

814
17.12.16

РЕЦЕНЗИЯ

на курсовую работу по Гражданскому праву
на тему "Понятие и система гражданского права"

выполненную студентом 1 курса Заочной формы обучения 11-3 группы

Армч Д.
(Ф.И.О.)

1. Все требования предъявляемые к написанию курсовой работы выполнены (план, введение, содержание, заключение, список использованной литературы) (да, нет)
2. Тема курсовой работы раскрыта (полностью, частично, нет)
3. Использование научной литературы при выполнении курсовой работы (2, 3, 4, 5)
4. Использование эмпирического материала при написании курсовой работы (2, 3, 4, 5)
5. Наличие собственных выводов, предложений, точек зрения и их аргументация (2, 3, 4, 5)
6. Стиль и уровень грамотности выполнения курсовой работы (2, 3, 4, 5)
7. Качество оформления курсовой работы (2, 3, 4, 5)
8. Основные вопросы, выносимые на защиту курсовой работы, или замечания, требующие дополнительной письменной переработки (да, нет)

Представляю курсовую работу на оценку
«3» защиты

Курсовая работа допущена к защите «17» января 2016г.

Преподаватель А. Мещ
подпись

А. В. Мещкин
Ф.И.О.

Курсовая работа защищена на оценку «24» января 2016г.

Преподаватель А. Мещ
подпись

А. В. Мещкин
Ф.И.О.

814
17.12.14

НЕГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБЩЕОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ОРГАНИЗАЦИЯ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ АДВОКАТУРЫ И НОТАРИАТА»

КУРСОВАЯ РАБОТА

По предмету: Гражданское право

На тему: Понятие и система гражданского права

Выполнил:

Студент 1 курса обучения
заочного отделения
юридического факультета
Гарчу Денис

Научный руководитель:

к.ю.н. А. В. Мыскин

Москва, 2016 г.

Оглавление

Введение.....	3
Глава 1. Общая характеристика гражданского права.....	5
1.1. Понятие и функции гражданского права.....	5
1.2. Источники гражданского права.....	8
1.3. Система гражданского права.....	14
Глава 2. Развитие гражданского законодательства на современном этапе..	18
2.1. Дискуссионные вопросы гражданского законодательства.....	18
2.2. Дальнейшие пути развития гражданского законодательства.....	22
Список использованных источников и литературы.....	28

Введение

Актуальность исследования. Гражданское право регулирует основополагающие отношения в жизни общества - отношения граждан и организаций, правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Участниками регулируемых гражданским правом отношений выступают граждане и юридические лица, в этих отношениях могут участвовать также государство и его органы, органы местного самоуправления.

Гражданское право регулирует экономические отношения, без которых человечество просто не может существовать. Сюда относятся отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Гражданско-правовые начала все больше проникают в сферу семейных отношений. Взаимоотношения индивидуального управляющего с нанявшей его компанией (например, акционерным обществом) строятся по нормам акционерного (гражданского), а не трудового законодательства. Все это свидетельствует о возрастании социальной ценности гражданского права как наиболее эффективного регулятора формирующихся рыночных отношений.

В последнее время в научной литературе возрастает интерес к проблемам, связанным с предметом гражданско-правового регулирования. Социально-экономические преобразования, которые произошли в нашей стране за последнее десятилетие, повлекли за собой коренные изменения в гражданском законодательстве.

Объектом исследования выступают гражданско-правовые нормы, закрепленные в различных нормативных правовых актах.

Предметом исследования является система источников гражданского права их иерархия и взаимосвязь с другими источниками права.

Цель данной работы – комплексное исследование понятия и системы гражданского права.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие задачи:

- 1)изучить понятие и функции гражданского права;
- 2)исследовать источники гражданского права;
- 2)рассмотреть систему гражданского права;
- 3)провести исследование дискуссионных вопросов гражданского законодательства;
- 4)изучить дальнейшие пути развития гражданского законодательства.

Методологическую основу исследования составляют общенаучные и частнонаучные методы. К общенаучным методам исследования можно отнести методы анализа, синтеза, индукции, дедукции, аналогии, формально-логический метод. К частнонаучным методам исследования относится, прежде всего, формально-юридический метод, сравнительного правоведения, метод системного анализа и некоторые другие.

Структура данной работы весьма традиционна. Она состоит из введения, двух глав основной части, заключения и списка использованных источников и литературы.

Глава 1. Общая характеристика гражданского права

1.1. Понятие и функции гражданского права

Гражданское право составляет основу частноправового регулирования. Тем самым определяется его место в правовой системе как основной, базовой отрасли, предназначенной для регулирования частных, прежде всего имущественных отношений.

В настоящее время происходит известное расширение сферы действия гражданского права. Так, к нему теперь относится ряд отношений землепользования и природопользования, изменивших свою экономическую и юридическую природу в связи с признанием права частной собственности на некоторые земельные участки и другие природные объекты.

Гражданско-правовые начала все больше проникают в сферу семейных отношений. Взаимоотношения индивидуального управляющего с нанявшей его компанией (например, акционерным обществом) строятся по нормам акционерного (гражданского), а не трудового законодательства. Все это свидетельствует о возрастании социальной ценности гражданского права как наиболее эффективного регулятора формирующихся рыночных отношений.

