

УДК 340.13:347.911.95

Бондаренко Н.Л.

## ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ИХ РОЛЬ В НОРМОТВОРЧЕСКОЙ И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Центральное место, отведенное принципам в системе гражданского законодательства Украины и Беларуси, означает признание их особой роли в регулировании гражданско-правовых отношений и актуализирует потребность более пристального исследования данной правовой категории. В связи с этим автор статьи ставит перед собой задачу выработать авторское определение понятия принципов гражданского права и определить основные направления реализации принципов гражданского права в нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Ключевые слова: принцип права, гражданское право, гражданское законодательство, нормотворческая деятельность, правоприменительная деятельность.

За период после распада СССР в Украине и Беларуси сформировалось собственное национальное законодательство: конституции, гражданские кодексы (далее – ГК) и иные акты законодательства. Единая «корневая система» гражданского законодательства наших стран, одновременность формирования кодификационных актов, единообразие подлежащих решению экономических проблем и другие факторы повлияли на то, что ГК Украины и Республики Беларусь обнаруживают определенное сходство. Так, в ГК каждой из стран впервые закреплены принципы гражданского права с приданием им статуса основных начал гражданского законодательства. В их числе общепризнанные в современном цивилизованном мире принципы частного права: равенство, неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства в частные дела, судебная защита гражданских прав [1; 2].

Вместе с тем законодательное закрепление принципов гражданского права обозначило существование целого ряда теоретических и практических проблем, обусловленных нерешенностью вопросов о понятии принципов, их сущностных чертах, содержании, системе, функциональной роли. Несмотря на то, что правовые принципы постоянно являлись предметом исследования, как в теории права, так и в цивилистической науке (изучением принципов занимались С.Н. Братусь, В.А. Витушко, В.П. Грибанов, Т.И. Илларионова, Е.Г. Комиссарова, Г.А. Свердлык, Е.А. Суханов, Ю.К. Толстой, К.П. Уржинский, В.Ф. Чигир и др.), ситуацию нельзя назвать полностью прояснившейся, поскольку в гражданско-правовой науке и по сей день не существует единства мнений ни по одному из указанных вопросов.

Поскольку в рамках одной статьи рассмотреть, хотя бы тезисно, весь комплекс проблем, связанных с принципами гражданского права, не представляется возможным, внимание будет сосредоточено на выработке понятия и определении функциональной роли гражданско-правовых принципов в нормотворческой и правоприменительной деятельности.

В ст. 3 ГК Украины и в ст. 2 ГК Республики Беларусь приводится перечень основных начал гражданского законодательства, однако определения понятия принципов гражданского права не дается. Это порождает различие в предлагаемых учеными дефинициях, в их элементном составе, создает трудности эффективного использования принципов в нормотворческой и правоприменительной деятельности и позволяет выдвинуть тезис о необходимости выработки единообразного понятия и закрепления его в ГК. Тот факт, что в ст. 2 ГК Республики Беларусь закреплён открытый перечень принципов гражданского права, дополнительно актуализирует задачу выработки единого понятия, поскольку вопрос о том, какую норму можно считать принципом и, следовательно, определяющей для всех остальных норм, а какую нет (если она специально не обозначена как принцип) остается открытым.

С целью решения этой задачи обратимся к положениям гражданско-правовой доктрины, в которой представлено множество определений понятия «принципы права». В.П. Грибанов под принципами права понимал «руководящие положения, основные начала, выражающие объективные закономерности, тенденции и потребности общества, определяющие сущность всей системы, отрасли или института права и имеющие в силу их правового закрепления общеобязательное значение» [3, с. 223]. Е.А. Суханов под правовыми принципами понимает «основные начала, наиболее общие руководящие положения права, имеющие в силу их законодательного закрепления общеобязательный характер» [4, с. 49]. В.А. Витушко называет принципами гражданского права основополагающие правила поведения в гражданском обороте» [5, с. 110]. По мнению В.Ф. Чигира, это «основные положения, присущие всем его нормам или многим его институтам» [6, с. 28]. Однако, несмотря на значительный научный интерес к категории принципов права вообще и гражданского права в частности, ни одно из многочисленных определений не получило безусловного признания в науке. Это дало повод некоторым ученым выдвинуть тезис о «бесперспективности обоснования единой дефиниции» и необходимости «сосредоточить усилия на прагматичном, правоприменительном значении принципов» [7, с. 24]. Согласиться с этим утверждением можно лишь отчасти.

Действительно, выработка единого определения понятия принципов гражданского права – задача чрезвычайно сложная, но решать ее необходимо, поскольку в противном случае не представляется возможным сосредоточиться и на правоприменительном значении принципов. Начать необходимо с определения требований, которым должно удовлетворять искомое понятие «принципы гражданского права». Представляется, что оно, во-первых, должно отражать отраслевую принадлежность принципов гражданского права, во-вторых, содержать указание на признаки, позволяющие идентифицировать то или иное положение гражданского законодательства в качестве его принципа, и, наконец, в нем должно быть заключено требование их императивного применения субъектами гражданского права, а также нормотворческими и правоприменительными органами.

Указанным критериям соответствует, на наш взгляд, следующее определение: «принципы гражданского права это – закрепленные в нормах гражданского законодательства либо вытекающие из его положений основные начала, стабильные руководящие положения, определяющие сущность отрасли и цели гражданско-правового регулирования, имеющие общеобязательный характер в процессе нормотворческой и пра-

воприменительной деятельности». Данное определение мы предлагаем закрепить в ст. 3 ГК Украины и в ст. 2 ГК Республики Беларусь.

Вместе с тем следует признать, что законодательная фиксация руководящего положения (принципа) еще не означает его окончательного и безусловного перехода из сферы правосознания в практическую плоскость. Необходимо обеспечить реализацию принципов гражданского права (осуществление содержащихся в них предписаний) в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности, а также в поведении субъектов гражданского права.

Принципы должны играть роль ориентира, отправной идеи в нормотворческой деятельности при разработке и принятии новых актов гражданского законодательства и внесении изменений в действующие. Руководство требованиями принципов гражданского права, их учет в процессе формирования законодательства и реализация в нормах гражданского законодательства будет способствовать повышению эффективности нормотворческой деятельности, придаст концептуальный характер гражданскому законодательству, обеспечит системность и единство гражданско-правовых норм. «Цена» этого вопроса существенно возрастает в условиях рыночной экономики, процесс становления которой не может не сопровождаться государственным воздействием на сферу общественных отношений, составляющих предмет гражданско-правового регулирования, что выражается в разработке и приспособлении правового материала к меняющимся условиям. Законодатель должен постоянно решать проблему достижения оптимального сочетания стабильности правового регулирования и его гибкости, способности адекватно регулировать вновь возникающие общественные отношения.

Так, в ГК Украины 2003 г. и в ГК Республики Беларусь 1998 г. интегрированы многие новые институты и правовые нормы, неизвестные действовавшему ранее гражданскому законодательству, что стало одним из проявлений общемировых тенденций развития гражданского права – его интернационализации и коммерциализации. В то же время многие гражданско-правовые нормы были включены в текст ГК без необходимой апробации. Затем посредством проверки на практике возникла необходимость их дополнения, детализации, что повлекло за собой принятие других актов гражданского законодательства. Как результат – упреки в адрес законодательства об отсутствии стабильности, которые в последнее время раздаются все чаще как в Украине, так и в Республике Беларусь.

Однако как нам представляется, гораздо более серьезную проблему представляет собой отсутствие целостности действующего гражданского законодательства, когда отдельные правовые нормы вступают в противоречие с нормами ГК, с его основными началами (принципами), а в некоторых случаях и с конституционными принципами. На наш взгляд, целостность законодательства может быть достигнута и при определенном его динамизме, конечно, при условии, что требования, содержащиеся в основных началах гражданского законодательства, будут неукоснительно соблюдаться.

Позволим себе небольшой сравнительный анализ. Французский Гражданский кодекс (далее – ФГК), принятый в 1804 г., продолжает оставаться важнейшим источником действующего гражданского права Франции. Только постоянное обновление его содержания является единственным способом сохранения данного документа в качестве действующего нормативного акта. Так, по данным М.И. Кулагина в действующей ныне

редакции ФГК количество изменений, внесенных за последние 40 лет, в 8 раз превосходит их число за первые 140 лет существования этого акта [8, с. 21]. В этой связи закономерно возникает вопрос: почему французы, так высоко оценивающие свой кодекс, позволили себе его так серьезно реформировать? Ответ, на наш взгляд, очевиден: ГК любого государства может быть реально работающим только при условии, если он учитывает изменения, происходящие в социально-экономической жизни. Кроме того, основные принципы, на которых был построен ФГК (принципы неприкосновенности частной собственности, свободы договора, равенства участников гражданских правоотношений, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела) остались неизменными на протяжении всей истории его существования. Таким образом, принципы гражданского права выполняют роль стабилизирующего фактора, обеспечивающего целостность и предсказуемость гражданского законодательства в ходе эволюционного развития правовой системы.

И еще один аспект, на который хотелось бы обратить внимание. Общество нередко становится свидетелем того, как остро воспринимаются участниками гражданских правоотношений те изменения в законодательстве, которые ведут к ограничению их прав, поскольку сфера гражданского права – это сфера частных интересов. Частным интересам чужды альтруистические побуждения, поэтому субъекты гражданского оборота готовы принять ограничения их прав только при условии, что они согласуются с основными ценностями общества, закрепленными в его Основном Законе. Выдающийся экономист Кнут Виксэль справедливо полагал, что любое ограничение должно осуществляться только в соответствии с Конституцией, поскольку «она не зависит от чьих-либо сиюминутных интересов и является критерием общественного согласия» [9, с. 27]. От постоянного учета взаимодействия принципов и норм конституционного и гражданского права как раз и зависит предсказуемость законодательства. Данный тезис основывается, прежде всего, на том, что в Конституции закреплены основополагающие принципы и нормы правового регулирования важнейших общественных отношений, на основе которых выстроено все законодательство, в том числе и гражданское. Неслучайно все основные начала (принципы) гражданского права важные для понимания его назначения и социальной роли вытекают из Конституции.

Не менее серьезной является и проблема реализации принципов гражданского права в правоприменительной деятельности, особенно на такой стадии правоприменительного процесса как осуществление правосудия по гражданским и хозяйственным делам. И.А. Покровский справедливо указывал: «Закон не действует механически; для своего осуществления в жизни он нуждается в живом посреднике, который применит его к конкретным случаям. Таким посредником является суд» [10, с. 90]. Необходимым условием реализации заложенного в принципах гражданского права потенциала является эффективное действие судебной системы.

Можно выделить следующие основные направления реализации принципов гражданского права в процессе осуществления гражданского и хозяйственного судопроизводства:

- применение правовых принципов для заполнения пробелов в действующем законодательстве;
- использование принципов при вынесении решений по конкретным делам;

– наполнение сформулированного законодателем гражданско-правового принципа конкретным юридическим содержанием;

– прямое указание на несоответствие нормативных правовых актов и конкретных правовых норм требованиям принципов гражданского права.

При рассмотрении конкретных юридических дел суду необходимо в первую очередь руководствоваться принципами права. Разрешая спор, возникший между конфликтующими сторонами, суд может и должен ссылаться на принципы гражданского права во всех случаях, но особенно тогда, когда сталкивается с неурегулированным законом гражданским правоотношением или когда возникает коллизия гражданско-правовых норм. Это служит основой правильного применения юридических норм, принятия обоснованных и законных решений, поскольку именно через судебную практику раскрываются основные начала, главные идеи правовой системы, в том числе и не нашедшие нормативного закрепления в законодательстве.

В тех ситуациях, когда обнаруживается, что правовая норма противоречит основному началу гражданского законодательства либо конституционным принципам, суд должен дать строгую и объективную оценку такого правила и принять решение, опираясь на принцип гражданского права и положения Конституции страны.

