный - предоставление сторонам возможности самостоятельно определять свои взаимоотношения.
4. Под принципами гражданского права понимают основополагающие начала, которые пронизывают все право, определяют сущность гражданского права в целом, и имеющие в силу их правового закрепления обязательное значение. В общем виде основные принципы закрепляются в п.1 ст. 1 ГК РФ.
5. Гражданское право как элемент единой правовой системы обладает присущими ему особыми функциями. Основными функциями гражданского права являются: регулятивная и охранительная.
6. Источники права - это внешний способ выражения государством норм права. Если содержанием права является совокупность правил поведения, а его внутренней формой выступают способы образования каждой отдельной нормы права и объединения всех норм права в единую систему, то внешняя форма, или источник права, есть совокупность способов формирования, своеобразного «документирования» государственной воли.
7. Источникам права присущи такие черты, как обязательность, формальная определенность, общеизвестность.
8. Источники гражданского права - это система его внешних форм, в которых содержатся гражданско-правовые нормы.
9. К источникам гражданского права относятся:
 - Конституция РФ;

- законы;
- иные нормативно-правовые акты, содержащие нормы гражданского права;
- обычаи делового оборота;
- нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 1, 2, 3, 4 / Федеральный закон РФ от 30 ноября 1994 г. (в ред. от 23.05.2015 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>
3. Актуальные проблемы гражданского права: Учебное пособие / под ред. Коршунова Н.М., Андреева Ю.Н., Эриашвили Н.Д. – М.: ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право. - 2012 г. - 431 с.
4. Гражданское право: Учебник / под ред. Алексеева С.С. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: ЮНИТИ-ДАНА. - 2011. - 536 с.
5. Гражданское право: Учебник / Рассолова Т.М. – М.: Юнити-Дана. - 2012 г. - 847 с.
6. Гражданское право: Учебник / под ред. Рассолова М.М., Алексия П.В., Кузбагарова А.Н. – М.: Юнити-Дана. - 2012 г. - 917 с.
7. Гражданское право: Учебник: В 4 т. Часть первая: Т. 1 / отв. ред. Дерюгина Т.В., Маликов Е.Ю. – М.: Зерцало. - 2015 г. - 400 с.
8. Гражданское право в схемах. Общая и Особенная части: Учебное пособие / Молчанов А.А. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: ЮНИТИ-ДАНА. - 2009. - 544 с.
9. Гражданское право России: Учебное пособие / Спектор А.А., Туманов Э.В. – М.: Юркомпани. - 2009 г. - 487 с.
10. Основы гражданского права: учебник / Курбанов Р.А., Эриашвили Н.Д., Анিকেева Т.М., Рыжих И.В., Горелик А.П., Долгов С.Г., Макарчук С.О., Гук В.А., Батрова В.А.,

Каменева З.В. – М.: ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право. - 2015 г. - 455 с.