Таким образом, гражданское право занимает центральное, ключевое место в частноправовой сфере и в целом в регламентации большинства имущественных и многих неимущественных отношений. Косвенным показателем этого являются даже распространенные, хотя и необоснованные попытки применения гражданско-правовых норм к имущественным отношениям, входящим в предмет публичного, а не частного права.¹

Гражданское право в качестве структурного элемента единой системы права имеет характерные ему особые функции. Функции отрасли

¹ Борисов А.Б. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. – М.: Книжный мир, 2013. – 450с.

права также предопределяют ее место в правовой системе, так как определенные отрасли отличаются друг от друга по характеру и содержанию исполняемых ими функций.

Отличительной особенностью гражданско-правового регулирования выступает преобладание задач регулятивного характера.

Роль гражданского права заключается, в первую очередь, в регулировании стабильных экономических отношений в обществе. Другими словами, оно имеет дело не только с правонарушениями, но и с организацией обычных взаимосвязей имущественного характера. Именно по этой причине оно содержит минимальное число необходимых запретов и максимальный объем возможных дозволений. При помощи гражданско-правового инструментария участники имущественного оборота организуют собственную деятельность для того, чтобы достичь поставленные цели.

Следовательно, регулятивная функция гражданского права состоит в предоставлении участникам рассматриваемых отношений возможностей их саморегулирования и самоорганизации.

По всей видимости, подобное содержание и направленность данной функции обуславливается частным характером правоотношений, которые входят в предмет гражданско-правового регулирования. Это и отличает ее от задач регулятивного характера, которые стоят перед публичным правом. Здесь регулирование соответствующих правоотношений обладает жестко определенным характером, почти не оставляя место независимому усмотрению участников.¹

Охранительная функция – это направление юридического воздействия, нацеленное на охрану позитивных и вытеснение негативных для общества правоотношений. Охранительная функция прямо направлена на пресечение и предотвращение неправомерного поведения. Ее

¹ Агафонова Н.Н. Артеменков С.В. Безбах В.В. Гражданское право. Учебное пособие. – М: Юрист, 2012 – 192с.

отличительная особенность заключается в компенсационном, либо восстановительном аспекте, которое выражается в том, что гражданское право призвано защищать интересы лиц, по большей части за счет восстановления первоначального положения при помощи возмещения нанесенного вреда имущественного характера.

Основное значение необходимо отводить охранительной функции гражданского права, которая с целью конкретизации может быть предопределена как всеобщая (универсальная) функция гражданско-правового регулирования, состоящая в достижении эквивалентности взаимодействия сторон, как в положительном, так и в отрицательном аспекте.

Можно согласиться с тем, что это один из аспектов деятельности охранительного характера, однако вряд ли последнюю можно определить как самостоятельную и независимую функцию, из-за, в первую очередь, условности, разграничения ее от регулятивной и, во-вторых, того, что подобная деятельность в сфере гражданского права состоит, по большей части, в компенсации, хоть и не исчерпывается только ею (санкции, которые не связаны с восстановлением нарушенного положения).¹

По нашему мнению, компенсация выступает в качестве одного из аспектов охранительной функции гражданско-правового регулирования и должна быть включена в область действия функции, которая направлена на охрану отношений в обществе. Функция охраны обладает двумя формами проявления – это ответственность и защита.

Защита подлежит осуществлению в пределах принудительной деятельности государства при помощи использования уполномоченным органом любых санкций гражданско-правового характера. Она прямо направлена на решение восстановительных задач, связанных с исполнением правовых обязанностей обязанным лицам и восстановления прав, которые были нарушены. Помимо этого, защита подразумевает и

¹ Тархов В.А. Гражданское право. Ч. 1. Курс. М.: ИГ «Юрист», 2014. С. 87.

самозащиту, когда управомоченное лицо применяет дозволенные законодательством средства принудительного воздействия в отношении правонарушителя.

Например, защита права собственности обеспечивается не только в форме юрисдикционной деятельности соответствующих органов, но и действиями самих заинтересованных лиц в правоотношении, то есть действиями управомоченного или обязанного лица. Защита права в этих случаях достигается в результате действий фактического порядка и протекает вне юрисдикционной (процессуальной) формы.¹

Хочется подчеркнуть, что наиболее эффективным является определение защиты права собственности с точки зрения механизма правового регулирования, поскольку именно в этом случае возможно объединение разнообразных характеристик права собственности, а самое главное - глубоко высветить охранительную функцию гражданско-правового регулирования.

1.2. Источники гражданского права

Источники гражданского права – это форма закрепления норм гражданского права.

Разновидности источников гражданского права.

Конституция Российской Федерации – это закон прямого действия, он формирует основы для занятия гражданами деятельностью в сфере предпринимательских отношений. Это самые важные гарантии, которые предоставляются гражданам государством.

