

ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Полатов Ю.Д.¹

ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО И ИНЫЕ ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Гражданское право современной России представляет собой одну из важнейших отраслей отечественного права. Его особая роль обусловлена широким спектром общественных отношений, подлежащих правовому регулированию в гражданском обществе. Соответственно, без выявления источников гражданского права, содержащих необходимые нормы, такое регулирование не представляется возможным.

Действующий Гражданский кодекс Российской Федерации² (ГК РФ) открывается главой, посвященной источникам гражданского права. При этом употребляется не очень корректное название главы, а именно «Глава 1. Гражданское законодательство». На наш взгляд, это обусловлено сохранившейся в юридической науке с прежних времен позицией включать в гражданское законодательство иные (подзаконные) акты с преобладающим содержанием гражданско-правовых норм, таким образом рассматривая законодательство в «широком» смысле.

В соответствии с п. 2 ст. 3 ГК РФ гражданское законодательство состоит из ГК РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские отношения. При этом нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать положениям ГК РФ. Таким образом, законодателем четко определен состав российского гражданского законодательства.

Гражданский Кодекс РФ также указывает и иные источники гражданского права, а именно: указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации, акты министерств и ведомств, нормативно-правовые акты Союза ССР и РФ, принятые до вступления в действие части первой ГК РФ и применяемые в части не противоречащей законодательным актам Российской Федерации, обычаи делового оборота, нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Согласно п. «о» ст. 71 Конституции Российской Федерации³ гражданское законодательство отнесено к ведению Российской Федерации. В соответствии с ч. 1 ст. 76 Конституции РФ по предметам ведения Российской Фе-

дерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории Российской Федерации. При этом федеральные конституционные законы обладают большей юридической силой, нежели федеральные, и последние, в свою очередь, не должны противоречить первым.

Среди всех законов России в соответствии с ч. 1 ст. 15 Конституции РФ высшей юридической силой обладает Конституция Российской Федерации. Являясь основным законом государства, Конституция РФ содержит в себе

нормы различных отраслей права, в том числе нормы гражданского права. В частности, основу гражданско-правового регулирования отношений собственности на территории Российской Федерации составляют ст. 35, 36 Конституции РФ. В основе гражданско-правового регулирования личных неимущественных отношений, возникающих по поводу таких духовных ценностей, как честь, достоинство и доброе имя гражданина, также лежат статьи Конституции РФ.

Особое место в российском гражданском законодательстве, учитывая положения ст. 3 ГК РФ, занимает ГК РФ. Он, как отраслевой кодифицированный нормативный акт, призван урегулировать все общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, и является базой для развития всего текущего гражданского законодательства на

территории Российской Федерации.

ГК РФ не относится к числу федеральных конституционных законов, поскольку он не отвечает требованиям, предъявляемым к такого рода актам и принятие ГК РФ как федерального конституционного закона не предусмотрено Конституцией РФ. Вместе с тем кодекс по своей юридической силе в определенной мере приравнивается к федеральным конституционным законам. Это выражается в том, что по отношению к любым другим федеральным законам он занимает положение «первого среди равных».

Практическое значение отмеченного особого положения ГК РФ состоит в том, что при коллизии гражданско-правовых норм, содержащихся в любом нормативном

Не очень корректное название главы, а именно «Глава 1. Гражданское законодательство» обусловлено сохранившейся в юридической науке с прежних времен позицией включать в гражданское законодательство иные (подзаконные) акты с преобладающим содержанием гражданско-правовых норм, таким образом рассматривая законодательство в «широком» смысле.

¹ Полатов Юрий Джамалович — специалист-эксперт Правового управления Аппарата Государственной Думы.

² Гражданский кодекс Российской Федерации. — Части первая, вторая и третья. — М.: Юристъ, 2002. — 556 с.

³ Конституция Российской Федерации. — М., 1999. — 184 с.

акте (в том числе федеральном законе), со статьями ГК РФ суд или любой другой орган, применяющий право, обязан руководствоваться нормами ГК РФ. При этом важно подчеркнуть, что общие принципы действия законов, которые признают, что последующий акт вытесняет ранее изданный, а специальный — общий акт, в данном случае не применяются, если только иное прямо не предполагается в самом ГК РФ. Речь идет об имеющейся во многих статьях ГК РФ оговорке: «если иное не предусмотрено в законе».

Вместе с ГК РФ систему гражданского законодательства образуют федеральные законы РФ и законы РФ, регулирующие отдельные виды общественных отношений, входящих в предмет гражданского права, например, Федеральный закон от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»¹, Федеральный закон от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»². Эти и другие специальные законы, хотя не носят такого всеобъемлющего характера, как Гражданский кодекс РФ, имеют чрезвычайно важное значение, поскольку в них отражены и юридически закреплены положения, уточняющие и расширяющие нормы, закрепленные в ГК РФ.

Наряду с законами гражданско-правовое регулирование соответствующих отношений осуществляется актами Президента РФ, Правительства РФ, а также министерств и иных федеральных органов исполнительной власти. При этом ГК РФ определяет сферу действия каждого из этих актов и его юридическую силу.

«Пункт 3 ст. 3 ГК РФ предполагает возможность регулирования гражданских отношений указами Президента РФ, которые не должны противоречить Кодексу и иным законам. Этот пункт соответствует ч. 3 ст. 90 Конституции РФ. Необходимо только подчеркнуть, что исходя из буквального смысла Конституции РФ и ГК РФ указы Президента не могут отменять или изменять федеральные законы и должны приниматься и применяться лишь при пробелах в законодательном регулировании гражданских отношений»³. Важно также отметить, что в случае указания в ГК РФ (ином федеральном законе) на то, что соответствующий вопрос может быть урегулирован только законом, регулирование указом Президента Российской Федерации не допускается, например: п. 2 ст. 609 ГК РФ, в соответствии с которым договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Среди указов Президента Российской Федерации немало и таких, которые содержат в себе нормы гражданского права. Например, Указ Президента РФ от 7 октября 1993 года № 1607 «О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав»⁴, Указ Президента РФ от 10 июня 1994 года № 1183 «О защите потребителей от недобросовестной рекламы»⁵ и многие другие.

Законодатель, таким образом, охватил законы, указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства РФ, объединив их под общим термином «правовой акт».

На основании и во исполнение ГК РФ и иных законов России, указов Президента Российской Федерации Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права. Указанные постановления Правительства Российской Федерации не должны противоречить Конституции Российской Федерации, федеральным законам и указам Президента Российской Федерации, иначе в соответствии с ч. 3 ст. 115 Конституции РФ постановление Правительства Российской Федерации может быть отменено Президентом Российской Федерации.

В систему источников гражданского права входят только те постановления Правительства Российской Федерации, в которых содержатся нормы гражданского права. Так, постановлением Правительства Российской Федерации от 6 февраля 2003 года № 72 утверждены «Правила оказания услуг по перевозке пассажиров, багажа, грузов для личных (бытовых) нужд на внутреннем водном транспорте»⁶, которые по своей отраслевой принадлежности относятся к гражданско-правовым нормативным актам.

Исходя из содержания ст. 3 ГК РФ можно определить, что именно подразумевается под понятиями «гражданское законодательство» (п. 2) и «иные правовые акты» (п. 3, 6). Законодатель, таким образом, охватил законы, указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства РФ, объединив их под общим термином «правовой акт».

Однако наряду с указанным термином в ГК РФ в отдельных случаях применяется и более широкий термин, такой, как «нормативные акты». Последние включают в себя помимо актов, именуемых «правовыми», также акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти (в общепринятой терминологии — «ведомственные акты»).

Особенность их состоит в том, что, как предусмотрено в п. 7 ст. 3 ГК РФ, 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 (а именно, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации). Следовательно, издание любого ведомственного акта должно быть основано на указании, содержащемся в правовом акте. Так, например, Инструкция о порядке государственной регистрации договоров купли-продажи и перехода права собственности на жилые помещения утверждена Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 6 августа 2001 г. № 233⁷ в соответствии со статьей 10 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»⁸, пунктом 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 18 февраля 1998 г. № 219 «Об утверж-

¹ Собрание законодательства РФ. — 1996. — № 1. — Ст. 1.

² Собрание законодательства РФ. — 1998. — № 7. — Ст. 785.

³ Ершов Л. Гражданское законодательство и иные акты, содержащие нормы гражданского права. — Российская юстиция. — 1995. — № 6 — С. 18.

