Содержание

Введение

Конституция как источник гражданского права

Международные договоры

Гражданский кодекс Российской Федерации и дополняющие его законы

Подзаконные акты как источники гражданского права

Вступление в силу гражданского законодательства и иных актов, содержащих норм гражданского права

Судебная практика как источник гражданского права

Нормы морали

Заключение

Список литературы

## Введение

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 нормативных актов.

Нормы гражданского права выражены в различных правовых формах, которые в юридической науке получили название "источники гражданского права". Существуют два основных источника гражданского права: законодательство, или нормативные акты, и обычай. Кроме того, источниками гражданского права являются международные договоры и судебная практика. В гражданско-правовой науке вопрос об источниках гражданского права до сих пор решается неоднозначно, поэтому целесообразно рассмотреть проблему источников гражданского права исходя из наиболее широкого подхода, то есть исследовать все упомянутые в литературе источники.

## Конституция как источник гражданского права

Систему гражданского законодательства предопределяют положения Конституции РФ, согласно которой гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации (п. "о" ст.71). Соответственно на всей территории нашей страны действует единое гражданское законодательство. Исключением является жилищное право, которое согласно п. "к" ст.72 Конституции РФ отнесено к совместному ведению Российской Федерацией и ее субъектов, и в этой области при отсутствии федеральных законов могут приниматься нормативные акты субъектов Федерации[[1]](#footnote-1). Их предмет определен Жилищным кодексом, введенным в действие с 1 марта 2005 г., который в интересах единства жилищного законодательства сохраняет основное регулирование в этой области за Российской Федерацией. Конституция РФ определяет также конкретные формы основных актов отечественного законодательства: это федеральные законы, которые принимает Государственная Дума (ст.105), указы и распоряжения Президента РФ (ст.90), постановления и распоряжения Правительства РФ (ст.115).

## Международные договоры

Согласно ч.4 ст.15 Конституции РФ и ст.7 ГК общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью правовой системы Российской Федерации, причем применяются непосредственно. Такая общая и четкая формулировка появилась в отечественном праве впервые и имеет принципиальное значение.

Общепризнанные принципы и нормы международного права содержатся в Уставе ООН, декларациях и резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН, решениях Международного суда. Для гражданского права особое значение имеет международно-правовой принцип уважения прав и свобод человека, выраженный во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г.

В настоящее время Российская Федерация является участником всех важнейших универсальных международных договоров в области международных экономических отношений (о купле-продаже, перевозках грузов и пассажиров, лизинге, векселях, патентном и авторском праве и др.). Кроме того, наше государство - участник многочисленных международных договоров, заключенных в рамках СНГ, а также двусторонних соглашений со многими странами о правовой помощи.

Международные договоры РФ имеют своим предметом прежде всего отношения отечественных предпринимателей и граждан с иностранными юридическими лицами и гражданами. Однако они применяются и к отношениям между российскими лицами, например, в вексельном обороте, при перевозках отечественных грузов и пассажиров за рубеж, нарушении авторских и патентных прав на территории Российской Федерации. Кроме того, многие положения международных договоров, участником которых является Российская Федерация, воспроизведены в нормах российского гражданского законодательства[[2]](#footnote-2).

В качестве примеров международных договоров, в которых участвует Российская Федерация, можно отметить:

• Венскую конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (РФ присоединилась в 1990 г),

• Бернскую конвенцию о литературной и художественной собственности 1886 г. (РФ присоединилась в 1995 г),

• Римскую конвенцию об охране интересов артистов - исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (РФ присоединилась в 2002 г) и др[[3]](#footnote-3).

Международные договоры Российской Федерации применяются к гражданским правоотношениям непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

## Гражданский кодекс Российской Федерации и дополняющие его законы

Основным законом гражданского права в большинстве современных государств традиционно является Гражданский кодекс, устанавливающий важнейшие нормы этой отрасли права и систему, содержание и юридическую терминологию других актов гражданского законодательства. Наличие такого кодекса обеспечивает единство обширного гражданского законодательства, устойчивость системы входящих в него актов, облегчает правоприменительную деятельность и свидетельствует о надлежащем уровне национального законодательства.

В течение более 30 лет в Российской Федерации действовал ГК 1964 г. (с рядом последующих изменений), насчитывавший 569 статей. После провозглашения в 1991 г. государственного суверенитета России и принятия в 1993 г. Конституции РФ был разработан новый ГК РФ. Он основан на принципах рыночной экономики, закрепленных в Конституции РФ, и дает новую и более полную регламентацию гражданско-правовых отношений по сравнению с ранее действовавшим ГК.

Часть первая ГК содержит 4 части, первая включает общие положения, право собственности и другие вещные права и общую часть обязательственного права; часть вторая посвящена отдельным видам обязательств, часть третья - нормам наследственного права и международного частного права, часть четвертая посвящена интеллектуальной собственности, патентному и авторскому праву.

Будучи основным законом гражданского права, ГК определяет предмет гражданского права и его основные начала, закрепляет систему институтов гражданского права и большинство из них достаточно подробно регламентирует, что ограничивает, а в отдельных случаях и исключает необходимость принятия дополняющих Кодекс законодательных актов. В ГК содержится также указание о тех законах гражданского права, которые подлежат изданию. В новом ГК имеется развернутая система норм о предпринимательской деятельности: в части первой определен статус хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов и государственных предприятий, а в части второй подробно урегулированы все основные предпринимательские договоры.

При подготовке нового ГК были использованы предшествующий опыт развития гражданского законодательства России, выводы и рекомендации отечественной цивилистической науки, а также законодательная практика зарубежных государств рыночной экономики. Были приняты во внимание и важнейшие универсальные международные соглашения в области частного права, в которых участвует Российская Федерация.

В статьях ГК названо около 30 федеральных законов, подлежащих принятию в развитие и дополнение норм Кодекса; большинство таких законов уже введено в действие. Некоторые новые законы были подготовлены по инициативе Президента РФ и Правительства РФ[[4]](#footnote-4). Наиболее важными законами, дополняющими ГК, являются к примеру в области корпоративного права это: Закон об акционерных обществах, Закон об обществах с ограниченной ответственностью, Закон о государственных и муниципальных унитарных предприятиях, Закон о лицензировании отдельных видов деятельности, Закон о банкротстве, ряд законов о некоммерческих организациях.

## Подзаконные акты как источники гражданского права

Важную группу источников гражданского права образуют указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. ГК именует их "иные правовые акты" и этот термин используется во многих последующих статьях ГК. В юридической литературе эта группа правовых норм обозначается также термином "подзаконные акты"[[5]](#footnote-5).

1. Указы Президента РФ. Согласно ст.80 Конституции РФ Президент РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Эта конституционная норма позволяет Президенту РФ издавать указы по широкому кругу вопросов, прежде всего в области регулирования предпринимательской деятельности, а также защиты прав граждан.

2. Постановления Правительства РФ. Законодательная компетенция Правительства РФ определена в Федеральном конституционном законе от 17 декабря 1997 г. "О Правительстве Российской Федерации" достаточно широко и предусматривает регулирование в социально-экономической сфере, управление федеральной собственностью, обеспечение свободы экономической деятельности. Акты Правительства РФ нормативно-правового характера издаются в форме постановлений, акты по оперативным и текущим вопросам - в форме распоряжений.

3. Нормативные акты министерств и иных федеральных органов. Эти федеральные органы согласно п.7 ст.3 ГК могут принимать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и пределах, предусмотренных ГК, другими законами, решениями Президента РФ и Правительства РФ.

Иными федеральными органами являются Центральный банк РФ (Банк России), созданные в рамках новой системы государственного управления и подчиненные непосредственно Правительству РФ федеральные службы, прежде всего, служба по финансовым рынкам и антимонопольная служба. В случаях, установленных законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативно-правовое регулирование вправе осуществлять по вопросам своей компетенции и вновь созданные федеральные агентства, входящие в структуру министерств.

## Вступление в силу гражданского законодательства и иных актов, содержащих норм гражданского права

Федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу. Так, в законах о введении в действие отдельных частей Гражданского кодекса РФ определен иной порядок вступления в силу. Например, в соответствии со ст.1 Федерального закона от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации введена в действие с 1 марта 2002 года.

Акты Президента Российской Федерации, имеющие нормативный характер, а также акты Правительства Российской Федерации, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования. В актах Президента Российской Федерации и актах Правительства Российской Федерации может быть установлен другой порядок вступления их в силу.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организаций или имеющие межведомственный характер подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции Российской Федерации и обязательному официальному опубликованию, кроме актов или отдельных их положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, кроме актов и отдельных их положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут правовых последствий, как не вступившие в силу, и не могут служить основанием для регулирования соответствующих правоотношений, применения санкций к гражданам, должностным лицам и организациям за невыполнение содержащихся в них предписаний. На указанные акты нельзя ссылаться при разрешении споров.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими актами не установлен другой порядок вступления их в силу.

"Собрание законодательства Российской Федерации" является официальным периодическим изданием, в котором публикуются:

• федеральные конституционные законы,

• федеральные законы,

• акты палат Федерального Собрания,

• указы и распоряжения Президента Российской Федерации,

• постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации,

• решения Конституционного Суда Российской Федерации о толковании Конституции Российской Федерации и о соответствии Конституции Российской Федерации законов, нормативных актов Президента Российской Федерации, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства Российской Федерации или отдельных положений перечисленных актов[[6]](#footnote-6).

