

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему Гражданское право как частное право

Студент

Е.М. Еланева

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Б.П. Николаев

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2022

Аннотация

Актуальность исследования. Переход к рыночной экономике, отказ государства от монополистической роли собственника, основного производителя, распределителя и поставщика выпускаемой в стране продукции и от запрета частных экономических отношений ведет к расширению сферы общественных отношений, регулируемых гражданским правом. Формирование частного права в России направленно на проблемы в использовании российского гражданского законодательства по многим параметрам,

Также в России ведутся дискуссии о соотношении предпринимательского права с гражданским, обусловленные тем, что предпринимательская деятельность является составляющим элементом экономической жизни государства и граждан. Поэтому она требует к себе особого внимания с законодательной точки зрения. Решив проблему дуализма, институты гражданского и предпринимательского права смогут развиваться независимо друг от друга.

Цель исследования - анализ гражданского права как частного права и выявление на его основе проблем и разработка возможных путей их решения.

Содержание

Введение.....	4
1 Теоретико-правовые аспекты гражданского права как части частного права	7
1.1 Сущность, принципы и значение гражданского права	7
1.2 Современные подходы к определению предмета и метода гражданского права.....	13
1.3 Источники гражданского права в Российской Федерации.....	23
2 Гражданское право как отрасль права	30
2.1 Место гражданского права в системе права.....	30
2.2 Соотношение гражданского и предпринимательского права	34
Заключение	44
Список используемой литературы и используемых источников.....	46

Введение

Актуальность исследования обусловлена тем, что переход к рыночной экономике, отказ государства от монополистической роли собственника, основного производителя, распределителя и поставщика выпускаемой в стране продукции и от запрета частных экономических отношений ведет к расширению сферы общественных отношений, регулируемых гражданским правом.

Формирование частного права в России направленно на проблемы в использовании российского гражданского законодательства по многим параметрам, в частности: приведение нынешних социальных взаимоотношений в соответствие с ГК РФ [11]; научное толкование и трактовка целевых истоков гражданского законодательства в юридической деятельности; использование гражданско-правовых инструментов и ресурсов в задачах по регулированию негативных событий в общественной жизни.

Также в России ведутся дискуссии о соотношении предпринимательского права с гражданским, обусловленные тем, что предпринимательская деятельность является составляющим элементом экономической жизни государства и граждан. Поэтому она требует к себе особого внимания с законодательной точки зрения. Решив проблему дуализма, институты гражданского и предпринимательского права смогут развиваться независимо друг от друга.

Вышесказанное подтверждает актуальность выбранной темы исследования.

Степень разработанности темы исследования. Гражданское право как отрасль частного права рассматривают в своих трудах С.С.Алексеев, С.А. Степанов, В.В. Ершов, В.П. Камышанский, С.В. Новикова, Е.Ю. Руденко, Д.В. Степанов, А.П. Сергеев, С.А. Муромцев и др.

Проблеме соотношения гражданского и предпринимательского права посвящены исследования Д.А. Дегтяревой, Б.И. Ившиной, В.А. Лаптева, Э.Д. Плотниковой и др.

Однако, не умаляя их значение, следует отметить, что до сих пор не восполнен пробел, состоящий в отсутствии комплексных монографических работ по выбранной теме исследования.

Вышеприведенные соображения об актуальности и состоянии научной разработанности гражданского права как частного права и предопределили выбор темы выпускной квалификационной работы.

Объект исследования – общественные отношения, регулируемые гражданским правом как отраслью частного права.

Предмет исследования – нормы гражданского законодательства, регулирующие регулируемых имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Цель исследования – анализ гражданского права как частного права и выявление на его основе проблем и разработка возможных путей их решения.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие задачи:

- определить сущность, принципы и значение гражданского права;
- охарактеризовать современные подходы к определению предмета и метода гражданского права;
- рассмотреть источники гражданского права в Российской Федерации;
- выявить место гражданского права в системе права;
- проанализировать соотношение гражданского и предпринимательского права.

Методологическую основу исследования составили общенаучный диалектический метод познания, а также такие общие, специальные и частные методы исследования, как формально-юридический, сравнительно-правовой, системный, комплексный, правового моделирования, нормативный.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что положения и выводы, сформулированные в работе, закладывают основу для дальнейших исследований теоретико-правовых аспектов гражданского права, как основополагающей отрасли частного права.

