

Тема: Гражданское законодательство

Вопросы

- 1. Понятие и состав гражданского законодательства**
- 2. Виды ГП нормативных актов**
- 3. Диспозитивные и императивные нормы ГП**
- 4. Аналогия закона и права в ГП**
- 5. Роль судебной практики в применении и совершенствовании ГЗ**
- 6. Взаимодействие ГЗ и моральных принципов. Значение обычаев и обычно предъявляемых требований в ГП**

Вопрос 1: Понятие и состав ГЗ

Исторически источники ГП различны: **НПА, правовой обычай, судебный прецедент**. Континентальная система права (в том числе, в Беларуси) основным источником признает **кодифицированный НПА (ГК)**

Система ГЗ – совокупность НПА, регулирующих ГП отношения.

Система ГП и система ГЗ взаимосвязанные, но самостоятельные понятия (соотносятся как форма и содержание применительно к ГП)

Система ГП – внутренняя структура ГП, его содержание, **система ГЗ** – внешняя форма права, выражающая построение его ГП источников.

Гражданское законодательство согласно ст.3 ГК образует систему НПА, которая включает:

- **законодательные акты** (Конституция, ГК и законы, декреты и указы Президента)
- **иные акты ГЗ** (распоряжения Президента, постановления Правительства, акты Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Хозяйственного Суда и Национального банка, изданные в пределах их компетенции по регулированию гражданских отношений, установленной Конституцией и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами; акты министерств, иных республиканских органов государственного управления, местных органов управления и самоуправления, изданные в случаях и пределах, предусмотренных законодательными актами, распоряжениями Президента и постановлениями Правительства)

В состав ГЗ также входят ГП нормы СССР и нормы международных договоров с учетом следующих

принципов:

- **акты законодательства СССР**, регулирующие ГП отношения, применяются в РБ, если они не противоречат законодательству РБ, в случае отсутствия соответствующего законодательства в РБ (ст.1 Закона РБ «О применении на территории РБ законодательства СССР»). Пример – Закон «О кооперации» 1988г., Временная Методика определения размера ущерба (убытков), причиненного нарушением хозяйственных договоров от 21.12.1990г.
- **нормы международных договоров РБ**, вступивших в силу, являются частью законодательства РБ и подлежат непосредственному применению, по общему правилу (ст. 6 Закона РБ «О НПА РБ»). Юридическая сила международного договора определяется юр. силой НПА, которым признан обязательный характер международного договора. Пример – Всемирная конвенция об авторском праве, Конвенция о межд. финансовом лизинге.

Вопрос 2: Виды ГП нормативных актов

- **Конституция** (содержание и формы собственности – ст.13, 44; регулирование отношений по поводу чести, достоинства, неприкосновенности частной жизни, жилища, личной и семейной тайны – ст. 28, 29, 60 и т.д)
- **иные законодательные акты** (особое место **ГК как кодифицированному акту**, который призван регулировать все общественные отношения, входящие в предмет ГП)

ГК введен в действие с 1 июля 1999г(глава 4 «Юридические лица» вступила в силу с момента официального опубликования – 5 марта 1999г.)

ГК состоит из 8 разделов (75 глав, 1153 статьи (норм больше): общие положения; право собственности и др. вещные права; общая часть обязательственного права; отдельные виды обязательств; интеллектуальная собственность; наследственное право; международное частное право; заключительные положения.

Виды ГП нормативных актов (продолжение)

- **иные кодифицированные акты** (Жилищный кодекс, Кодекс о браке и семье, Кодекс о земле, Кодекс торгового мореплавания) и **специальные законы** (о защите прав потребителей, о ценных бумагах и фондовых биржах, о государственных закупках товаров (работ, услуг), об авторском праве и смежных правах, о крестьянском (фермерском) хозяйстве, о совместном домовладении, о хозяйственных обществах и т.д. Согласно ст. 1137 ГК **нормы законов применяются в той части, в которой не противоречат ГК**)
- **декреты и указы Президента**
- **постановления Совета Министров, НПА министерств, иных республиканских органов гос. управления, Национального банка, акты Конституционного Суда, Верховного Суда, изданные в пределах их компетенции по регулированию гражданских отношений, установленной Конституцией и иными законодат. актами**
- **решения местных Советов, исполнит. и распорядит. органов**

Вопрос 3: Диспозитивные и императивные нормы в ГП

- важнейшей чертой ГП является наличие большого количества диспозитивных норм (далее - ДН). **ДН – это норма, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное** (ст. 391 ГК). В ДН свобода одного субъекта отношения ограничивается свободой другого участника отношения (Примеры: ст. 211, 212, п.1 и 2 ст.221, ст. 455, п.2. ст. 713 ГК). «... если иное не предусмотрено договором»
- **императивные нормы** ГП точно определяют права и обязанности субъектов; в них содержатся **правила, которым субъекты правоотношения обязаны неукоснительно следовать не имея возможности изменить их в соглашении** (договоре)(Примеры: п.3 ст. 163, п.1 ст. 166, ст. 199, ст. 638 ГК и др. Ст 21. ГК – «никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случае и порядке, установленных законом»
- **Нормы – понятия и бланкетные нормы относятся к императивным** (ст. 19 ГК – место жительства гражданина, ст. 390 ГК – определение договора)

Вопрос 4: Аналогия закона и права в ГП

- «пробелы» в ГЗ существуют в результате: появления новых отношений, из-за упущений при разработке НПА. До устранения «пробела» в регулировании ГП отношений может применяться **аналогия закона (АЗ) и аналогия права (АП)** – ст.5 ГК
- **Условия применения АЗ:** 1) общественное отношение, которое требует урегулирования по признакам входит в предмет ГП, 2) общественное отношение не урегулировано нормой ГЗ или соглашением сторон, 3) имеется ГП норма, регулирующая сходное общественное отношение и это не противоречит существу подлежащего урегулированию отношения. **Для применения АЗ необходимо наличие указанных условий в совокупности**
- **Речь не идет об АЗ** в случаях 1) прямого распространения норм ГЗ на отношения, имеющие сходство с уже урегулированными (ст. 538 ГК – к договору мены применяются правила о купле – продаже (гл. 30 ГК), 2) расширительного толкования нормы

Аналогия закона и права в ГП (продолжение)

- **Условия применения аналогии права (АП):** 1) общественное отношение, которое требует урегулирования по признакам входит в предмет ГП, 2) общественное отношение не урегулировано нормой ГЗ или соглашением сторон, 3) отсутствие нормы, регулирующей сходные отношения. **АП означает возможность использовать основных начал и смысла ГЗ**
- «Смысл ГЗ» - характерные черты ГЗ, закрепленные в предмете ГП. «Общие начала ГЗ» - принципы ГП, сформулированные в ст. 2ГК
- **!! Не допускается применение по аналогии норм, ограничивающих гражданские права и устанавливающих ответственность**

Вопрос 5: Роль судебной практики в применении и совершенствовании ГЗ

- **Судебная практика (в широком смысле)** – единообразные решения и определения судов общей компетенции и экономических судов, вынесенные при разрешении конкретных дел, а также постановления Пленумов Верховного Суда (далее – ВС).
- **Судебная практика не является источником ГП**, но имеет большое значение для выработки единообразного понимания и применения ГЗ судебными органами, взаимодействует с наукой ГП, представляет собой базу для совершенствования ГЗ. Обобщение судебной практики содержится в постановлениях Пленума ВС, где судам даются разъяснения и толкование по вопросам применения ГЗ

Роль судебной практики в применении и совершенствовании ГЗ (продолжение)

- **В теории** - точка зрения об актах толкования высших судебных инстанций как об **интерпретационных актах (ИА)** (являются правовыми, издаются компетент. органами — высшими суд. инстанциями, имеют обязательный характер, формально закреплены). В этом их сходство с другими правовыми актами (нормативными и правоприменительными).
- **Отличия ИА** от правовых: 1) нормативный акт содержит нормы права, а ИА лишь толкует, объясняет эти нормы, 2) ИА не имеет норм права и поэтому неотделим от толкуемого нормативного акта. При утрате нормативным актом юридической силы утрачивает значение и ИА, 3) от правоприменительного акта ИА отличается тем, что первый связан с решением конкретного дела, а ИА имеет общий характер.
- **ГЗ и судебная практика в процессе взаимодействия динамично развиваются и обогащают друг друга**

Вопрос 6: Взаимодействие ГЗ и моральных принципов. Значение обычаев и обычно предъявляемых требований в ГП

- **правила морали и нравственности не являются источниками ГП, однако оказывают значительное влияние на формирование принципов и норм ГЗ** (например, при формировании принципов свободы договора, равенства субъектов, разумности и справедливости при рассмотрении ГП споров; формировании ГП презумпций – добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений (ст. 2, 49 ГК), добропорядочности – в защите чести, достоинства, деловой репутации (ст. 153 ГК и др.)
- **обычай (РБ) (продолжительность существования, постоянство соблюдения, определенность, непротиворечие публичному порядку и законодательству) признается источником права в области регулирования гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом (ст. 1093ГК).** Распространены в сфере международной торговли, если они известны сторонам и нашли отражение в сделке в виде прямой отсылки (термины Инкотермс 2010г. Межд. Торговой палаты)