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти подлежат официальному опубликованию в "Российской газете" в течение десяти дней после дня их регистрации, а также в Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти.

## Обычаи делового оборота

Другим источником гражданского права является обычай, под которым понимаются правила, сложившиеся в результате их длительного применения ввиду практической целесообразности и получившие признание в актах законодательства или решениях судов. Обычай в современных государствах, имеющих развитое законодательство, не играет большой роли и применяется преимущественно во внешнеэкономических отношениях. Однако в ряде норм ГК и некоторых актах законодательства РФ содержатся ссылки общего характера на обязательность обычая[[7]](#footnote-7).

В ст.5 ГК дается определение обычая делового оборота, которым 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. Таким образом, в суде заинтересованная сторона вправе обосновывать наличие обычая, используя общие правила гражданского процесса и способы доказывания.

Однако обычай не может противоречить нормам законодательства и условиям заключенного между сторонами договора.

В ГК неоднократно встречаются указания на то, что права и обязанности сторон определяются обычаями делового оборота, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства (ст.311, 312, 315, 316 и др.). Действующие отечественные обычаи изучаются торгово-промышленными палатами и публикуются в виде соответствующих сборников. В Российской Федерации были опубликованы обычаи важнейших морских портов.

Но в ст.5 ГК не говорится о возможности обращения к обычаям, сложившимся в иных, некоммерческих сферах, что надо считать пробелом его общих норм. Однако в ряде последующих статей ГК содержатся отсылки к обычаям национальным (ст. 19) и местным (ст.221). Поэтому надлежит считать, что ГК допускает применение обычая также в некоммерческих сферах, и юрисдикционные органы, обосновывая свои решения, на такие обычаи вправе ссылаться.

Признаки обычая делового оборота:

1) это сложившееся правило поведения,

2) оно широко применяется исключительно в какой-либо области предпринимательской деятельности,

3) не предусмотрено законодательством,

4) оно может быть выражено в письменной форме (в виде документа) или нет[[8]](#footnote-8).

Обычаи признается источником права в том случае, если он санкционирован государством, например, в форме указания на него в законе (например, ст.309, 311, 314 и др.).

Обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются. В качестве распространенных в международной практике обычаев можно отметить обычаи, систематизированные Международной торговой палатой, Международные правила толкования торговых терминов "Инкотермс" 2000 г., Унифицированные правила по инкассо в редакции 1995 г., Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов в редакции 1993 г. и др.

## Судебная практика как источник гражданского права

Возникающие между субъектами гражданского права споры, число которых за последние годы заметно возросло, разрешаются судами общей юрисдикции (споры с участием граждан) и арбитражными судами (споры предпринимателей) [[9]](#footnote-9). Высшие органы этих судебных систем - Пленумы - наделены правом давать нижестоящим судам руководящие разъяснения о правильном применении норм действующего законодательства, которые имеют форму постановлений. Ранее в теории и практике преобладало мнение, что правовые нормы могут создаваться только уполномоченными на то государственными органами, а задача суда и арбитража - применять действующие правовые нормы, и их решения источником права не являются, а представляют собой акты толкования закона. В случае неполноты или несогласованности правовых предписаний должен ставиться вопрос о дополнении действующего законодательства.

Однако ввиду неизбежных в законодательстве пробелов в процессе применения правовых норм суд и арбитраж для урегулирования возникающих споров бывают вынуждены в некоторых случаях выходить за формальные рамки действующего гражданского законодательства, не дожидаясь внесения в него изменений. Со ссылкой на этот практический опыт в юридической литературе было высказано мнение о том, что решения судов и арбитражей, формулируемые в общей форме в постановлениях их высших органов по разъяснению норм законодательства, имеют нормативный характер[[10]](#footnote-10).

Что касается решений, выносимых судами общей юрисдикции и арбитражными судами по конкретным гражданско-правовым спорам, то они не могут считаться источником гражданского права, поскольку имеют индивидуальный характер и отражают особенности отдельных споров. Однако такие решения дают материал для правильного понимания и применения действующих правовых норм и должны внимательно изучаться. Наиболее важные судебные и арбитражные решения публикуются в ежемесячных журналах "Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации" и "Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации". В необходимых случаях к ним даются комментарии специалистов.

В осуществлении судебной власти в Российской Федерации участвует ныне также Конституционный Суд РФ. Согласно ст.125 Конституции РФ и закону об этом суде он разрешает дела о соответствии Конституции РФ актов законодательства РФ, а также актов ее субъектов по вопросам, относящимся к ведению государственных органов Федерации.

