

Часть первая

Раздел I

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Подраздел 1

Основные положения

Глава 1. Гражданское законодательство

К числу принципов гражданского законодательства относятся следующие.

1. Равенство участников гражданско-правовых отношений. Этот принцип заключается не в том, что все участники данных отношений обладают равными правами и обязанностями. Например, абсолютно очевидно, что в обязательственных правоотношениях, вытекающих из договора купли-продажи, одна сторона (продавец) должна передать товар, а другая сторона (покупатель) — принять его и оплатить. Равенство в том, что каждый участник гражданских правоотношений обладает равной потенциальной возможностью иметь определенные права или обязанности. Так, в вышеуказанном примере каждый из нас может быть как продавцом, так и покупателем.

2. Неприкосновенность собственности. Указанный принцип базируется на ст. 35 Конституции РФ, которая также является источником регулирования гражданских правоотношений. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Имущество может быть принудительно отчуждено (изъято) для государственных нужд, но только при условии предварительного и равноценного возмещения. Также в Российской Федерации гарантируется право наследования, т.е. возможность перехода собственности после смерти лица к его наследникам.

3. Свобода договора. Принцип свободы включает в себя несколько элементов:

- а) возможность выбирать — заключать договор или нет;
- б) возможность выбирать контрагента (противоположную сторону) по договору;
- в) возможность свободно определять содержание договора (т.е. заключать договор определенного вида, договор, содержащий в себе элементы различных видов договоров, договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом, но не противоречащий ему).

Однако, как и любой принцип, свобода договора может быть ограничена. Например, по публичному договору (перевозка транспортом общественного пользования) исполнитель не вправе уклоняться от заключения договора, оказывать предпочтение одним пассажирам перед другими (если иное не определено законом).

Помимо этого, договор должен соответствовать императивным нормам закона, действующим на момент его заключения. Все нормы закона подразделяются на **императивные** и **диспозитивные**. Императивные не могут быть изменены по воле участников гражданско-правовых отношений (договор купли-продажи недвижимости всегда заключается в форме единого документа, подписанного сторонами). Диспозитивные могут быть изменены по воле участников (как правило, в законе их можно обнаружить по формулировке «если иное не предусмотрено соглашением сторон»).

4. Недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Исходя из содержания указанного принципа, можно сделать вывод, что вмешательство в частные дела все-таки допускается. Однако только в тех пределах и в том порядке, которые установлены действующим законодательством.

5. Беспрепятственное осуществление гражданских прав. Участники гражданских правоотношений свободно, по своему усмотрению (т.е. так, как считают нужным) приобретают и осуществляют гражданские права, устанавливая права и обязанности на основании договора.

Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

6. Обеспечение восстановления нарушенных прав. Право на защиту нарушенных гражданских прав является одним из субъективных (принадлежащих определенному лицу) прав. Гражданское законодательство обеспечивает восстановление нарушенных прав путем установления форм и способов защиты гражданских прав (ст. 11, 12 ГК РФ).

7. Судебная защита нарушенных прав защиты. Существуют различные формы защиты гражданских прав: **судебная, административная, самозащита**.

Самозащита заключается в самостоятельном осуществлении лицом в пределах, установленных законом, действий, направленных на восстановление нарушенных гражданских прав. Административная форма защиты реализуется в деятельности уполномоченных органов государственной власти, рассматривающих возникшие спорные вопросы. Защита нарушенных прав в административной форме осуществляется только в случаях, предусмотренных законом. По общему правилу используется судебная защита нарушенных гражданских прав.

8. Свобода перемещения товаров, услуг, финансовых средств на всей территории Российской Федерации.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Вышеперечисленные принципы находят свою практическую реализацию при применении аналогии права и аналогии закона.

Необходимость применения гражданского законодательства по аналогии возникает, если гражданские отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота. Существуют два вида аналогии.

1. **Аналогия закона** означает, что к неурегулированным отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения. Если невозможно использовать аналогию закона, применяется аналогия права.

2. **Аналогия права** заключается в том, что права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости.

К числу отношений, регулируемых гражданским законодательством, относятся **имущественные** (т.е. отношения по поводу материальных благ), а также **личные неимущественные отношения** (например, отношения, связанные с защитой чести, достоинства, деловой репутации), основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников. Указанные отношения составляют предмет гражданско-правового регулирования.

В отношении неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ установлен принцип их защиты гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ. Таким образом, гражданское законодательство не содержит в себе характеристики неотчуждаемых прав и свобод, оно преимущественно посвящено вопросам их защиты в случае нарушения.

В результате урегулирования нормами гражданского права общественные отношения приобретают характер гражданских правоотношений. Их участниками являются граждане, юридические лица, публично-правовые образования (Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования).

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом. **Иностранный гражданин** — это лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства. **Лицо без гражданства** — лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства.

Источники правового регулирования гражданско-правовых отношений имеют определенную иерархию, т.е. акты, имеющие меньшую юридическую

силу, не должны противоречить актам, имеющим большую юридическую силу.

Во главе иерархии находится Конституция РФ. Статья 71 Конституции РФ отнесла гражданское законодательство к предметам ведения Российской Федерации, только органы государственной власти РФ могут принимать нормативные акты, регулирующие гражданско-правовые отношения. Субъекты РФ подобным правом не обладают. В Конституции РФ также закреплены единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, равенство частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности.

Основным источником гражданско-правовых норм является ГК РФ, который включает в себя четыре части.

Часть первая ГК РФ от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ введена в действие с 1 января 1995 г. — содержит в себе нормы общей части гражданского права, распространяющиеся на все виды гражданских правоотношений (например, положения об исковой давности, обязательствах, лицах и др.).

Часть вторая ГК РФ от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ введена в действие с 1 марта 1996 г. — посвящена отдельным видам обязательств, возникающих из договоров, односторонних сделок, причинения вреда, неосновательного обогащения.

Часть третья ГК РФ от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ введена в действие с 1 марта 2002 г. включает в себя положения о наследовании, а также международное частное право (коллизийные привязки, определяющие право, подлежащее применению к отношениям с иностранными элементами).

Часть четвертая ГК РФ от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ введена в действие с 1 января 2008 г. — является источником правового регулирования интеллектуальной собственности (авторского, патентного права, прав на средства индивидуализации).

Помимо ГК РФ существует ряд федеральных законов, регулирующих гражданские правоотношения (например, Федеральный закон от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»¹, Федеральный закон от 23 ноября 2009 г. № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»², Федеральный закон от 3 июня 2009 г. № 103-ФЗ «О деятельности по приему платежей физических лиц, осуществляемой платежными агентами»³ и др.). Однако законодателем установлено важное правило о том, что нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК РФ.

¹ СЗ РФ. 2010. № 1. Ст. 2.

² СЗ РФ. 2009. № 48. Ст. 5711.

³ СЗ РФ. 2009. № 23. Ст. 2758.

Гражданские правоотношения могут регулироваться также указами Президента РФ, которые не должны противоречить ГК РФ и иным законам.

На основании и во исполнение настоящего ГК РФ и иных законов, указов Президента РФ Правительство РФ вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права (например, постановление Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации»). При этом, в случае если указ Президента РФ или постановление Правительства РФ будет противоречить ГК РФ или иному закону, применению подлежит нормативный акт, обладающий большей юридической силой — ГК РФ или соответствующий закон.

Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами.

Общим для гражданского законодательства является отсутствие обратной силы: акты, содержащие гражданско-правовые нормы, применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Однако сам закон может прямо предусмотреть, что он распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие. По отношению, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие.

Различают даты принятия акта гражданского законодательства, опубликования и вступления в силу. Так, датой принятия федерального закона считается день принятия его Государственной Думой в окончательной редакции. Федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в официальных источниках («Российская газета» или «Собрание законодательства Российской Федерации») в течение семи дней после их подписания Президентом Российской Федерации. Эти законы должны вступать в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после дня официального опубликования, если самими законами не установлен иной порядок их вступления в силу.

Подзаконные правовые акты (указы Президента РФ и постановления Правительства РФ) также подлежат официальному опубликованию (в тех же печатных изданиях) в течение 10 дней после их подписания. Они вступают в силу в течение семи дней после дня первого официального опубликования либо со дня подписания. Как в указах, так и в постановлениях может быть предусмотрен иной порядок их вступления в силу.

Источником гражданского права является также обычай делового оборота. Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности прави-

ло поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Например, в России обычаи издаются в виде сборников обычаев морских портов, публикуемых как администрацией отдельных портов, так и Торгово-промышленной палатой. Известен сборник торговых обычаев «Инкотермс», подготовленный Международной торговой палатой (Париж).

Необходимым условием для применения обычая делового оборота является его соответствие обязательным для участников соответствующего правоотношения положениям законодательства или договору.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Международные договоры могут применяться к гражданским отношениям двумя способами:

- 1) непосредственно;
- 2) посредством издания внутригосударственного акта, предусмотренного международным договором.

Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.