

Тема 2. Источники гражданского права

План:

1. Понятие источника гражданского права. Система источников гражданского права.
2. Аналогия закона и аналогия права.
3. Действие источников гражданского права во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Нормативные акты и судебная практика

Гражданский кодекс РФ, часть первая от 30 ноября 1994 г. // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301. Изменения, внесенные Федеральным законом от 05.05.2014 N 99-ФЗ, вступают в силу с 1 сентября 2014 года.

Федеральный закон от 15.07.1995 N 101-ФЗ (ред. от 25.12.2012)

**"О международных договорах Российской Федерации«
Федеральный закон от 14.06.1994 N 5-ФЗ (ред. от 25.12.2012)**

"О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания«

Указ Президента РФ от 23.05.1996 N 763 (ред. от 02.02.2013)

"О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти"

- **Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"**
- **Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"**
- **Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 N 5 (ред. от 05.03.2013)**
- **"О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации"**
- **Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 16 "О свободе договора и ее пределах"**

1. Понятие источника гражданского права. Система источников гражданского права.

Под источником права понимается форма выражения правовых норм, имеющая общеобязательный характер.

Источники гражданского права представляют собой систему его внешних форм, в которых содержатся гражданско-правовые нормы.

К числу источников отечественного гражданского права следует относить (Е.А. Суханов):

- международные договоры, в которых участвует Российская Федерация, а также общепризнанные принципы и нормы международного права;
- законодательство (нормативные акты);
- обычаи делового оборота и иные признанные законом обычаи.

Согласно Конституции РФ и ГК различают следующие источники отечественного гражданского права (В.П. Мозолин):

- I. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, ст. 7 ГК).
- II. Конституция Российской Федерации и федеральные конституционные законы (ч. 2 ст. 4, ст. 15 Конституции РФ).
- III. Гражданское законодательство: ГК и иные ФЗ (ст. 3 ГК)
- IV. Иные акты, содержащие нормы гражданского права: указы Президента, постановления Правительства, акты федеральных министерств (ст. 3 ГК).
- V. Обычай (ст. 5 ГК).

Структура источников (В.П. Мозолин)

VI. Акты органов власти и управления субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей (пп. 2 п. 1 ст. 8 ГК).

VIII. Действующие нормативные акты Российской Федерации, Союза ССР и РСФСР, изданные до введения в действие ГК (ст. 4 Федерального закона от 30 ноября 1994 г. N 52-ФЗ "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", ст. 4 Федерального закона от 26 января 1996 г. N 15-ФЗ "О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации", ст. 4 Федерального закона от 26 ноября 2001 г. N 147-ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации").

IX. Договоры (подп. 1 п. 1 ст. 8 ГК), судебная и арбитражная практика (подп. 3 п. 1 ст. 8 ГК).

Гражданское законодательство

- основная группа источников отечественного гражданского права
- состоит из ГК РФ и принятых в соответствии с ГК иных федеральных законов
- законы, как и все нормативные правовые акты, классифицируются по содержанию: гражданское законодательство и акты, которые носят комплексный характер; законы общего характера (охватывающих несколько крупных групп общественных отношений) и специальные законы (по одному узкому вопросу).
- пункт "о" ст. 71 Конституции и п. 1 ст. 3 ГК: гражданское законодательство отнесено к ведению Российской Федерации. НО!!! П. "к" ст. 72 Конституции относит к совместному ведению РФ и ее субъектов семейное, жилищное, земельное, водное, лесное законодательство, законодательство о недрах, об охране окружающей среды.

Обычай как источник гражданского права

Ст. 5 ГК: Обычаем признается **сложившееся и широко применяемое** в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, **не предусмотренное законодательством** правило поведения, независимо оттого, **зафиксировано ли оно** в каком-либо документе

Обычаи?

Почему на Новый год мы наряжаем елку (причем именно елку, а не березу или кактус)?

Почему у мужчин при встрече принято здороваться за руку?

Почему невеста при вступлении в брак наряжается в белое платье? Почему женщина при вступлении в брак обычно изменяет свою фамилию на фамилию мужа (берет его фамилию)?

Почему при успешной посадке пассажирского самолета принято аплодировать капитану воздушного судна?

Виды обычаев

СОЦИАЛЬНЫЕ обычаи

включают ЮРИДИЧЕСКИЕ (правовые)
обычаи

включают ОБЫЧАИ ДЕЛОВОГО ОБОРОТА

Обыкновения не являются разновидностями
юридических обычаев!!!

К.П. Победоносцев: юридические обычаи с
трудом приводятся в известность и никогда не
достигают полноты и определенности,
свойственной положительному закону.

- Подлежит применению обычай как зафиксированный в каком-либо документе (опубликованный в печати, изложенный в решении суда по конкретному делу, содержащему сходные обстоятельства, засвидетельствованный Торгово-промышленной палатой Российской Федерации), так и существующий независимо от такой фиксации. Доказать существование обычая должна сторона, которая на него ссылается (статья 56 ГПК РФ, статья 65 АПК РФ).
- Согласно пункту 2 статьи 5 ГК РФ обычаи, противоречащие основным началам гражданского законодательства, а также обязательным для участников соответствующего отношения положениям законов, иных правовых актов или договору, не применяются.

(п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25)

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры

- во-первых, обладают непосредственным действием (то есть не нуждаются в том, чтобы они специально признавались или воспроизводились в актах РФ, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта);
- во-вторых, имеют приоритетное действие, что предусмотрено Конституцией РФ. Ст. 7 ГК РФ: "если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора".