В Конституции Российской Федерации, а именно в статье 8, провозглашается равенство всех форм собственности, свобода конкуренции; указывается, что каждый праве в свободной форме

¹ Хон С.Е. Актуальные проблемы гражданского права // Журнал «Science Time scholar». - Выпуск № 6 (6) / 2014

применять собственные способности и имущество для осуществления предпринимательской и другой, не запрещенной действующим законодательством деятельности. Об этом говорится в статье 34 Конституции РФ.¹

Согласно статье 71 Конституции Российской Федерации определяются нормативные основы единого рынка (валютное, кредитное и финансовое регулирование, эмиссия денег), сочетание свободы деятельности в экономической сфере при регулировании со стороны государства.

Гражданский кодекс Российской Федерации признается главным кодифицированным актом нормативного характера, который призван регулировать гражданско-правовые отношения.

В основном все другие акты гражданского законодательства ориентированы на нормы, сформулированные в ГК РФ, а те положения, которые ему противоречат, не могут быть применены.

Другие федеральный законы Российской Федерации – это законы, которые регулируют отношения гражданско-правового характера, которые указаны в пунктах 1 и 2 статьи 2 Гражданского кодекса РФ²(пункт 2 статьи 3 ГК РФ):

1) подзаконные акты, которые содержат гражданско-правовые нормы: указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства России, нормативные акты других органов исполнительной власти федерального уровня (акты ведомств и министерств) (пункты 3, 4, 7 статьи 3 Гражданского кодекса РФ);

Указ Президента Российской Федерации, если он прямо не противоречит нормам Гражданского кодекса РФ либо другому

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993)(с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.10.2016) // Российская газета, N 238-239, 08.12.1994.

федеральному закону, может приниматься по любому вопросу, который входит в полномочия Президента РФ, за исключением случаев, когда данные отношения в соответствии с Гражданским кодексом РФ либо федеральным законом подлежат регулированию лишь законодательством.

Правительство Российской Федерации имеет право принимать постановления, которые содержат гражданско-правовые нормы, которые не должны противоречить положениям действующей Конституции РФ, федеральному законодательству и указам Президента РФ. В обратном случае данное постановление может быть отменено Президентом РФ.¹

2) Сохранили правовую силу некоторые акты права СССР. Действуют они в том случае, если не были отменены определенным актом нормативного характера и не противоречат нормам действующего законодательства РФ.

3) Общеизвестные положения и принципы международного права и международные соглашения РФ (статья 7 Гражданского кодекса РФ) признаются структурным элементом правовой системы Российской Федерации.

В том случае, если международным договором определены другие правила, нежели те, что установлены гражданским законодательством, подлежат применению положения международного договора;

Согласно Конституции Российской Федерации и Гражданскому кодексу РФ общеизвестные положения и принципы международного права в качестве составной части входят в правовую систему РФ. Одни международные соглашения, участником которых признается РФ, подлежат применению к определенным гражданским правоотношениям непосредственным образом, в то время как для использования иных международных соглашений необходимо издать внутригосударственный акт – имплементация.

¹ Гув А.Н. Гражданское право: Учебник: В 3 т. Т.2. - М.: Издательство "Экзамен", 2013, - 479с.

Международным соглашениям РФ придана более высокая правовая сила в сравнении с внутренним законодательством. Как исходит из части 4 статьи 15 Конституции РФ и пункту 2 статьи 7 Гражданского кодекса РФ, если международным соглашением РФ определены другие правила, нежели те, которые установлены гражданским законодательством РФ, подлежат применению положения международного соглашения.

4)обычай (статья 5 Гражданского кодекса РФ). В качестве источника гражданского права выступает также обычай. Под обычаем следует понимать правила, которые сформировались в результате продолжительного применения на практике и получившие признание государства, но не установленные на законодательном уровне.

В области предпринимательских отношений обычаи не только формируются, но и подлежат применению. По этой причине в статье 5 Гражданского кодекса РФ говорится об обычае, вместе с тем не имеет никакого значения, зафиксирован ли обычай в определенном документе, хотя подобные документы в некоторых случаях существуют.

К примеру, в РФ обычаи издаются в качестве сборников обычаев морских портов, которые публикуются администрацией определенных портов, так и Торгово-промышленной палатой. В частности, известен сборник торговых обычаев «Инкотермс», который был подготовлен Международной торговой палатой в Париже.¹

Общеизвестно, что споры исследователей о значении и применимости на практике материалов правоприменительной практики как правовых источников в РФ ведутся очень давно, и научное сообщество так и не пришло к единому мнению.

Споры в научной сфере протекают в общей юридической плоскости, почти не отграничивая значение решений суда для определенной отрасли отечественного права.

¹ Казанцев В.И. Гражданское право. Общая часть. Особенная часть. С комментариями и примерами из практики. – М.: Книжный мир, 2013.

В государствах романо-германской правовой системы прецедент суда обладает вспомогательным характером и при необходимости может лишь дополнить действующие положения законов. В части 2 статьи 3 ГК РФ определено, что законодательство в гражданской сфере «включает в себя ГК РФ и принятые согласно нему другие федеральные законы».

Прецеденты суда либо материалы правоприменительной практики источниками гражданского права не признаются. В этом нет ничего удивительного, т.к. в отечественной правовой системе прецедент не считается официальным правовым источником, однако при практическом использовании гражданско-правовых норм материалы судебной практики и прецеденты толкования высших инстанций суда могут обладать важным значением.

Так, Верховный Суд Российской Федерации принимает наиболее активное участие в формировании практики судов по гражданским делам: Пленум ВС РФ регулярно в собственных постановлениях предоставляет разъяснения норм действующего законодательства и при формировании неясностей применяет толкование, содержащееся в материалах высшей судебной инстанции РФ.

Нормативным обоснованием данной деятельности ВС РФ признается пункт 5 статьи 19 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ»¹, где за ВС РФ закреплена функция по осуществлению разъяснений по вопросам практики судов. Не решенным до настоящего периода времени считается вопрос, могут ли данные источники считаться правовыми источниками. Одни исследователи считают возможным подобные разъяснения признавать правовыми источниками.

Другая позиция состояла в том, что такие разъяснения не могут считаться правовыми источниками по той причине, что они не формируют новые правовые нормы, а всего лишь толкуют действующие положения.

¹ Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 N 1-ФКЗ (ред. от 05.02.2014) О судебной системе Российской Федерации // Российская газета, N 3, 06.01.1997

Однако, представители каждой из позиций не отрицают существенного благотворного воздействия разъяснения высших инстанций судов для совершенствования практики судов и развития российской правовой системы в целом.

Однако, истина, как отмечается, располагается где-то посередине, т.е. каждая из позиций по-своему имеет место быть. Отрицание прецедента суда в качестве источника отечественного гражданского права обладает под собой твердым обоснованием на законодательном уровне, одновременно отечественные суды в практической деятельности руководствуются разъяснениями высших инстанций суда, издаваемых специализированными актами.

Так, по мнению О.Н. Низамиевой Верховный Суд РФ не может создавать новые нормы права, так как в соответствии с законом он не наделен законодательными полномочиями.¹ Но постановления Пленума Верховного Суда РФ имеют обязательный характер.

В связи с этим интересную интерпретацию постановлений Пленума Верховного Суда РФ дает А.Ю. Мкртумян. По его мнению, данные постановления носят вспомогательный характер и способствуют правильному применению судами законодательных норм. Будучи основанными на нормах законов, данные постановления Пленума сами по себе обязательными не являются, а их важность заключается в том, что обязательными являются нормы права, которые постановления Пленума и разъясняют.²

Несмотря на отрицание гражданским законодательством судебного прецедента в качестве источника, содержащего нормы гражданского права, судьи при рассмотрении гражданских дел должны руководствоваться не только нормами законов. На это указывает важное

¹ Низамиева О.Н. Роль постановлений Пленума Верховного Суда РФ в механизме правового регулирования имущественных отношений в семье // Актуальные проблемы гражданского права и процесса. Сборник материалов международной научно-практической конференции. - М.: Статус, 2012

² Мкртумян А.Ю. Судебный прецедент в современном гражданском праве. - М.: Academia, 2014.

положение, содержащееся в п. 4 постановления Пленума Верховного суда РФ №23 «О судебном решении»¹.

В соответствии с данным положением, суды при принятии решения должны учитывать, помимо законов:

а) постановления Конституционного Суда РФ о толковании положений Конституции РФ, подлежащих применению в данном деле, и о признании соответствующими либо не соответствующими Конституции РФ нормативных правовых актов, перечисленных в пунктах «а», «б», «в» части 2 и в части 4 статьи 125 Конституции РФ, на которых стороны основывают свои требования или возражения;

б) постановления Пленума Верховного Суда РФ, принятые на основании статьи 126 Конституции РФ и содержащие разъяснения вопросов, возникших в судебной практике при применении норм материального или процессуального права, подлежащих применению в данном деле;

в) постановления Европейского Суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод, подлежащих применению в данном деле».

Итак, кратко рассмотрев место судебного прецедента в российском гражданском праве, можно сказать, что прецедент еще не стал полноценным источником гражданского права, но и недооценивать его значение также не надо. Постановления Пленума Верховного Суда РФ, обзоры судебной практики содержат в себе обязательные для судов образцы толкования норм права, а также разъяснения высших судов могут быть базисом для законодательных органов при принятии решений о дополнениях или изменениях в законодательство.²

1.3. Система гражданского права

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 N 23 (ред. от 23.06.2015) О судебном решении // Российская газета, N 260, 26.12.2003

² Марченко М. Н. Судебное правотворчество судебного право// Государство и право. - 2013. - № 10.

Система гражданского права представляет собою внутренне согласованное единство и деление правовых норм, составляющих данную отрасль права.

В соответствии с объективно существующими различиями комплексов общественных отношений, регулируемых данной отраслью, нормы права группируются по институтам, которые объединяются в разделы. Система гражданского права в общих чертах нашла выражение в Гражданском кодексе РФ. В зависимости от того, идет ли речь о гражданском праве как отрасли права, отрасли законодательства, отрасли юридической науки либо учебной дисциплине, система выглядит шире или уже.

Все гражданско-правовые нормы, составляющие систему гражданского права, можно условно разделить на общую и особенную части. В общую часть входят положения, которые имеют значение для всех норм гражданского права. В частности, в нее входят положения о предмете гражданского права, возникновении, осуществлении и защите гражданских прав, субъектах и объектах гражданских прав, о главном основании возникновения гражданских прав — сделках, о сроках и т.д. Все остальные нормы можно отнести к особенной части.

Помимо деления на общую и особенную части все гражданско-правовые нормы делятся на подотрасли права, под которыми понимаются совокупности — однородных и предметно-взаимосвязанных гражданско-правовых норм, имеющих подотраслевой предмет и метод правового регулирования.¹

Подотрасль гражданского права - это комплекс правовых норм, регулирующих однородные группы отношений и имеющих свои общие положения.

В российском законодательстве в настоящее время принято выделять пять подотраслей:

¹ Гражданское право./ Под ред.: Головистикова А.Н., Грудцына Л.Ю., Малышева В.А., - М.: Эксмо, 2012

Вещное право, оформляющее принадлежность вещей (имущества) участниками имущественных отношений в качестве необходимой предпосылки и результата имущественного оборота;

Обязательственное право, оформляющее собственно имущественный оборот. В свою очередь оно разделяется на договорное и деликтное право, имея при этом единую для них собственную Общую часть. Договорные обязательства далее дифференцируются на группы обязательств по передаче имущества в вещное право, в пользование, по выполнению работ, по оказанию услуг, по совместной деятельности и т.д.;

Исключительные права, охватывающие институт так называемой интеллектуальной собственности (права, оформляющие принадлежность и режим использования нематериальных объектов, являющихся результатами творческой деятельности, произведений науки, литературы и искусства, изобретений и полезных моделей и т.п.) и институт так называемой промышленной собственности (устанавливающий правовой режим промышленных образцов, фирменных наименований, товарных знаков и т.п.);

Наследственное право, регулирующее переход имущества в случае смерти граждан к другим лицам.

Защита нематериальных (личных неимущественных) благ (чести, достоинства и деловой репутации граждан и юридических лиц, жизни, здоровья и личной неприкосновенности граждан, их частной жизни и т.п.).

В свою очередь перечисленные подотрасли делятся на институты - совокупности норм, регулирующих менее крупные однородные группы общественных отношений. Так, в подотрасли вещных прав можно выделить институты права собственности, ограниченных вещных прав, вещно-правовых способов их защиты, а в подотрасли обязательственного

договорного права — институты отдельных договорных обязательств (купли-продажи, аренды, подряда и т.д.).¹

Институты разделяются на еще более дробные, мелкие совокупности норм - субинституты, которые, однако, тоже сохраняют единство и однородность своего предмета. Например, институты договорных обязательств разделяются на субинституты, охватывающие правила об отдельных их разновидностях (институт договора купли-продажи — на субинституты розничной купли-продажи, поставки, контрактации и т.д.; институт договора аренды — на субинституты проката, аренды транспортных средств, предприятий, финансовой аренды и т.д.). Институты и субинституты тоже имеют общие положения, свидетельствующие о юридической однородности охватываемых ими норм.²

¹ Бошно С. В. Система права и система законодательства // Журнал «Право и современные государства scholar». -Выпуск № 5 / 2014

² Фоков А.П., Попонов Ю.Г., Черкашина И.Л., Черкашин В.А. Гражданское право. М., 2013. С.43

Глава 2. Развитие гражданского законодательства на современном этапе

2.1. Дискуссионные вопросы гражданского законодательства

Принятие ч. 4 ГК РФ ознаменовало собой окончание кодификации отечественного гражданского законодательства, которая была осуществлена на протяжении практически пятнадцати лет. К тому же оно не предполагает полного завершения работы по кодификации, а означает ее дальнейшее продолжение, что обуславливается некоторыми причинами.

В первую очередь, Гражданский кодекс РФ, выступая в качестве основного акта современного гражданского законодательства, определил его механизм, установив принятие нескольких десятков федеральных законов и некоторых иных актов нормативного характера. По этой причине необходимыми стали не только выработка и принятие данных законодательных актов, но и действительно приведение их в единый согласованный механизм, который возглавляется Гражданским кодексом РФ (что в реальности не всегда имеет место).

Помимо этого, параллельно с принятием конкретных частей Гражданского кодекса РФ была проведена кодификация некоторых независимых и комплексных отраслей отечественного законодательства, которые регулировали правоотношения, смежные с предметом гражданского права, в частности, были приняты Жилищный и Земельный кодексы РФ. Их сочетание с Гражданским кодексом РФ также порождает определенные непростые ситуации.

Во-вторых, содержание самого Гражданского кодекса РФ нуждается в некотором постоянном обновлении и дальнейшем совершенствовании по мере развития регулируемых им имущественных и других отношений, в частности, в сфере наиболее динамично развивающихся обязательств договорного характера.

Необходимо учитывать, что во время подготовки нового законодательства в гражданской сфере речь шла о нормативном оформлении еще лишь образующегося рыночного хозяйства, в сущности переходного типа, которое сохраняло определенные черты прежнего строя экономики: к примеру, господство собственности государства на землю, которые препятствовали использованию в данной области классических подходов вещно-правового характера, либо организация управления публичной собственностью, при помощи организаций – несобственников (предприятий на унитарной основе и бюджетных учреждений). По этой причине по мере их неизбежного постепенного исчезновения должны были трансформироваться как конкретные отношения социально-экономического характера, так и их гражданско-правовое оформление.¹

Вместе с тем также очевидным является то, что новое законодательство, учитывающее международный и зарубежный опыт нормативного регулирования на современном этапе развития, к тому же должно строго соответствовать характерным чертам и традициям российского правопорядка.

Данная работа должна основываться на четких подходах и представлениях теоретического характера о ее целях и задачах, которые подлежат разрешению во время ее осуществления. С данной точки зрения принципиально важным путем признается выработка и создание некоторых концепций развития российского гражданского законодательства по некоторым, самым важным направлениям развития законодательства.

С учетом вышеизложенного одной из самых важных проблем развития законодательства на современном этапе стало соотношение гражданского и земельного регулирования отношений имущественного характера, которые связаны с использованием земли.

¹ Карамыс О.Л. Источники гражданского права в РФ// Право и политика. – 2013. №3. – С.14-16

Общеизвестно, что Земельный кодекс РФ, в пункте 3 статьи 3 провозгласив¹, что отношения имущественного характера, которые связаны с владением, пользованием и распоряжением участками земли, а также по совершению сделок с ними, подлежащим регулированию законодательством в гражданской сфере, снабдил данную норму принципиально важной оговоркой: «если другое не установлено земельным законодательством». Данная норма стала законодательной основой для включения в Земельный кодекс РФ некоторых положений о праве собственности и иных вещных правах на участки земли и об определенных разновидностях по отношению к ним (по большей части аренды и купли-продажи).

Тем самым Земельный кодекс РФ прямо вторгся в определенный статьей 2 Гражданского кодекса РФ предмет гражданско-правового регулирования и осуществил регулирование отношений частноправового характера положениями земельного права.

Несколько другая ситуация образовалась после принятия ЖК РФ, который также включал некоторые нормы гражданского права. Ее характерная черта заключается в том, что речь идет о комплексной, то есть юридически разнообразно отрасли законодательства, охватывающая как административное, так и гражданское регулирование отношений в жилищной сфере, столь же разнообразных по собственному содержанию и юридической природе, как правоотношения в земельной сфере.

С данной точки зрения можно говорить, что отнесение подпункта «к» пункта 1 статьи 72 Конституции Российской Федерации жилищного законодательства к совместному ведению РФ и ее субъектов в реальности касается лишь «административно-правовой составляющей» данного законодательства, в то время как ее «гражданско-правовой элемент», как часть законодательства в гражданской сфере, образует предмет

¹ Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 N 136-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016)// Российская газета, N 211-212, 30.10.2001

исключительно федеральных полномочий (пункт «о» статьи 71 Конституции Российской Федерации).¹

Поэтому акты нормативно-правового характера субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления в области жилищного законодательства должны касаться только жилищных правоотношений публично-правового характера (к примеру, установления назначения помещений жилого типа и государственной регистрации прав на них, контроля за целевым применением и сохранностью фонда жилья, правил проведения перепланировки и переустройства помещений жилого типа, постановки граждан на учет для того, чтобы получить жилье на льготных условиях и др.).

Российская правоприменительная и нормотворческая практика последних лет отчетливо показала все недостатки отдельного (наравне с ГК РФ) нормативного регулирования статуса акционерных обществ. Именно оно предоставило возможность закрепить в отдельном нормативно-правовом акте концепцию статуса акционерного общества, которая принципиально расходится с подходом, установленным ч. 1 Гражданского кодекса РФ, что в дальнейшем, в свою очередь, неизбежным образом влечет необходимость внесения в данный Закон большого количества дополнений и изменений.

Так, в прямом противоречии с общим положением пункта 1 статьи 166 Гражданского кодекса РФ, устанавливающим возможность признания сделки недействительной исключительно по основаниям, определенным Гражданским кодексом РФ, ФЗ «Об акционерных обществах в РФ»² ввел две новых разновидности недействительных сделок: «крупные» сделки (пункт 6 статьи 79 и сделки «с заинтересованностью» (пункт 1 статьи 84), которые были совершены с нарушением установленного им порядка.

¹ Борисов А.Б. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. – М.: Книжный мир, 2013. – 450с.

² Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 03.07.2016) Об акционерных обществах (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016)// Российская газета, N 248, 29.12.1995

Вследствие крайней расплывчатости, нечеткости и неясности содержащихся в них формулировок они начали широко применяться недобросовестными контрагентами для того, чтобы оспаривать не только заключенные, но уже практически либо в основном исполненные сделки.

В практике арбитражных судов споры по данным вопросам быстро были признаны широко распространенными, так как позволяли на основании закона широко нарушать общий принцип надлежащего исполнения обязательств по договору. Все это стало логичным результатом «автономного законотворчества» в области гражданского права, который не опирался на общие нормы Гражданского кодекса РФ, а противоречил им.¹

2.2. Дальнейшие пути развития гражданского законодательства

Гражданский кодекс Российской Федерации призван стать во главе механизма гражданского законодательства РФ. Необходимо иметь в виду, что формально Гражданский кодекс РФ, как и иные принимаемые в РФ кодексы, к сожалению, не обладают никакими преимуществами в правовой силе в сравнении с иными законами.

Очень низкий уровень отечественного законотворчества последнего периода времени, а также большое количество «лоббистских» законов, которые, как правило, готовятся существенно узким кругом неизвестных людей, без соответствующей квалификации и наспех, а после их принятия никоим образом не вписываются в механизм действующего российского законодательства, привели к тому, что в практической деятельности соблюдение норм статьи 3 Гражданского кодекса РФ выступило скорее в качестве исключения, нежели правила.

¹ Белов, В. А. Гражданское право. Общая и Особенная части : учебник / В. А. Белов. – М. : Центр ЮрИнфоР, 2014. – 960 с.

Ясно, что подобное состояние законодательства влечет за собой довольно большое количество коллизий в правоприменительной практике. По этой причине и возникает вопрос, связанный с преодолением и разрешением подобных коллизий в законодательстве. Важную роль во всем этом играет практика высших инстанций суда, в частности, постановления Пленумов ВС РФ, которые были приняты по вопросам применений норм и институтов ГК РФ, а также публикуемые на регулярной основе для всеобщего сведения обзоры судебной практики, решения президиумов и информационные письма.

В условиях современности Гражданский кодекс РФ, который основан на принципах частного регулирования деятельности в сфере предпринимательских отношений, не в состоянии адекватно отражать развитие рыночной системы экономики РФ, в которой на постоянном основе повышается роль государства. До настоящего времени не реализованы нормы статьи 214 Гражданского кодекса РФ об установлении перечня имущества, которое согласно законодательству не может принадлежать физическим лицам и организациям, а также ограничения стоимости и количества имущества, которое находится в собственности физических лиц и организаций.

Кроме того, объединение в этой статье физических лиц и организаций приводит и к иному нарушению. То либо другое имущество, к примеру, самолет, приобретает организацией, а используется ее руководителем в личных целях (к примеру, для перелета на Гавайские острова), несмотря на то, что это является прямым нарушением статьи 690 Гражданского кодекса РФ.¹

Организация на коммерческой основе не имеет права передавать имущество в порядке безвозмездного пользования лицу, которое является ее участником, учредителем, руководителем, членом ее контрольных либо

¹ Гражданское право России. Общая часть: учебник / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. – М. : Юрайт, 2013. – 480 с.

управленческих органов. Это в существенной мере приводит к непомерному расслоению граждан, и вызывают напряженность в обществе и апатию граждан, в т. ч. и избирательной кампании.

Несмотря на то, что Конституция РФ признает и защищает все формы собственности, в законодательстве по-прежнему можно встретить нормы об эффективности частности собственности в деятельности в сфере предпринимательских отношений, что до недавнего времени приводило к бездумной приватизации имущества государства и муниципалитета.

Закрепление в статье 80 Бюджетного кодекса РФ¹ положения о том, что предоставление частным организациям бюджетных инвестиций влечет за собой возникновение прав государственной или муниципальной собственности на эквивалентную долю уставного капитала данных организаций, в действительности привело к признанию и равенству данных форм собственности с частной собственностью.

Необходимо реализовать норму абзаца 2 пункта 3 статьи 212 Гражданского кодекса РФ о принятии единого нормативного акта, где было бы точно определено, какие разновидности имущества могут находиться лишь в муниципальной либо государственной собственности. Нахождение данных положений в различных законах затрудняет практическую реализацию названного положения Гражданского кодекса РФ.

Таким образом, основная задача совершенствования законодательства в гражданской сфере заключается в преодолении его отставания, определении четкого его разграничения от бюджетного, предпринимательского, жилищного и земельного законодательства, что, главным образом, требует принятия законов, определенных в самом Гражданском кодексе РФ. Следует элиминировать правоотношения с участием государства из Гражданского кодекса РФ и принять ФЗ о

¹ Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 N 145-ФЗ (ред. от 30.11.2016) // Собрание законодательства РФ, 03.08.1998, N 31, ст. 3823

государственном участии в предпринимательской деятельности, установив в нем юридические предпосылки для проведения политики государства в бизнесе.¹

¹ Казанцев В.И. Гражданское право. Общая часть. Особенная часть. С комментариями и примерами из практики. – М.: Книжный мир, 2013.-673с.

Заключение

Можно с полной уверенностью говорить, что в настоящее время не только не сформированы критерии установления оптимальной формы правового источника, в т. ч. и гражданского, но и имеются пробелы в установлении иерархии гражданско-правовых источников по их правовой силе. Согласно принципу разделения властей, установленному в Конституции РФ, гражданское право предоставляет понятие и систему законодательства в гражданской сфере и других актов, которые содержат положения гражданского права (статья 3 Гражданского кодекса РФ).

С большей или меньшей степенью определенности можно установить порядок применения и подчиненность следующих источников: общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры; Конституция РФ и Федеральный конституционные законы; ГК РФ и принятые в соответствии с ним иные федеральные законы, регулирующие гражданские правоотношения; иные акты, содержащие нормы ГК РФ, а именно акты Президента РФ, Постановления Правительства РФ, акты министерства и иных федеральных органов исполнительной власти. В остальных случаях устанавливающие эти нормы либо носят частный характер, разобщены по правовым актам, либо отсутствуют вовсе.

Формы выражения норм гражданского права, которые в комплексе составляют гражданское право, принято именовать источниками гражданского права.

Источники гражданского права делят на правовые акты и обычаи.

Законодательство РФ включает правовые акты органов законодательной и исполнительной власти, которые основаны на базовых началах отечественного права, установленных в Конституции Российской Федерации и отражающих принципы рыночной системы экономики.

Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу в сравнении с иными актами правового характера. В нее включены базовые нормы для гражданско-правового регулирования.

Особенное место в механизме гражданского законодательства отводится Гражданскому кодексу РФ. Он обладает высшей юридической силой среди иных гражданских законов, и имеющиеся в них положения не должны находиться в противоречии с ним.

Положения гражданского права содержатся также в актах подзаконного характера – это указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, а также акты министерств, ведомств и других органов исполнительной власти РФ.

Общепризнанные принципы и положения международного права признаются структурным элементом системы права Российской Федерации.

Источником гражданского права признается также обычай. Под обычаем следует понимать правила, которые сформировались в результате продолжительного применения на практике и получившие государственное признание, но не установленные законодательством.

В общем и целом, действующее законодательство в гражданской сфере в РФ обладает значительными проблемами, коллизиями, недостатками и противоречиями. Некоторые из них обладают не просто конъюнктурным и ситуативным характером, а приобретает системным характер, из-за чего могут выступать в качестве оснований для возникновения иных противоречий и ошибок в гражданско-правовом регулировании.

Большинство законов принимаются без учета теории цивилистики. Отсутствие концептуальной разработки регулирования влечет произвольное нормотворчество и его низкую эффективность.

Список использованных источников и литературы

Нормативные правовые акты:

1) Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398

2) Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 N 1-ФКЗ (ред. от 05.02.2014) О судебной системе РФ // Российская газета, N 3, 06.01.1997

3) Земельный кодекс РФ от 25.10.2001 N 136-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016) // Российская газета, N 211-212, 30.10.2001

4) Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.10.2016) // Российская газета, N 238-239, 08.12.1994.

5) Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 23.05.2016) // Собрание законодательства РФ, 29.01.1996, N 5, ст. 410

6) Бюджетный кодекс Российской Федерации" от 31.07.1998 N 145-ФЗ (ред. от 30.11.2016) // Собрание законодательства РФ, 03.08.1998, N 31, ст. 3823

7) Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 03.07.2016) Об акционерных обществах (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016) // Российская газета, N 248, 29.12.1995

8) Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 N 23 (ред. от 23.06.2015) О судебном решении // Российская газета, N 260, 26.12.2003

Научная и учебная литература:

- 1) Агафонова Н.Н. Артеменков С.В. Безбах В.В. Гражданское право. Учебное пособие. – М: Юристъ, 2012 – 192с.
- 2) Белов, В. А. Гражданское право. Общая и Особенная части : учебник / В. А. Белов. – М. : Центр ЮрИнфоР, 2014. – 960 с.
- 3) Борисов А.Б. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. – М.: Книжный мир, 2013.-450с.
- 5) Бошно С. В. Система права и система законодательства // Журнал «Право и современные государства scholar».-Выпуск № 5 / 2014
- 6) Гражданское право./ Под ред.: Головистикова А.Н., Грудцына Л.Ю., Малышева В.А., - М.: Эксмо, 2012
- 7) Гражданское право России. Общая часть: учебник / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. – М. : Юрайт, 2013. – 480 с.
- 8) Гуев А.Н. Гражданское право: Учебник: В 3 т. Т.2. - М.: Издательство "Экзамен", 2013, - 479с.
- 9) Казанцев В.И. Гражданское право. Общая часть. Особенная часть. С комментариями и примерами из практики. – М.: Книжный мир, 2013.
- 10) Карамыс О.Л. Источники гражданского права в РФ// Право и политика. – 2013. №3. – С.14-16
- 11) Марченко М. Н. Судебное правотворчество судебное право// Государство и право. - 2013. - № 10.
- 12) Мкртумян А.Ю. Судебный прецедент в современном гражданском праве. - М.: Academia, 2014.
- 13) Низамиева О.Н. Роль постановлений Пленума Верховного Суда РФ в механизме правового регулирования имущественных отношений в семье // Актуальные проблемы гражданского права и процесса. Сборник материалов международной научно-практической конференции. - М.: Статус, 2012

14)Тархов В.А. Гражданское право. Ч. 1. Курс. М.: ИГ «Юрист», 2014. С. 87.

15)Фоков А.П., Попонов Ю.Г., Черкашина И.Л., Черкашин В.А. Гражданское право. М., 2013. С.43

16)Хон С.Е. Актуальные проблемы гражданского права // Журнал «Science Time scholar».-Выпуск № 6 (6) / 2014