⁴ Собрание актов Президента и Правительства РФ. — 1993. — № 41. — Ст. 3920.

⁵ Собрание законодательства РФ. — 1994. — № 7. — Ст. 695.

⁶ Собрание законодательства РФ. — 2003. — № 7. — Ст. 646.

⁷ Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. — № 35 — 27.08.2001.

⁸ Собрание законодательства РФ. — 1997. — № 30. — Ст. 3594.

дении Правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним»¹, пунктом 4 раздела 6 Федеральной программы поэтапного развития системы государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 9 апреля 2001 г. № 273 «Об утверждении Федеральной программы поэтапного развития системы государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»².

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 23 мая 1996 года № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти»³ нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и обязанности граждан, устанавливающие правовой статус организаций, а также любые межведомственные акты подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции Российской Федерации и такому же обязательному опубликованию в течение 10 дней после дня их регистрации.

Акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут за собой правовых последствий как не вступившие в силу. По этой причине они не могут служить законным основанием для регулирования соответствующих отношений, для применения каких бы то ни было санкций к гражданину, должностному лицу или организации за невыполнение содержащихся в них предписаний. Более того, на указанные акты нельзя ссылаться судам при разрешении споров. Это, в частности, относится к многочисленным не прошедшим необходимой регистрации «телеграммам Центрального банка РФ».

Среди правовых актов, регулирующих гражданско-правовые отношения, можно также отметить акты, сохранившиеся со времен СССР и так называемого переходного периода России и действующие по настоящее время с определенными ограничениями.

Так в Гражданском кодексе РСФСР, утвержденном Верховным Советом РСФСР 11 июня 1964 года⁴, продолжают действовать разделы об авторском праве (раздел IV), о праве на открытие (раздел V) и раздел о праве на изобретение, рационализаторское предложение и промышленный образец (раздел VI). Однако положения этих разделов применяются к гражданским правоотношениям, если они не противоречат законодательным актам Российской Федерации, принятым после 12 июня 1990 года (в частности, Закону РФ от 9 июля 1993 года № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»⁵, Патентному закону Российской Федерации от 23 сентября 1992 года № 3517-1⁶), и иным актам, действующим в установленном порядке на территории Российской Федерации (Постановление Верховного Совета РФ от 14 июля

1992 года № 3301-1 «О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы»⁷).

Другой пример, Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик, утвержденные Верховным Советом СССР 31 мая 1991 года № 2211-1⁸. Большинство норм Основ гражданского законодательства признаны недействующими на территории Российской Федерации вновь принятыми нормативными актами. В настоящее время применяется только раздел V «Право на изобретение и другие результаты творчества, используемые в производстве» в части, не противоречащей ГК РФ.

Одним из средств регулирования предпринимательской деятельности является обычай делового оборота.

В соответствии со ст. 5 ГК РФ 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. Из содержания ст. 6 ГК РФ вытекает обязательное требование о применении имеющихся обычаев делового оборота в случае, если правоприменительный орган (в том числе суд) обнаружит нормативно-правовой пробел в регулировании того или иного круга предпринимательских отношений. При этом важно помнить о юридическом весе обычаев делового оборота, ведь в иерархии применяемых правовых средств регулирования хозяйственной деятельности они занимают место после нормативных актов и договора. Так, например, «соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное» (п. 1 ст. 452 ГК РФ). В этой связи п. 2 ст. 5 ГК РФ предусматривает, что обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Обычаи делового оборота имеют широкое применение во внешнеэкономических отношениях. Это объясняется тем, что прямые отсылки к ним содержатся как в гражданском законодательстве России, так и в некоторых международных соглашениях с участием Российской Федерации. «Так, ст. 9 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров⁹ (вступила в силу для РФ с 1991 года) предусматривает, что стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и установленной практикой отношений. Не ограничиваясь этим, Конвенция устанавливает: «При отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к договору или его заключению обычая, о котором они знали или должны были знать и который в международной торговле широко известен и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли»¹⁰.

Обычаи в сфере внешнеэкономических связей в ряде случаев толкуются международными организациями.

¹ Собрание законодательства РФ. — 1998. — № 8. — Ст. 963.

² Собрание законодательства РФ. — 2001. — № 16. — Ст. 1602.

³ Собрание законодательства РФ. — 1996. — № 22. — Ст. 2663.

⁴ Ведомости ВС РСФСР. — 1964. — № 24. — Ст. 407.

⁵ Российская газета. — № 147. — 3 августа 1993.

⁶ Российская газета. — № 225. — 14.10.1992.

⁷ Российская газета. — № 167. — 24.07.1992.

⁸ Ведомости СНД и ВС СССР. — 1991. — № 26. — Ст. 733.

⁹ Вестник ВАС РФ. — 1994. — № 1.

¹⁰ «Обзор практики разрешения споров по делам с участием иностранных лиц»: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 декабря 1996 года № 10. — Вестник ВАС РФ. — 1997. — № 3.

Примером могут служить разработанные Международной торговой палатой «Международные правила толкования торговых терминов — «Инкотермс»¹. Правила «Инкотермс» охватывают широкий круг вопросов. Стороны при заключении договора могут распространить действие этих правил на свои отношения в обязательном порядке.

В соответствии с п. 1 ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации. Это положение корреспондирует ч. 4 ст. 15 Конституции РФ.

«Общепризнанные принципы и нормы международного права содержатся в Уставе ООН, декларациях и резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН, документах и заявлениях других универсальных международных организаций и конференций, решениях Международного Суда. Для правильного понимания таких принципов и норм необходимых их надлежащее истолкование и учет тех конкретных практических ситуаций, к которым они применяются. Для гражданского законодательства особое значение имеет международно-правовой принцип уважения прав человека и его основных свобод, выраженный во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г.»².

Важно отметить, что международные договоры, заключенные ранее СССР, по общему правилу обязательны для Российской Федерации как его правопреемника, если не было объявлено о прекращении действия таких договоров или об изменении их условий.

В правовых актах Российской Федерации, содержащих гражданско-правовые нормы, восприняты многие положения универсальных международных договоров. Так, нормы международных конвенций по вопросам интеллектуальной собственности отражены в Законе об авторском праве и смежных правах и Патентном законе. Предписания

транспортных конвенций по морскому и воздушному праву легли в основу норм Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации³ и Воздушного Кодекса⁴.

Обычно положения международных договоров применяются к регулируемым ими отношениям непосредственно, так как в соответствии с Конституцией РФ они являются составной частью правовой системы Российской Федерации. Нередко для применения международного договора необходимо издание внутригосударственного акта, предусматриваемого международным договором. Например, Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. (с последующими дополнениями)⁵ содержит ряд статей, предусматривающих издание участвующими в Конвенции государствами национальных актов, обеспечивающих ее применение. Аналогичные положения содержат и многие другие международные договоры с участием Российской Федерации.

Согласно п. 2 ст. 7 ГК РФ положения международных договоров Российской Федерации имеют приоритет над гражданским законодательством Российской Федерации. Однако содержание этого пункта, так же, как и наименование главы 1 ГК РФ (ранее это уже отмечалось), следует рассматривать в широком смысле, подразумевая здесь все национальные источники гражданского права.

Подводя итог, важно отметить, что указанные выше позиции о гражданском законодательстве и иных источниках гражданского права России не столь однозначны как хотелось бы. Существует много дискуссионных вопросов, в частности о терминологическом определении такого понятия, как «законодательство», или о правильности отнесения гражданского законодательства к федеральной компетенции. Представляется, что со временем спорные аспекты отпадут сами собой, тем более, что динамика развития гражданского законодательства и четко определившаяся позиция законодателя позволяют на это надеяться.

Согласно п. 2 ст. 7 ГК РФ положения международных договоров Российской Федерации имеют приоритет над гражданским законодательством Российской Федерации. Однако содержание этого пункта, так же, как и наименование главы 1 ГК РФ (ранее это уже отмечалось), следует рассматривать в широком смысле, подразумевая здесь все национальные источники гражданского права.

¹ Инкотермс 2000. — Публикация МТП. — 2000. — № 560.

² Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации (части первой) / Под ред. О.Н. Садикова). — М.: Юридическая фирма Контракт. Издательский дом Инфра-М, 1997.

³ Собрание законодательства РФ. — 1999. — № 18. — Ст. 2207.

⁴ Собрание законодательства РФ. — 1997. — № 12 — Ст. 1383.

⁵ Публикация № 201(R). — Женева. — Всемирная организация интеллектуальной собственности. — 1990.