Виды

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.

Международными договорами признаются соглашения, заключаемые Российской Федерацией с иностранными государствами либо международной организацией в письменной форме, независимо от того, содержатся ли такие соглашения в одном или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от конкретного их наименования (ст. 2 Федерального закона от 15 июля 1995 г. "О международных договорах Российской Федерации»).

2. Аналогия закона и аналогия права.

- Аналогия закона - способ восполнения "пробелов" в законодательстве, когда правоприменитель использует норму, относящуюся к сходной ситуации.
- При отсутствии нормы, регулирующей сходные отношения, права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (ст. 1 ГК) (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Применение закона по аналогии допустимо при наличии следующих условий:

- 1) гражданско-правовой характер отношения, связанного с необходимостью применения аналогии закона;
- 2) неурегулированность гражданско-правового отношения гражданским законодательством или соглашением сторон;
- 3) отсутствие применимого к этому отношению обычая делового оборота;
- 4) наличие сходных отношений и регулирующего их гражданского законодательства, которое могло бы быть применено по аналогии;
- 5) непротиворечие применения аналогии закона существу подлежащих урегулированию отношений.

Условия применения аналогии права

- невозможность иного урегулирования конкретной ситуации, в том числе с помощью аналогии закона;
- в процессе применения аналогии права решение должно исходить из общих начал и смысла гражданского законодательства (ст. 1) и требований добросовестности, разумности и справедливости

Требования добросовестности, разумности и справедливости, **предъявляемые к субъектам отношений**, подпадающих под действие аналогии права, определяют характер поведения субъектов в период возникновения и существования данных отношений. "Добросовестность" означает фактическую честность субъектов в их поведении, "разумность" - осознание правомерности своего поведения, "справедливость" - соответствие поведения субъектов господствующим в обществе морально-этическим и нравственным нормам (В.П. Мозолин).

3. Действие источников гражданского права во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Официальное опубликование и вступление федеральных законов в силу

Федеральные конституционные и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ.

Официальным опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона, акта палаты Федерального Собрания считается первая публикация его полного текста в "Парламентской газете", "Российской газете", "Собрании законодательства Российской Федерации" или первое размещение (опубликование) на "Официальном интернет-портале правовой информации" (www.pravo.gov.ru).

Вступление закона в силу:

- вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования,
- порядок вступления в силу определен в самом документе (указывается конкретная дата или дается формулировка: "Вступает в силу после официального опубликования");
- порядок вступления в силу закона определяется отдельным документом - законом о введении его в действие

Официальное опубликование и вступление подзаконных актов в силу

- Акты Президента Российской Федерации и акты Правительства Российской Федерации в течение 10 дней после дня их подписания подлежат официальному опубликованию
- Официальным опубликованием считается первая публикация их полных текстов в "Российской газете" и Собрании законодательства Российской Федерации или первое размещение (опубликование) на "Официальном интернет-портале правовой информации" (www.pravo.gov.ru).

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

Официальное опубликование в "Российской газете" в течение десяти дней после дня их регистрации, а также в Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти государственного учреждения - издательства "Юридическая литература" Администрации Президента Российской Федерации, который издается еженедельно. Официальным также является указанный Бюллетень, распространяемый в электронном виде федеральным государственным унитарным предприятием "Научно-технический центр правовой информации "Система" Федеральной службы охраны Российской Федерации, а также органами государственной охраны.

Вступление в силу подзаконных актов

- Акты Президента и Правительства Российской Федерации, имеющие нормативный характер, затрагивающие права и свободы, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования.
- Иные акты Президента и Правительства Российской Федерации, в том числе акты, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, вступают в силу со дня их подписания.
- Порядок вступления в силу определен в самом документе (указывается конкретная дата или дается формулировка: "Вступает в силу после официального опубликования");

- Нормативные правовые акты ФОИВ вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими актами не установлен другой порядок вступления их в силу.
- Нормативные правовые акты ФОИВ, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера и не подлежащие в связи с этим официальному опубликованию, прошедшие государственную регистрацию в Министерстве юстиции Российской Федерации, вступают в силу со дня государственной регистрации и присвоения номера, если самими актами не установлен более поздний срок их вступления в силу.

Общее правило о действии гражданского законодательства во времени

- акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются только к тем регулируемым гражданским правовым отношениям, которые возникнут после введения их в действие (вступления их в силу) (ст. 4 ГК)
- Придание обратной силы в отношении федеральных гражданских законов допустимо лишь в порядке исключения, когда это прямо предусмотрено законом (п. 1 ст. 4 ГК).

- По отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. Отношения сторон по договору, заключенному до введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со статьей 422 настоящего Кодекса. – п. 2 ст. 4 ГК РФ

Момент прекращения действия акта гражданского законодательства

- Если в самом законе установлен срок его действия, то нормативный акт утрачивает юридическую силу с наступлением этого срока.
- Либо результате прямой отмены
- после принятия и вступления в силу нового нормативного акта, отменяющего или изменяющего содержание действовавшего ранее закона.

Территория РФ устанавливается ее государственной границей.

Государственная граница есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства)

Российской Федерации, т.е.

пространственный предел действия государственного суверенитета

Российской Федерации (Закон РФ от 01.04.1993 N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации").