

## Содержание:

image not found or type unknown



# 1. Гражданское право как отрасль права.

## Источники гражданского права

Гражданское право (ГП) - одна из важнейших отраслей правовой системы России. ГП берет начало от римского *jus civile* , «цивильного права», поэтому гражданское права нередко называют цивилистикой.

В развитой правовой системе существуют и различаются системы частного права и публичного права. Разграничение частного и публичного права основывается прежде всего на том, что же является первоочередным в регулировании общественных отношений: защита публичных интересов или защита интересов частных лиц. Различие частного и публичного права заключается также в характере и способах воздействия права на регулируемые отношения. Частноправовые отношения основаны на принципах свободы, равноправия и самостоятельности участников правоотношений, а публично-правовые - на принципах централизованного воздействия и иерархической подчиненности участников. При регулировании частноправовых отношений субъектам предоставляется максимальная свобода, однако даже в рамках частноправового регулирования полностью не исключается вмешательство государства в имущественный оборот. Речь идет об ограничении этого вмешательства и в установлении законом его четких рамок и форм.

Гражданское право в отечественной правовой системе является основной отраслью частного права. Наряду с ним в систему частного права в нашей стране входит семейное право и международное частное право. Элементы частного права имеются также в трудовом праве (трудовые договоры-контракты), земельном праве и в некоторых других отраслях.

Таким образом, гражданское право - базовая отрасль, предназначенная для регулирования частных отношений. Поэтому нормы гражданского права могут применяться для регулирования любых отношений, входящих в частноправовую

сферу, если данные отношения не урегулированы нормами специального законодательства. Например, согласно ст.4 СК РФ к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

Гражданское право - это самостоятельная отрасль права, регулирующая имущественные и связанные с ними (а в некоторых случаях и не связанные с ними) личные неимущественные отношения, основанные на независимости и имущественной самостоятельности их участников.

Гражданское право - самостоятельная отрасль права, имеющая самостоятельный предмет и метода правового регулирования. Кроме того, гражданское право имеет группу самостоятельных функций отрасли и общих положений, которые свидетельствуют о юридической однородности правовых институтов и норм, составляющих отрасль гражданского права.

Предмет правового регулирования гражданского права составляют те общественные отношения, которые им непосредственно урегулированы.

Предметом гражданско-правового регулирования являются имущественные, связанные с ними личные неимущественные отношения, а в некоторых случаях также не связанные с ними личные неимущественные отношения.

Имущественные отношения - это общественные отношения, возникающие по поводу различного рода материальных благ, то есть по поводу вещей, которые имеют или могут иметь денежную оценку, в том числе самих денег и ценных бумаг, работ, услуг и т.д. Они составляют основную часть предмета гражданско-правового регулирования. Однако не все имущественные отношения регулируются гражданским правом. Гражданским правом регулируются имущественно-стоимостные отношения, которые характеризуются следующими признаками:

- имущественной обособленностью участников;
- равноправием и независимостью участников;
- как правило, они носят эквивалентно-возмездный характер.

Не отвечающие этим признакам имущественные отношения, имеющие иную, не имущественно-стоимостную природу (например, налоговые, бюджетные и иные финансовые отношения), не входят в предмет гражданско-правового

регулирования.

Личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, входящие в предмет гражданско-правового регулирования возникают, главным образом, в сфере создания и использования результатов интеллектуальной деятельности (произведений литературы, науки, искусства, изобретений, промышленных образцов, программ для ЭВМ и т.д.), а также средств индивидуализации товаров и их производителей (товарных знаков, фирменных наименований и т.д.).

Связь таких неимущественных отношений с имущественными выражается в том, что в них участвуют одни и те же лица и возникают они по поводу одного и того же объекта. При этом имущественные отношения обусловлены, оказываются в зависимости от неимущественных.

Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными возникают по поводу личных неимущественных благ, к которым относятся неотчуждаемые права и иные нематериальные блага (жизнь, здоровье, честь, достоинство личности, ее доброе имя, личная и семейная тайна, неприкосновенность частной жизни и т.д.). В силу ст. 2 ГК указанные отношения не регулируются гражданским правом, а только охраняются и защищаются им. Действительно, гражданское право используется лишь для защиты большинства личных неимущественных благ, но имеются некоторые исключения. Так, отношения по поводу коммерческой тайны регулируются нормами гражданского законодательства. Поэтому справедливо отнести некоторые личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными к предмету регулирования гражданского права.

Метод правового регулирования - совокупность приемов, способов и средств, с помощью которых соответствующая отрасль права воздействует на общественные отношения, составляющие ее предмет.

Метод гражданско-правового регулирования часто именуется в юридической литературе методом юридического равенства сторон. Он обладает следующими присущими ему специфическими особенностями:

1) Юридическое равенство участников гражданских правоотношений. Это не означает, что стороны конкретного правоотношения наделены фактически равными правами. Речь идет именно о юридическом равенстве сторон. Под равенством в данном случае понимается отсутствие организационно-властной зависимости сторон гражданского правоотношения друг от друга.

2) Имущественная самостоятельность участников. Смысл этого признака выражается в возможности самостоятельно распоряжаться принадлежащим лицу имуществом. Разные субъекты ГП обладают различной степенью такой самостоятельности.

3) Судебный порядок защиты ГП и разбирательства возникающих конфликтов. В основном нарушенные гражданские права восстанавливаются в судебном порядке, однако существуют и способы самозащиты гражданских прав.

4) Имущественный характер гражданско-правовой ответственности. Гражданско-правовая ответственность в большинстве случаев носит имущественный характер (взыскание убытков, неустойки и т.д.), однако для защиты личных неимущественных благ применяются также меры неимущественного характера (например, публичное извинение и т. д.).

5) Диспозитивная направленность гражданско-правового регулирования. Выражается в преобладании диспозитивных норм в гражданском праве: «....если иное не предусмотрено соглашением сторон». Стороны могут свободно формировать свою волю.

Основными функциями гражданского права являются регулятивная и охранительная. Особенностью гражданско-правового регулирования является преобладание регулятивных задач.

Регулятивная функция имеет целью регулирование нормальных экономических отношений в обществе и реализуется путем предоставления участникам регламентируемых отношений возможностей их самоорганизации, саморегулирования.

Охранительная функция гражданского права имеет первоочередной целью защиту имущественных интересов участников гражданского оборота, поэтому она реализуется в основном путем восстановления нарушенных прав либо компенсации причиненных потерпевшему убытков.

Важный аспект охранительной функции - также предупредительно-воспитательная (превентивная) задача.

## 2. Отграничение гражданского права от смежных отраслей права

В системе российского права все отрасли функционально взаимосвязаны. Их разграничение вызывается характером тех отношений, которые они регулируют, а также необходимостью избрания для их регламентации особых начал, способов и приемов.

Наиболее четко гражданское право, основанное на равенстве субъектов, отличается от отраслей, регулирующих отношения, построенные по типу "власть-подчинение". Таковыми являются конституционное, административное право и т. п. В них используется метод, центральным началом которого является требование субординации. Даже поведение властных субъектов, вступивших в административный договор, координируется с учетом и по поводу распределения их правомочий в той или иной сферах. В гражданском праве используются приемы координации поведения равных участников.

Гражданское право прежде всего - регулятивная отрасль. Этим она отличается от уголовного права как отрасли сугубо охранительной, где принудительная сила государства является единственным гарантом защиты правопорядка, личности и имущества субъектов, а основные меры ответственности связаны с ограничением личных прав и свобод преступников.

Отрасли процессуального права регламентируют процедурные связи, возникающие в процессе применения норм гражданского, семейного, трудового, земельного, уголовного права компетентными органами суда, прокуратуры, следствия, дознания.

Наиболее близкой к гражданскому является отрасль семейного права. Оно отпочковалось от гражданского и оформилось в самостоятельную отрасль в связи с особым предметом регулирования: основу предмета данной отрасли составляют личные неимущественные отношения, возникающие из кровного родства, брака или иных обстоятельств. Имущественные отношения базируются на личных. Семейные отношения требуют особого метода регулирования, учитывающего приоритет личных связей.