Правовая природа решений Конституционного Суда РФ оценивается в литературе по-разному: как акты толкования и как акты нормативного характера в области конституционного права. Преобладающей становится вторая точка зрения, которую подтверждает содержание многих вынесенных Конституционным Судом РФ постановлений.

За последние годы в постановлениях Конституционного Суда РФ с конституционно-правовых позиций был дан ответ на ряд важных и недостаточно урегулированных вопросов гражданского права, в частности о неприкосновенности частной собственности, правах добросовестного приобретателя, свободе договора, защите имущественных прав субъектов гражданского права. По своему содержанию эти акты выходят за рамки толкования норм гражданского права и имеют более широкое нормативное значение. В силу общей обязательности постановлений Конституционного Суда РФ даваемые в них разъяснения в отношении содержания и применения норм гражданского законодательства следует считать дополнительным источником гражданского права.

## Нормы морали

Близкие по своей природе обычаям нормы морали, выражающие нравственные представления и оценки основных слоев общества, источником гражданского права не являются, хотя и лежат в основе многих его понятий. Нормы морали влекут правовые последствия только при наличии о том прямого указания в актах законодательства[[11]](#footnote-11). Например, в силу ст.169 ГК недействительными (ничтожными) являются сделки, противные по своей цели не только основам правопорядка, но и нравственности.

Кроме того, начала морали и нравственности важны для применения норм гражданского права. В ряде статей ГК об этом содержатся прямые указания как общего характера (п.2 ст.1, п.2 ст.6), так и применительно к отдельным группам гражданских правоотношений (п.2 ст.1101). Особое значение нормы морали имеют при возмещении вреда, причиненного личности, а также компенсации морального вреда (ст.151 ГК).

## Заключение

Таким образом, 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

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.

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. Существование обычая подлежит доказыванию с помощью экспертов, знакомых со сферой его применения. Одновременно надо доказать, что этот обычай был известен и другой стороне.

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

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.

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 судебно-арбитражные 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.

## Список литературы

1. Гатин А.М. Гражданское право. Учебное пособие. - М.: А-Приор, 2009.
2. Грудцына Л.Ю., Спектор А.А. Гражданское право России: Учебник для вузов. - М.: ЗАО Юстицинформ, 2008.
3. Зенин И.А. Гражданское право Российской Федерации / Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права. - М., 2007.
4. Мозолин В.П., Масляев А.И. Гражданское право. Часть 1. - М.: Юристъ, 2007.
5. Рузакова О.А. Гражданское право / Московская финансово-промышленная академия. - М., 2008.
6. Садиков О.Н. Гражданское право: Учебник. Том I - М.: КОНТРАКТ-ИНФРА-М, 2008.
7. Суханов Е. А Гражданское право. Т 1. - М.: КОНТРАКТ-ИНФРА-М, 2006.
1. См.: Гатин А.М. Гражданское право. Учебное пособие. – М.: А-Приор, 2009. – С. 16. [↑](#footnote-ref-1)
2. См.: Суханов Е.А Гражданское право. Т 1. – М.: КОНТРАКТ-ИНФРА-М, 2006. – С. 39. [↑](#footnote-ref-2)
3. См.: Грудцына Л.Ю., Спектор А.А. Гражданское право России: Учебник для вузов. - М.: ЗАО Юстицинформ, 2008. – С. 23. [↑](#footnote-ref-3)
4. См.: Суханов Е.А Гражданское право. Т 1. – М.: КОНТРАКТ-ИНФРА-М, 2006. – С. 41. [↑](#footnote-ref-4)
5. См.: Гатин А.М. Гражданское право. Учебное пособие. – М.: А-Приор, 2009. – С. 18. [↑](#footnote-ref-5)
6. См.: Суханов Е.А Гражданское право. Т 1. – М.: КОНТРАКТ-ИНФРА-М, 2006. – С. 43. [↑](#footnote-ref-6)
7. См.: Грудцына Л.Ю., Спектор А.А. Гражданское право России: Учебник для вузов. - М.: ЗАО Юстицинформ, 2008. – С. 24. [↑](#footnote-ref-7)
8. См.: Зенин И.А. Гражданское право Российской Федерации / Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права. - М., 2007. – С. 35. [↑](#footnote-ref-8)
9. См.: Рузакова О.А. Гражданское право / Московская финансово-промышленная академия. – М., 2008. – С. 29. [↑](#footnote-ref-9)
10. См.: Гатин А.М. Гражданское право. Учебное пособие. – М.: А-Приор, 2009. – С. 19. [↑](#footnote-ref-10)
11. См.: Грудцына Л.Ю., Спектор А.А. Гражданское право России: Учебник для вузов. - М.: ЗАО Юстицинформ, 2008. – С. 25. [↑](#footnote-ref-11)