В современных условиях необходимо изменить отношение к принципам гражданского права, поскольку они составляют основу отрасли гражданского права, а их соблюдение служит мерилom правового характера государства, эффективности всей деятельности по регулированию общественных отношений, составляющих предмет гражданского права, защиты прав и законных интересов субъектов гражданского оборота. Неукоснительное и последовательное соблюдение принципов нормотворческими и правоприменительными органами создаст в обществе и в гражданском обороте атмосферу предсказуемости законодательства.

Актуальной задачей, стоящей перед современной цивилистической наукой, является поиск путей повышения эффективности гражданско-правового регулирования с помощью принципов гражданского права. В связи с этим особое внимание необходимо сосредоточить на заложенный в принципах гражданского права потенциал для нормотворческой и правоприменительной деятельности, а также механизм, посредством которого он может быть реализован.

#### Список использованных источников и литература:

1. Цивільний кодекс України // Відомості Верховної Ради України від 03.10.2003, 2003 р. № 40, Ст. 356.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 218-З: принят Палатой представителей 28 октября 1998 г.: одобрен Советом Респ. 19 ноября 1998 г.: текст Кодекса по состоянию на 20 июня 2008 г. // Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. – 1999. – № 7–9. – ст. 101.
3. Грибанов, В.П. Осуществление и защита гражданских прав / В.П. Грибанов. – 2-е изд., стер. – М.: Статут, 2001. – 411 с.
4. Гражданское право: учебник: в 4 т. / В.С. Ем [и др.]; отв. ред. Е.А. Суханов. – 3-е изд., перераб и доп. – М.: Волтерс Клувер, 2005. – Т. 1: Общая часть. – 720 с.
5. Витушко, В.А. Принципы в системе гражданского права Беларуси / В.А. Витушко // Суд. весн. – 2000. – № 1. – С. 58–60.
6. Гражданское право: учебник: в 2 ч. / В.Н. Годунов [и др.]; под общ. ред. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2000–2002. – Ч. 1. – 2000. – 976 с.

7. Кузнецова, О.А. Принципы гражданского права: вопросы теории и практики / О.А. Кузнецова // Изв. вузов. Сер. Правоведение. – 2005. – № 2. – С. 24–34.
8. Кулагин, М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада / М.И. Кулагин; предисл. и науч. ред. Е.А. Суханова. – М.: Дело, 1992. – 143 с.
9. Цит. по: Бьюкенен, Дж. Границы свободы. Между анархией и Левиафаном / Дж. Бьюкенен // Конституция экономической политики; Расчет согласия; Границы свободы / Дж. Бьюкенен. – М., 1997. – С. 209–244.
10. Покровский, И.А. Основные проблемы гражданского права / И.А. Покровский. – М.: Статут, 1998. – 353 с.

Бондаренко Н.Л. Принципи цивільного права та їх роль в нормотворчій та правозастосовчій діяльності.

Центральне місце, яке відведено принципам в системі цивільного законодавства України, Біларусі, означає їх особову роль в регулюванні цивільно-правових відносин та актуалізує потребу більш пристального дослідження цієї правової категорії. У зв'язку з цим автор статті ставить задачу розробити авторське визначення поняття принципів цивільного права та визначити основні напрямки реалізації принципів цивільного права в нормотворчій та правозастосовчій діяльності.

Ключові слова: принцип права, цивільне право, цивільне законодавство, нормотворча діяльність, правотворча діяльність.

Bondarenko N.L. The principles of civil law and their role in the rule-making and law-enforcement activity.

The key point outlined the principles in the system of Ukrainian and Belarusian Civil legislation means the recognition of their special role in regulating civil legal relations and makes topical the requirement of more thorough research of the present legal category. Owing to the above the author of the paper sets an objective to work out the authentic definition of the concept of civil law principles and to determine the basic directions to implement civil law principles into rule-making and law-enforcement activity.

Key words: principle of law, civil law, civil legislation, rule-making activity, law enforcement activity.

Пост упила в редакцію 17.03.2009 г.