Трудовое право также близко к гражданскому. Оказание услуг, производство работ - формы гражданско-правовой деятельности, близкие трудовым. Тем не менее

предмет регулирования в трудовом праве имеет специфику: это отношения, в которых объектом является живой труд человека, а также, как правило, и его время, подчиненное внутреннему распорядку, существующему в организации или установленному гражданином-работодателем. В гражданских же отношениях объектом является произведенная работа, ее результат. Условия их осуществления и связанный с этим риск лежат на подрядчике. Соответственно трудовой и гражданско-правовой договоры различаются по статусу сторон (работодатель - работник, заказчик - подрядчик), по содержанию и распределению ответственности и рисков. В частности, действия работника в гражданском обороте рассматриваются как действия его работодателя. Подрядчик сохраняет в гражданском обороте свою независимость.

Под принципами гражданского права понимаются основные начала, руководящие положения ГП, имеющие в силу их законодательного закрепления общеобязательный характер.

В основном принципы ГП закреплены в п.1 ст.1 ГК РФ, а также в других статьях ГК.

1) Принцип юридического равенства участников.

2) Принцип недопустимости вмешательства кого-либо в частные дела. Этот принцип состоит в праве каждого на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, защиту своей чести и доброго имени, что прямо указывается в Конституции РФ ст.23. Положения ст. 23 конкретизируются в гл.8 ГК, посвященной нематериальным благам и их защите. Действие указанного принципа распространяется прежде всего на органы публичной власти, которые могут вмешиваться в частные дела только в случаях, прямо предусмотренных законом.

3) Принцип неприкосновенности собственности. Принцип неприкосновенности собственности закреплен в п.2 ст.8 и п.3 ст.35 Конституции. Он гласит, что никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Изъятие имущества в публичных интересах допускается только в прямо установленных законом случаях и с обязательной равноценной компенсацией (например, ст.242 ГК - реквизиция). Безвозмездное изъятие имущества у собственника возможно только по решению суда в виде санкции за совершенное правонарушение либо в административном порядке (конфискация - ст. 243 ГК). Акты государственных органов и органов местного самоуправления, прекращающие право собственности, могут быть обжалованы в судебном порядке.

4) Принцип свободы договора. Помимо ст.1 закреплен в ст. 421 ГК «Свобода договора». Он предполагает, что субъекты гр. прав могут самостоятельно решать: вступить либо не вступить в договорные отношения, самостоятельно выбирать контрагента по договору, а также выбирать любую из предусмотренных законодательством моделей договоров, самим сконструировать неизвестную действующему законодательству модель, а также включить в договор по соглашению сторон любое не противоречащее закону условие. Исключения: публичный договор, при поставке товаров для гос. нужд и т.д.

5) Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав. Он предполагает устранение всяких необоснованных помех в развитии гражданского оборота. Этот принцип конкретизируется в п.1 ст. 34 Конституции: «каждый имеет право на использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности». Приведенные нормы однако не исключают введение законодателем определенных ограничений на осуществление соответствующих прав. Например, лицензирование отдельных видов деятельности.

6) Принцип запрета злоупотребления правом. Статья 10 ГК устанавливает запрет на злоупотребление правом или ненадлежащего осуществления права. Недопустимы действия, направленные на осуществление прав с исключительной целью причинения вреда другому лицу.

7) Принцип восстановления нарушенных гражданских прав и судебной защиты от нарушений. Означает, с одной стороны, наличие строгой имущественной ответственности субъектов гражданского права при нарушении принятых на себя обязательств, а с другой стороны - возможность защищать гражданские права в суде.

8) Принцип диспозитивности. Означает возможность участников гражданских правоотношений самостоятельно по своему усмотрению выбирать варианты соответствующего поведения. Так, они в подавляющем большинстве случаев самостоятельно решают, вступить или не вступить в гражданские правоотношения, требовать или не требовать исполнения обязательств контрагентом, обращаться за судебной защитой своих прав или нет и т.д.

### **3. Система гражданского права**

Гражданское право имеет довольно сложную структуру. Эта отрасль относится к развитым правовым отраслям, в которых сложились нормы и институты высокой степени обобщения.

Системой гражданского права считается внутренне согласованная структура и состав правовых институтов и норм в их определенной последовательности.

Традиционно в системе гражданского права выделяется общая и особенная части.

Общая часть состоит из совокупности гражданско-правовых норм, применимых при регулировании любых общественных отношений, входящих в предмет гражданско-правового регулирования. Общая часть гражданского права включает основные положения о понятии, возникновении, осуществлении и защите гражданских прав, субъектах и объектах гражданского оборота, а также о сроках и некоторые другие правила общего порядка, применимые ко всем гражданским правоотношениям. Она отражает однородность предмета отраслевого регулирования, служит объединяющим началом для всех отраслевых норм, выражает общность их юридического содержания.

Особенная часть состоит из норм, не вошедших в общую часть.

Помимо деления на общую и особенную части в структуре гражданского права выделяются подотрасли. К ним относятся:

- 1) Вещное право. Закрепляет принадлежность имущества конкретным субъектам гражданского права.
- 2) Обязательственное право. Оформляет процесс перемещения материальных благ, то есть, имущественный оборот.
- 3) Право интеллектуальной собственности. Оформляет принадлежность и режим использования нематериальных объектов, являющихся результатами творческой деятельности - произведений науки, литературы, искусства, изобретений и т.п.
- 4) Наследственное право. Регулирует отношения, опосредующие переход имущества умершего лица к его наследникам.
- 5) Личные неимущественные права. Предмет этой подотрасли составляют неотчуждаемые от личности личные неимущественные блага (честь, достоинство, деловая репутация граждан и юридических лиц, здоровье, неприкосновенность личности гражданина и т.п.).



В рамках названных подотраслей гражданского права выделяются отдельные правовые институты - то есть совокупности норм, регулирующие менее крупные однородные системы общественных отношений. Так, вещное право включает в себя институт права собственности, институт ограниченных вещных прав, институт вещно-правовых способов защиты права собственности и иных вещных прав; подотрасль обязательственного права состоит из двух институтов: договорных и внедоговорных обязательств.

В свою очередь каждый из этих правовых институтов подразделяется на субинституты - еще более мелкие совокупности однородных норм, которые сохраняют единство своего предмета. Так, институт права собственности подразделяется на субинституты права частной собственности, государственной собственности, муниципальной собственности, общей собственности; в институте договорных обязательств выделяются субинституты конкретных видов договоров (купли-продажи, мены, аренды, найма жилого помещения и т. п.).

Субинституты, в свою очередь делятся на более дробные структурные подразделения гражданского права и т.д.

Данная система гражданского права свойственна континентальной правовой системе, особенностью которой является наличие кодифицированных нормативно-правовых актов.

Выделяется две основные системы континентального гражданского права: институциональная и пандектная.

Институциональная система берет начало от системы «Институций» римского юриста Гая и исходит из разделения гражданского права на три основных раздела: правовое положение субъектов «лица», объекты права и соответствующие им имущественные права «вещи», способы их реализации и защиты «иски».

Пандектная система создана германскими правоведами в 18-19 вв. и исходит из обособления общей части гражданского права и выделения вещного и обязательственного права. Именно пандектная система легла в основу построения гражданского права в нашей стране.

Нормы гражданского права свое непосредственное выражение находят в статьях различных правовых актов и иных юридических формах, которые принято именовать источниками гражданского права.

Под источниками права понимается форма выражения правовых норм, имеющих общеобязательный характер.

Выделяется три вида источников гражданского права:

- нормативно-правовые акты;
- нормативные договоры;
- правовые обычаи.

Господствующим источником среди названных являются, конечно же, нормативно-правовые акты. Система нормативно-правовых актов, регулирующих гражданско-правовые отношения включает в себя:

- Конституцию РФ и принятые во исполнение ее положений Федеральные конституционные законы;
- Федеральные и иные законы, которые в гражданско-правовой сфере охватываются понятием «гражданское законодательство»;
- подзаконные нормативно-правовые акты (указы Президента РФ и постановления Правительства РФ именуемые «иными правовыми актами», а также нормативные акты федеральных министерств, федеральных агентств и федеральных служб, именуемые «нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти»).

Одним из источников гражданского права являются нормативные договоры. Речь идет прежде всего о международных договорах Российской Федерации. Согласно п. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

Международные договоры Российской Федерации применяются к отношениям, входящим в предмет гражданского права, непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта. Причем в соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 7 ГК РФ, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, действуют правила международного договора. Это, безусловно, важное установление, на котором основываются экономические и другие связи в системе мирового сообщества.

Источниками права могут служить также правовые обычаи. Вспомогательным источником российского гражданского права в ГК РФ признает обычаи делового оборота.

Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (п.1 ст.5 ГК РФ).

Характерными признаками указанного определения являются следующие:

- а) речь идет о постоянном, сформировавшемся и достаточно определенном правиле поведения;
- б) такое правило является широко применяемым к достаточно большому кругу участников гражданских отношений;
- в) применение обычая делового оборота ограничено рамками предпринимательской деятельности;
- г) названное правило поведения не предусмотрено законодательством;
- д) обычай делового оборота не обязательно должен быть зафиксирован в определенном документе.

Лишь такие обычаи по прямому указанию закона применяются в качестве правовой нормы. При этом обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются (п.2 ст.5 ГК РФ).

От обычаев следует отличать обыкновения. Деловые обыкновения, под которыми понимаются устоявшиеся в гражданском обороте правила поведения, приобретают юридическую силу лишь в таких случаях, когда государство правовым актом прямо санкционирует их, либо если стороны прямо договорились им руководствоваться. Например, «Правила толкования международных торговых терминов Инкотермс» 2000г., содержащие неофициальную систематизацию торговых обыкновений, приобретают юридическую силу только в случае ссылки на них партнеров по договору.

Нормы морали и нравственности сами по себе не являются источниками гражданского права. Однако отсюда не следует, что они вовсе не имеют значения

для гражданского законодательства. Будучи закрепленными в соответствующих актах, они приобретают силу правовых установлений. Но даже и тогда, когда они прямо не отражены в законодательстве, нормы морали и нравственности важны для уяснения смысла гражданского законодательства, а следовательно, и для правильного применения содержащихся в нем норм. Например, нормы морали и нравственности способствуют правильному истолкованию ст. 169 ГК (о ничтожной сделке, совершенной с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности).

Пленум Верховного Суда Российской Федерации и Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации на основе обобщения материалов практики дают руководящие разъяснения по вопросам применения действующего законодательства. Такие разъяснения обычно выражаются в виде постановлений судебных пленумов.

Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ признаются источниками официального толкования нормативно-правовых актов и обязательны для применения соответственно системами судов общей юрисдикции и арбитражных судов. Однако высшие судебные органы не могут устанавливать новые нормы, а правомочны лишь разъяснять, толковать действующие нормативные установления. Поэтому постановления судебных пленумов, при всей их важности для правоприменительной практики, не являются источниками гражданского права.

Нельзя признать в качестве источника гражданского права и постановления Конституционного Суда РФ по результатам проверки конституционности актов гражданского законодательства или их отдельных положений, поскольку постановлением Конституционного Суда РФ можно лишь отменить ту или иную норму гражданского права, но нельзя создать новую.

Не является источником гражданского права и судебная практика, под которой понимается сложившееся единообразное решение судами той или иной категории дел. Вместе с тем судебная практика обеспечивает единообразное понимание и применение гражданского законодательства судебными органами, законность и правопорядок в обществе.

## **4. Понятие гражданского законодательства и его система**

Категорией гражданского законодательства охватывается не вся совокупность нормативно-правовых актов, регулирующих гражданские правоотношения, а лишь часть из них - законы.

Мы будем рассматривать термин «гражданское законодательство» в широком смысле, охватывающем не только законы, но и иные нормативно-правовые акты в области гражданского права.

Отметим, что гражданское законодательство находится исключительно в ведении Российской Федерации (ст.71 Конституции РФ). Это означает, что нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, могут быть приняты лишь на федеральном уровне.

Они расположены по определенной строго иерархической системе, в которой значение нормативного акта определяется его юридической силой. Чем больше юридическая сила нормативного акта, тем выше его положение в системе гражданского законодательства.

Представим такую иерархическую структуру нормативно-правовых актов, содержащих нормы гражданского права схематично:

Высшей юридической силой обладает Конституция РФ. Являясь основным законом нашей страны, она содержит нормы различных отраслей права, в том числе гражданского. Так, важнейшие положения, касающиеся регулирования отношений собственности на территории РФ, закреплены в ст. 35-36 Конституции РФ. Принципиальное значение имеют нормы, провозглашающие право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, жилища, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, охрану достоинства личности и других личных нематериальных благ (ст. 20-25 Конституции РФ).

В соответствии со ст. 76 Конституции РФ законы дифференцируются на федеральные конституционные и федеральные законы. Федеральные конституционные законы принимаются по вопросам, предусмотренным Конституцией Российской Федерации. Они имеют большую юридическую силу по сравнению с федеральными законами. Федеральные законы не могут им противоречить.

Особое место в системе гражданского законодательства занимает Гражданский кодекс Российской Федерации. Согласно п.2 ст.3 ГК РФ нормы гражданского права,

содержащиеся в других законах должны ему соответствовать. Таким образом, нормы ГК РФ имеют приоритет по отношению к нормам иных законов.

В настоящее время действуют четыре его части: часть первая от 30 ноября 1994 г. введена в действие с 1 января 1995 г., за исключением положений, для которых установлены иные сроки; часть вторая от 26 января 1996 г. вступила в силу с 1 марта 1996г., часть третья от 26 ноября 2001 г. вступила в силу с 1 марта 2002г., часть четвертая от 18 декабря 2006г. вступает в действие с 1 января 2006г.

Часть первая ГК охватывает общие положения, право собственности и другие вещные права, общую часть обязательственного права. Ее структура в целом опирается на объективно сложившуюся систему гражданского права.

Часть вторая ГК является необходимым развитием части первой. Она представляет собой раздел IV Гражданского кодекса "Отдельные виды обязательств" и включает 31 главу. Каждая глава содержит нормы об одном из видов договоров (купля-продажа, аренда, подряд, перевозка, заем и кредит, банковский счет, простое товарищество и т. д.) или внедоговорных обязательств (действие в чужом интересе без поручения, публичный конкурс, обязательства из причинения вреда, обязательства вследствие неосновательного обогащения). Одним из структурных принципов части второй ГК является выделение в ней общих норм, характерных для всех разновидностей наиболее значимых и типичных договоров. В результате таким договорам, как купля-продажа, аренда, подряд, хранение, посвящено по одной главе, в рамках которой выделены общие положения и параграфы, содержащие специальные установления об отдельных разновидностях каждого из названных договоров.

Часть третья ГК содержит два раздела: раздел V «Наследственное право», который устанавливает основы правового регулирования наследственных правоотношений и раздел VI «Международное частное право», который содержит коллизионные нормы в области частного права.

В четвертой части ГК РФ, содержатся нормы, регламентирующие права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Гражданский кодекс Российской Федерации занимает особое место в системе гражданского законодательства. Как отраслевой кодифицированный законодательный акт он призван обеспечить единообразное правовое регулирование имущественно-стоимостных и личных неимущественных отношений

в рыночных условиях хозяйствования, закрепить наиболее важные, принципиальные нормы, распространяющиеся на все общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, либо на определенные их типичные группы.

Наряду с ГК РФ систему гражданского законодательства образуют иные федеральные законы, законы РФ и РСФСР (действующие в редакции федеральных законов, принятых позднее), регулирующие гражданские правоотношения. Например, Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" // СЗ РФ. 1998 . N 7, ст. 785; Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" // СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 145; Закон РФ от 29 мая 1992г. № 2872-1 «О залоге» // Российская газета. 6.06.1992г. и другие.

Необходимо обратить внимание на то, что и иные правовые акты Российской Федерации, а также законодательство Союза ССР, действующее на территории Российской Федерации в пределах и порядке, установленных Конституцией Российской Федерации, постановлением Верховного Совета РСФСР от 12 декабря 1991 г. "О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств", постановлениями Верховного Совета Российской Федерации от 14 июля 1992 г. "О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы", 3 марта 1993 г. "О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации" применяются лишь постольку, поскольку они не противоречат ГК РФ.

Кроме федеральных законов, определяющих гражданский оборот, соответствующее место принадлежит подзаконным нормативным актам: указам Президента Российской Федерации, актам Правительства Российской Федерации, актам федеральных министерств и иных федеральных органов исполнительной власти (федеральных агентств, федеральных служб).

Названные нормативные акты выполняют свою, специфическую регулятивную функцию. Указами Президента могут быть урегулированы отношения, не урегулированные законами. При этом нормы указов не должны противоречить нормам закона.

Постановления Правительства РФ могут приниматься на основании и во исполнение ГК РФ, иных законов, Указов Президента РФ. Они не должны противоречить Конституции Российской Федерации, федеральным законам и

указам Президента Российской Федерации. В противном случае они в соответствующей части не подлежат применению.

Согласно п. 7. ст. 3 Гражданского кодекса РФ министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать ведомственные акты, содержащие нормы гражданского права. Указанное право подвергнуто достаточно жесткой регламентации: такие акты издаются лишь в случаях и в пределах, предусмотренных ГК, иными законами и другими правовыми актами (указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации). Нормативные акты министерств и других федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и законные интересы граждан, а также любые межведомственные акты подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции Российской Федерации. Такие акты должны быть опубликованы не позднее 10 дней после регистрации. Акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не подлежат применению как не вступившие в силу.

Органы власти и управления субъектов Российской Федерации, а также муниципальные образования не вправе издавать нормативные акты, содержащие нормы гражданского права.

## **5. Действие гражданского законодательства во времени и по кругу лиц**

Действие гражданского законодательства во времени - это специфическая форма его юридического бытия, охватывающая собой начальный момент, с которого закон вступает в силу, отношения, на которые он распространяется, момент окончания его действия.

Порядок введения в действие гражданских законов осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат федерального Собрания».

На территории Российской Федерации применяются только те федеральные конституционные законы, федеральные законы, которые официально опубликованы. Указанные законы подлежат официальному опубликованию в



течение 7 дней после дня подписания их Президентом РФ, Согласно ст. 4 Федерального закона от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ официальным опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона считается первая публикация его полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации».

Датой принятия федерального закона считается день принятия его Государственной Думой в окончательной редакции. Датой принятия федерального конституционного закона считается день, когда он одобрен палатами Федерального Собрания в порядке, установленном Конституцией Российской Федерации.

В соответствии со ст. 6 Федерального закона от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ федеральные конституционные законы, федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, если самим законом не установлен другой порядок.

Как правило, все нормы закона вступают в силу одновременно. Однако применительно к большим по объему и значению гражданским законам может быть сделано отступление от указанного правила.

Согласно п. 1 ст. 4 ГК акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Однако из общего правила: "закон обратной силы не имеет" есть исключения. Во-первых, в самом законе может быть предусмотрено, что его действие распространяется и на отношения, возникшие до введения его в действие. Во-вторых, по так называемым длящимся правоотношениям (жилищное обязательство; авторское правоотношение; обязательство по возмещению работодателем вреда, причиненного здоровью работника и т. п.), сложившимся до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после его введения в действие. В-третьих, если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон иные правила, чем те, которые действовали при заключении договора, условия договора утрачивают силу лишь в том случае, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (п. 2 ст. 422 ГК).

Также, как и законы, указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации подлежат обязательному опубликованию, за исключением отдельных актов, содержащих сведения, относящиеся к государственной тайне. Официальным опубликованием указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации считается их опубликование в "Собрании законодательства Российской Федерации", "Российской газете" и "Российских вестях". Акты Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации могут быть переданы в установленном порядке Администрацией Президента Российской Федерации для опубликования в иных органах печати, обнародования по телевидению, радио, передачи по каналам связи, а также разосланы соответствующим государственным органам. Однако это не является их официальным опубликованием и осуществляется с целью оперативного доведения правовых актов до сведения лиц.

Акты Президента Российской Федерации, имеющие нормативный характер, вступают в силу на всей территории России одновременно по истечении семи дней после их опубликования в "Собрании законодательства Российской Федерации", "Российской газете" или "Российских вестях". Акты Правительства Российской Федерации вступают в силу со дня их подписания. Однако указанные сроки не применяются в тех случаях, когда при принятии акта соответственно Президентом Российской Федерации или Правительством Российской Федерации установлен другой срок введения его в действие.

Если в законе установлен срок его действия, то такой правовой акт утрачивает юридическую силу с момента наступления указанного в нем срока. Чаще всего этот срок заранее не определен, и в таком случае закон утрачивает силу либо в результате его прямой отмены, либо в связи с принятием нового закона, отменяющего или изменяющего содержание ранее действовавшего.

Действие гражданского законодательства в пространстве и по кругу лиц. Как было отмечено выше, гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации. Это принципиально важное положение обуславливает то, что действие его распространяется на всю территорию Российской Федерации. Однако из этого правила имеет исключение: в самом законе может быть ограничена территория, на которую распространяет свое действие данный закон (например, только на районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности).

По общему правилу, гражданское законодательство распространяется на всех лиц, находящихся на территории Российской Федерации. К ним относятся граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Указанное правило применяется также и к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Из этого общего правила действия закона по кругу лиц имеется два исключения. Первое состоит в том, что в самом законе прямо может быть указан круг лиц, на которых распространяются содержащиеся в нем нормы права. Например, в законе сказано, что он распространяется только на граждан или только на юридические лица либо на какую-то определенную категорию граждан или юридических лиц. Круг лиц может быть определен с использованием негативных приемов, когда в законе сказано, на кого он не распространяется. Второе исключение может вытекать из смысла закона.

Нормы права, содержащиеся в нормативно-правовых актах должны применяться как самими участниками гражданских правоотношений, так и различными правоприменительными органами, например, судами при разрешении гражданско-правовых споров.

С точки зрения обязательности для участников той или иной нормы права, содержащейся в нормативно-правовых актах необходимо различать диспозитивные и императивные нормы гражданского права.

Диспозитивные нормы характеризуются возможностью участников самим выбрать модель их поведения и содержат такие правила, которые участники гражданского оборота могут изменить по своему усмотрению. Признаком диспозитивности нормы является содержащееся в нем предписание «если иное не предусмотрено соглашением сторон». Так, абз.2 ст.464 ГК РФ устанавливает, что «в случае, когда принадлежности или документы, относящиеся к товару, не переданы продавцом в указанный срок, покупатель вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором».

Императивные нормы, наоборот, предписывают четкие правила поведения для участников правоотношений. Например, ст. 206 ГК РФ устанавливает, что «должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполнения обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо не знало об истечении давности». На императивный

характер нормы указывают содержащиеся в соответствующих статьях нормативно-правовых актов запреты « не могут», «недействительна», «не вправе» и т.д.

Применение гражданского законодательства по аналогии. Если гражданское правоотношение прямо не урегулировано ни законодательством, ни соглашением сторон и отсутствует применимый к нему обычай, к нему применяется аналогия закона, если это не противоречит его существу (п.1ст.6). Аналогия закона выражается в том, что к правоотношению применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения.

Применение гражданского законодательства по аналогии возможно, таким образом, при соблюдении следующих условий:

- 1) Имеется имущественное либо личное неимущественное отношение, которое относится к предмету гражданского права.
- 2) Данное отношение прямо не урегулировано законодательством или соглашением сторон и отсутствует применяемый обычай делового оборота.
- 3) Имеется норма гражданского права, которая регулирует сходное общественное отношение.
- 4) Применение такой нормы права не должно противоречить существу указанного общественного отношения.

При невозможности использования аналогии закона, используется аналогия права (п.2 ст.6 ГК РФ). Она заключается в том, что права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства, а также требований добросовестности, разумности и справедливости. Для применения аналогии права, кроме первого и второго условия, о которых говорилось выше, необходимо также отсутствие нормы права, регулирующей сходное общественное отношение.

Потребность в применении аналогии закона возникает на практике редко. В еще большей мере это относится к аналогии права. Правила об аналогии закона и аналогии права могут применяться только для восполнения пробелов в федеральном законодательстве.

## **Список использованной литературы**

1. Гражданский Кодекс РФ. Часть I. 30.11.94 № 51-ФЗ.
2. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой/ Отв. ред. О.Н. Садилов. - М.: Юринформцентр, 1995.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель./Под ред. О.М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова. - М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1996.
4. Гражданское право: В 2 т. Том I. Отв. ред. Е. А. Суханов. - М., БЕК, 2007.
5. Советское гражданское право. Субъекты гражданского права / Под ред. С. Н. Братуся. - М, 2006.
6. Суханов Е.А. Право собственности и иные вещные права. Способы их защиты. (Комментарий к новому ГК). М., 2005.