Практическая значимость исследования заключается в том, что достигнутые результаты предпринятого научного исследования могут быть использованы в преподавании дисциплины «Гражданское право» в высших образовательных учреждениях при подготовке лекций, практических занятий.

Структура работы обусловлена ее целями и задачами и включает в себя введение, две главы, объединяющих пять параграфов, заключение и список используемой литературы и используемых источников.

1 Теоретико-правовые аспекты гражданского права как части частного права

1.1 Сущность, принципы и значение гражданского права

Еще со времен античного Рима все юридические нормы разделялись на публичные и частные. «Публичное право (jus publicum) регулирует властные отношения государства и общества. Частное право (jus civil или jus privatum) регулирует обособленные интересы отдельно взятых граждан или их объединений» [9, с. 12].

Гражданское право является отраслью частного права. В зависимости от предмета изучения гражданского права как юридической категории можно выделить несколько его значений (рис. 1) [25, с. 5].

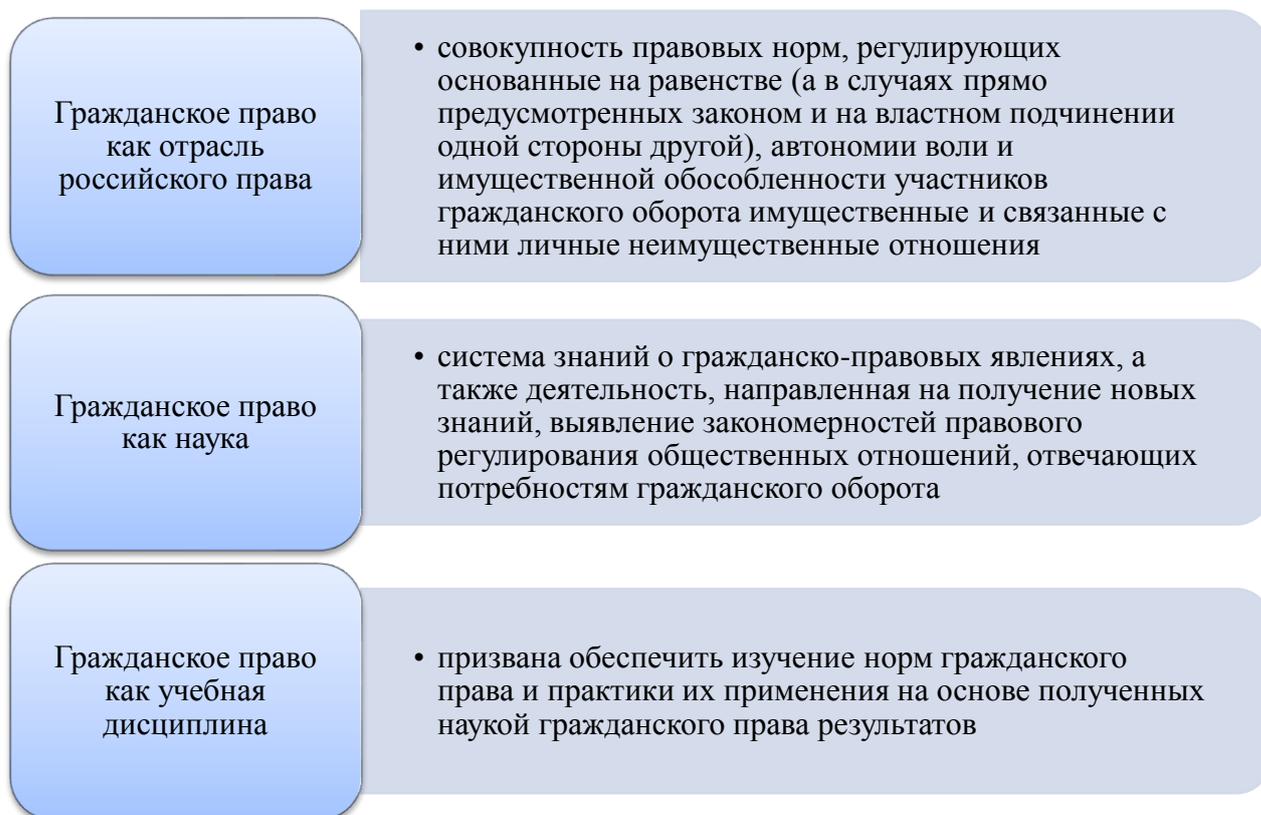


Рисунок 1 – Значения гражданского права

Гражданско-правовая система включает в себя комплекс элементов гражданского права, которые взаимодействуют друг с другом определенным образом. Отечественное гражданское право и его структура характеризуется интеграцией двух основных ее частей: общей и особенной.

Структура совокупности положений, составляющих общую часть представлена на рисунке 2 [47, с. 189].

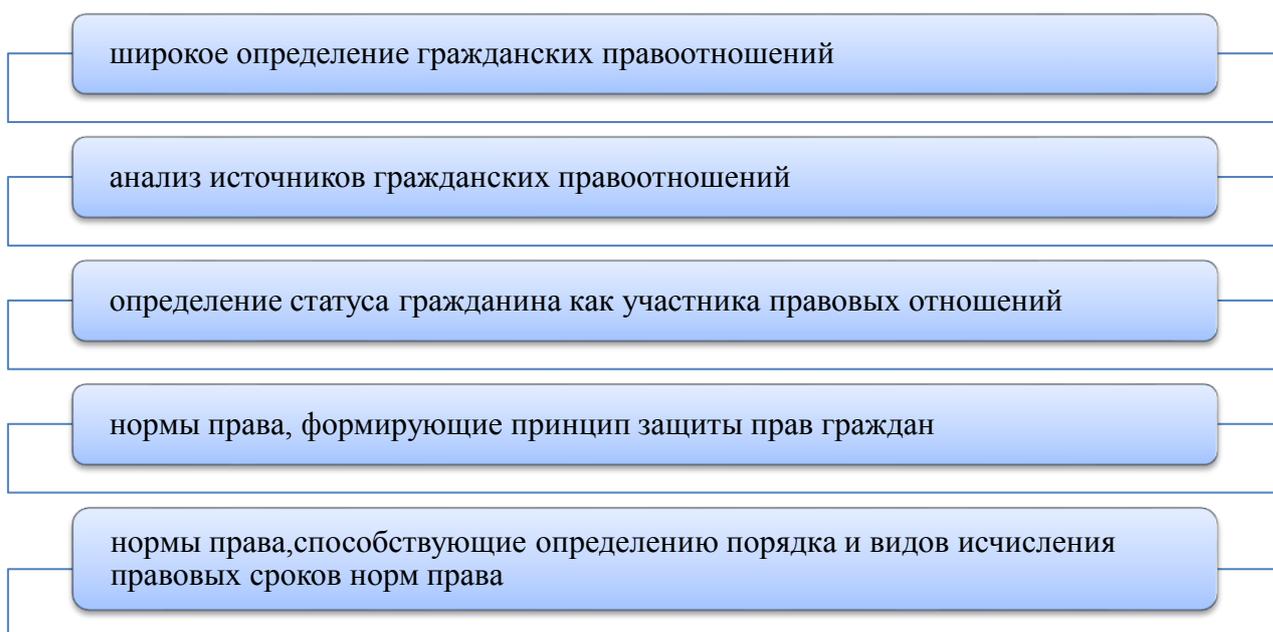


Рисунок 2 – Структура общей части гражданского права

Гражданское право находится на защите неотъемлемых прав и свобод человека (гражданина) и иных нематериальных благ. Анализируя гражданское право, прежде всего, необходимо установить его содержание.

Частные отношения представляют собой внутренние межличностные отношения, включающие в себя всю систему социальных связей, которые обладают внутренним значением [22, с. 282]. Но правовому регулированию подлежат не все частные отношения, а только обладающие имущественной сущностью.

Важное значение имеет изучение взаимодействия гражданского права с другими науками. Ряд правоведов выделяют «монастическое и плюралистическое направление» (рис. 3) [34, с. 32].

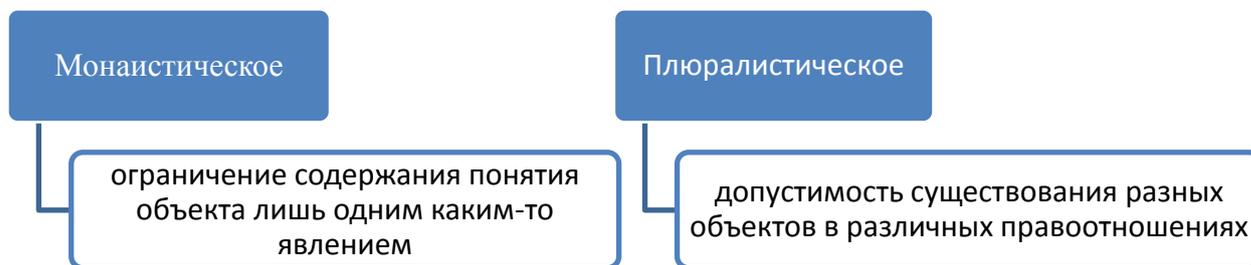


Рисунок 3 – Направления изучения взаимодействия гражданского права с другими науками

Анализ гражданского права как частного требует определения его основных принципов, которые отражают идеи и проблемы гражданского (частного) права и являются исходными и основополагающими положениями, лежат в основе гражданского (частного) права, и большинство охватываемых этими принципами явлений подчиняются им.

Принципы пронизывают, объединяют и аккумулируют в себе самые существенные свойства гражданского права в качестве самостоятельной отрасли права. В связи с этим всестороннее и целостное понимание и применение норм современного гражданского законодательства невозможно без учета общих принципов гражданского права.

Применение принципов гражданского права дает возможность урегулировать общественные отношения, которые не регулируются нормами гражданского законодательства (пробелы), и применять аналогию права [25, с. 12].

В качестве актуальных принципов гражданского права выделяют следующие:

- диспозитивность гражданских правовых норм;
- добросовестность исполнения прав и обязанностей;

- разумность реализации гражданских правоотношений;
- равенство и равноправие всех участников гражданского оборота;
- неприкосновенность и независимость всех форм собственности;
- свобода заключения и исполнения договора;
- полноценное и доступное обеспечение восстановления нарушенных или утраченных гражданских прав [Дымов, с. 45].

Каждый принцип состоит из определенных элементов рис. 4.

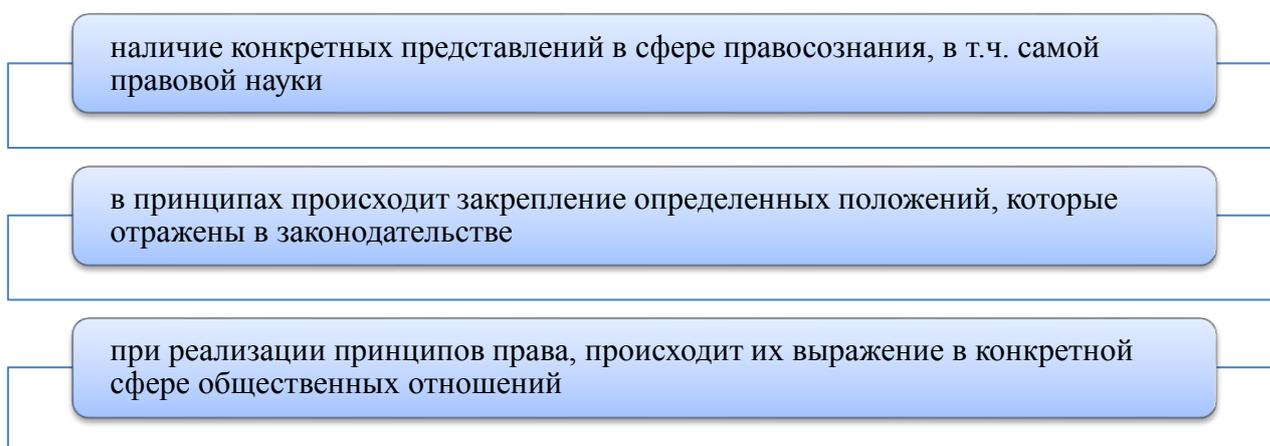


Рисунок 4 – Элементы принципов гражданского права

Существуют исключения в законодательно закрепленных основных принципах гражданского права. К примеру, явное ограничение в отношении некоторых юридических организаций принципа равенства участников гражданско-правовых отношений [7, с. 470]. Однако это не нарушает статуса предусмотренного в ст. 1 ГК РФ правила как основного принципа гражданского (частного) права.

«Кроме общих начал гражданского (частного) права встречаются другие сопоставимые по значимости категории (к примеру, требования разумности, добросовестности и справедливости – в п. 2 ст. 6 ГК, недопустимости злоупотребления правом – в ст. 10 и т.д.)» [8, с. 48]. Значение и роль основных начал гражданского (частного) права представлены на рисунке 5.

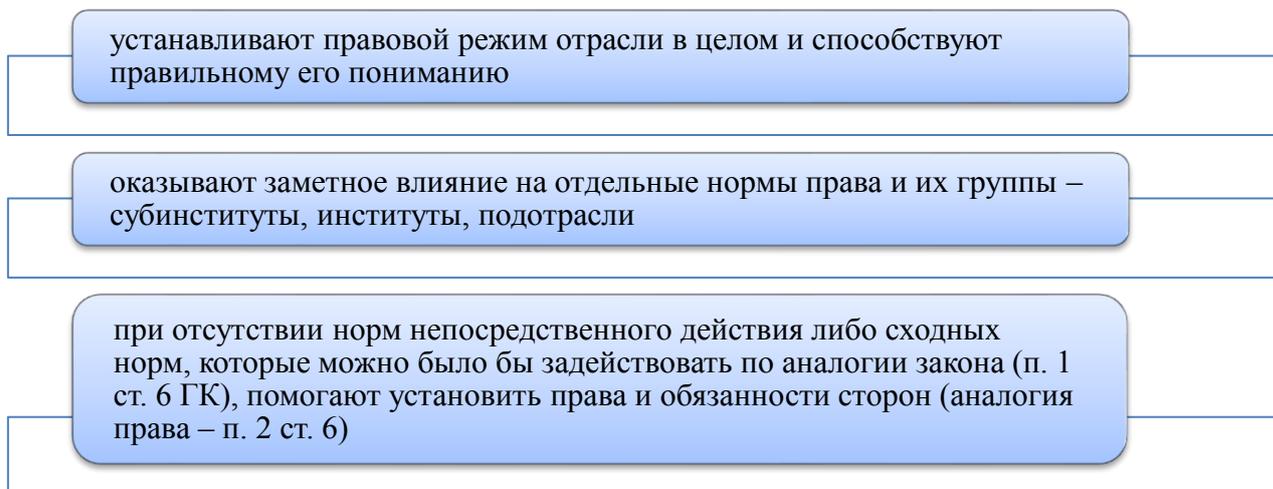


Рисунок 5 – Значение и роль основных начал гражданского (частного) права

Вышеуказанные положения обосновывают значение и роль гражданского права, которое является основополагающей отраслью частного права. Принципы права отражают его сущность, какой многоаспектной оно бы не считалась.

Положения, относящиеся к принципам, принято относить к уровню «системы правовых положений, определяющему обособленность отрасли научного знания» [53, с. 27]. Отличительной особенностью системы гражданского права РФ является, прежде всего, довольно легкая и доступная структуризация.

Однородность правовых отношений, лежащая в основе формирования гражданского права, способствует четкому установлению границ взаимодействия на основании таких отношений. В качестве еще одной особенности системы гражданского права РФ следует отметить тесную связь правил, на которых основаны ее институты и их положения.

В современном праве в эпоху доминирования государственного влияния на правовую систему, конвергенции (взаимопроникновения) публичных и частных интересов, формирования комплексных отраслей не

всегда возможно провести четкую грань между публичным и частным правом. Вместе с этим, приоритет реализации частного интереса для частного лица всегда остается базисным для гражданского права.

Как верно подмечено выдающимся цивилистом современности В.Ф. Яковлевым, «ныне действующее гражданское право является частным и по предмету регулирования (отношения собственности и товарно-денежного оборота, и по принципам, и по методу и механизму регулирования отношений, и по функциям, выполняемым гражданским правом» [55, с. 19].

Именно возможность на равных условиях свой частный интерес предопределяет современные контуры сферы отрасли гражданского права. Однако частный интерес не следует смешивать с сугубо индивидуалистическими (партикулярными) интересами отдельных лиц и их групп.

Как верно отмечает Л.В. Щенникова, «по большому счету гражданское право – право потребностей, потребностей удовлетворенных, и, главное, удовлетворенных потребностей большинства» [54, с. 40]. Именно возможность удовлетворить частные интересы каждого участника гражданско-правовых отношений и выступает базовой задачей данной отрасли права, да и собственно всего социально-экономического развития государства.

Гражданское право - важнейшая отрасль, которая занимает одно из центральных мест в системе отечественного права. Общее направление развития гражданского права призвано обеспечить устойчивое развитие экономических отношений в обществе, повысить жизненный уровень населения, способствовать развитию предпринимательства, повысить качество товаров, работ и услуг, а также гарантировать надежную защиту имущественных прав граждан и их объединений.

Гражданское право появилось в связи с необходимостью достижения разумного совмещение интересов экономически обособленных участников общественных отношений, урегулирования возникающих между ними

конфликтов. Гражданское право, как самостоятельная отрасль частного права, играет важнейшую роль в современном обществе. Им выполняются особые функции при взаимодействии с другими отраслями, что предопределяет специфику механизма правового регулирования отрасли права [25, с. 6].

Таким образом, гражданское право является многогранным понятием, прежде всего, относящегося к группе отраслей частного права России (в противовес публичному). Основное предназначение принципов является определением равновесия права среди участников правоотношения. И именно принципы играют важную роль в определении места гражданского права.

1.2 Современные подходы к определению предмета и метода гражданского права

Несмотря на свою фундаментальность и основательность, проблема определения предмета и метода гражданского права как отрасли права является в настоящее время весьма обсуждаемой в цивилистике. При этом появляющиеся новеллы нередко вызывают еще большую полемику вокруг этого достаточно традиционного вопроса науки гражданского права.

Как известно, предмет отрасли права – это круг общественных отношений, которые она регулирует [49, с. 21]. Исходя из буквального толкования п. 1 ст. 2 ГК РФ гражданское законодательство регулирует имущественные, а также личные неимущественные отношения.

Имущественные отношения возникают по поводу материальных благ, имеющих экономический характер. При этом стоит отметить, что гражданским правом регулируются не все имущественные отношения, а только та ее часть, которая подпадает под характеристику стоимостных отношений, т.е. имеющих определенную стоимость.

В этой связи не представляют интерес, к примеру, имущественные отношения по поводу таких материальных благ, как воздух, атмосферные осадки, пыль и иные блага, которые не представляют какую-либо стоимость в правовом пространстве. С обратной стороны стоимостного эквивалента можно ввести речь о материальных благах, которые в силу своей уникальности не могут быть объектом имущественных отношений и каким-то образом оценены, к примеру, государственные символы РФ, иные эксклюзивные объекты культурной ценности и национального достояния (Московский Кремль, Царь-пушка, Эрмитаж и др.).

Еще одним аспектом имущественных отношений в сфере гражданско-правового регулирования следует выделить принадлежность этих стоимостных благ к конкретным лицам и их перемещение посредством оборота. Иначе говоря, «в содержательном аспекте имеются в виду отношения двух групп:

- отношения принадлежности (присвоенности) блага, позволяющие удовлетворить потребности обладателя блага;
- отношения присвоения, в том числе получения от другого лица, блага, которое позволяет удовлетворить потребности приобретателя блага (включая потребность в восстановлении утраченного блага).

Отношения обеих групп объединяет главное качество объекта – оборотоспособность, вследствие чего они предстают как имущественный оборот» [16, с. 112-117].

По своей сути имеется в виду как статика имущественных отношений, так и динамика. Не совсем верно ограничиваться в статических имущественных отношениях лишь отношениями собственности, как и в динамических – обязательственными.

Во-первых, помимо отношений права собственности, принадлежность (присвоенность) благ может отражаться иными ограниченными вещными правами, а также иметь распространение на особые объекты гражданских прав (интеллектуальную собственность, цифровые права). Динамика же

имущественному обороту, кроме обязательственных отношений придается иными действиями лица (представительством, односторонними сделками, решениями собраний, корпоративными правами).

Во-вторых, статика и динамика имущественных отношений характерна как для регулятивного воздействия, так и для охранительного. В этой связи состояние защиты имущественных благ, закрепляемая охранительными нормами, также придает статичность имущественных отношений. Осуществление и реализация защиты имущественных прав уже включает динамическую сторону данного рода отношений.

Таким образом, имущественные отношения – это отношения, регулирующие и охраняющие имущественный оборот по поводу стоимостных материальных благ в его статистической (абсолютной) и динамической (относительной) частноправовой сфере.

Вторую составляющую предмета гражданского права представляют собой личные неимущественные отношения. С учетом редакции ст. 2 ГК РФ, а также расширения предмета гражданского права целесообразно при характеристике личных неимущественных прав не указывать на связь неимущественных отношений с имущественным оборотом, а лишь констатировать их частный характер [2, с. 24-25].

Здесь необходимо сделать некоторые уточнения.

Во-первых, предмет этих отношений - нематериальные блага (жизнь, здоровье, честь, достоинство, деловая репутация, имя и др.).

Во-вторых, наличие неразрывной связи с личностью лица, участвующим в гражданских отношениях, а стало быть неотделимы от личности.

В-третьих, гражданское законодательство, в полном смысле предмета, не регулирует эту сферу отношений, а устанавливает ей защиту посредством гражданско-правовых норм ибо абсурдно говорить о регулировании, к примеру, жизни, здоровья лица. Такая позиция считается

устоявшейся в современной доктрине личных неимущественных прав [15, с. 23-35].

В современной цивилистике имеются иные взгляды на природу личных неимущественных отношений в предмете гражданского права. Уже традиционно отстаивается взгляд на «разделении личных неимущественных отношений, связанных с имущественным оборотом и не связанных с ним, и отграничении последних из предмета правового регулирования гражданского права» [28, с. 18-19].

Имеются и более категоричные позиции. Так, В.В. Груздев считает, что «личные неимущественные права и свободы не являются субъективными правами в собственном смысле, поскольку представляют собой нематериальные блага, приравниваемые к правам в духе естественно-правовой концепции. Данные права и свободы образуют социально-волевое содержание признаваемой методом правового регулирования правосубъектной предпосылки динамики юридических связей, включая гражданско-правовые. С учетом этих соображений личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, нельзя признавать составной частью предмета гражданского права» [18, с. 85-90]. По мнению автора, «личные неимущественные отношения, связанные с имущественными в действительности являются имущественными отношениями (отношениями интеллектуальной собственности) с известными экономическими особенностями, обусловленными идеальной природой их (отношений) объекта» [18, с. 90].

Полагаем, автор делает методологическую ошибку в определении природы личных неимущественных отношений в части определения предмета правового регулирования отрасли, используя смешение позитивистского и естественно-научного подхода. Определяя априори право авторства, акцент смещается в пользу результата интеллектуальной деятельности и его имущественно-стоимостной оценки. В определении же личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными,

наоборот подчеркивается естественно-правовая природа этих прав, их неотчуждаемость и принадлежность к правосубъектности.

Однако если подходить сугубо позитивистки к исследовательской плоскости, что собственно и предполагает вопрос об определении сферы нормативного правового регулирования отдельных общественных отношений, то очевидно становится следующее. Согласно ст. 1226 ГК РФ, «на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие)».

Право авторства, как цельное и неотчуждаемое личное неимущественное право, а не объект этих прав составляют суть этих отношений и признаются в качестве предмета гражданско-правового регулирования. Возможность защиты неимущественных интеллектуальных прав автора (ст. 1252 ГК РФ), в частности, «путем признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда, публикации решения суда о допущенном нарушении», а также обширная практика по таким способам защиты подтверждают это довод.

В отношении личных неимущественных отношений, которые не связаны с имущественными, довод должен быть аналогичным и сугубо прагматичным. Так, «в целом ряде случаев гражданское законодательство, и в частности ГК РФ, защищает эти права и регулирует связанные с ними отношения. В ГК РФ есть нормы о праве на имя (ст. 19), о защите чести и достоинства (ст. 152), подробные правила о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью. Но и тогда, когда в ГК РФ нет норм, прямо

относящихся к конкретным нематериальным благам (к примеру, к свободе передвижения или праву на тайну усыновления), это не означает, что такие нематериальные блага не защищаются ГК РФ» [23, с. 68].

Закрепление такого рода норм гражданского законодательства, возможность реализации личных неимущественных прав и осуществление их защиты уже являются достаточным основанием для обоснованного их включения в предмет гражданского права.

Таким образом, личные неимущественные отношения представляют собой общественные отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, в которых осуществляется индивидуализация частного лица, посредством выявления оценки его нравственных и иных качеств, с целью защиты гражданско-правовыми средствами. Бесспорны слова А.Х. Ульбашева о том, что «регулирование неимущественных отношений составляет неотъемлемую составляющую предмета современного частного права. Несмотря на то, что нормы, образующие единый гражданско-правовой институт личных прав, количественно несопоставимы с нормами, призванными регулировать имущественные отношения, значение института личных прав сегодня уже не требует специальной апологетики» [52, с. 85].

К сфере предмета гражданско-правового регулирования также относятся отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием (абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ). Как справедливо отмечает И.В. Бакаева, «такая формулировка статьи формально-юридически снимает вопрос о дихотомии гражданского и предпринимательского права. Вместе с этим, регулирование предпринимательских отношений осуществляется посредством как общих, так и специальных норм, отражающих их специфику. Однако последние изложены в ГК РФ дискретно и не в полном объеме, вследствие чего предпринимательские отношения урегулированы в недостаточной мере, на

это не раз обращалось внимание в цивилистической литературе» [1, с. 93-102].

В связи с этим считаем целесообразным в отдельном параграфе настоящего исследования рассмотреть проблемные вопросы соотношения гражданского и предпринимательского права.

Еще одним не менее важным вопросом является проблема вычленения в составе предмета гражданского права особых групп правовых связей. Речь идет о закреплении самостоятельного характера организационных и корпоративных отношений. Организационные отношения это «такие построенные на началах координации и субординации социальные связи, которые направлены на упорядочение (нормализацию) иных общественных отношений, действий их участников либо на формирование социальных образований» [43, с. 74].

Особенность организационных отношений обуславливает их цель – определить порядок возникновения, изменения и прекращения имущественных отношений. «Действия, совершаемые участниками организационных отношений, направлены на организацию создания, введение в оборот объектов имущественных отношений» [3, с. 41-46].

По своей сути организационные отношения не являются имущественными или личными неимущественными, а лишь выступают предпосылкой их возникновения и функционирования. Поэтому вполне обоснованно выделять в составе предмета гражданского права самостоятельные организационные отношения.

В связи с обновленной редакцией п. 1 ст. 2 ГК РФ ведутся дискуссии по поводу выделения в предмете гражданского права корпоративных отношений, т.е. связанных с участием частных лиц в корпоративных организациях или с управлениями ими. Особая природа данных правоотношений, а также законодательное установление этой сферы отношений гражданским законодательством позволяют вести речь о

существовании данных правоотношений и даже о формировании подотрасли гражданского права.

По своей природе в корпоративных отношениях традиционно выделяют имущественные и неимущественные права. Среди первых выделяют преимущественные права, поскольку они предоставляются в процессе отчуждения тех или иных материальных благ. Среди неимущественных прав выделяют право на участие в управлении корпорацией, содержанием которого является юридически обеспеченная возможность участников корпорации формирования ее органов и последующего участия или влияния на работу этих органов [29, с. 3-6].

Имеются в корпоративных отношениях и организационные права. Нам близка позиция С.Ю. Морозова, который считает, что «гражданско-правовые корпоративные отношения являются локальными отношениями частной власти и подчинения и регулируются методом юридического равенства сторон. При этом отношения корпоративного управления отличаются от организационных гражданско-правовых отношений, поскольку не направлены на организацию иных гражданских правоотношений и коллективных правосубъектных и неправосубъектных образований» [33, с. 181-192].

Поэтому корпоративные правоотношения по своей природе должны быть отнесены к имущественным, личным неимущественным и организационным отношениям, которые «являются неразрывной частью предмета гражданско-правового регулирования» [48, с. 83]. При этом вычленение и существование самостоятельной подотрасли – корпоративного права, нами поддерживается.

Если предмет правового регулирования определяется в зависимости от того, что регулирует та или иная отрасль права, то метод определяет, каким образом это регулирование осуществляется. Метод правового регулирования является совокупностью приемов, способов и средств воздействия на общественные отношения, разделенных на 2 крупных метода:

- императивный (властный, субординации, централизованный);
- диспозитивный (свободы усмотрения, координации, децентрализованный) [17, с. 19].

Как и при делении права на публичное и частное, в отношении применяемых методов воздействия на общественные отношения необходимо не абсолютизировать, а говорить о преобладании (доминировании) одного метода над другим. Иначе говоря, частному праву, а значит и гражданскому праву присуще доминирование диспозитивного метода, публичному праву (уголовному, административному праву), наоборот, приоритетность отдается императивному методу.

В этой связи нельзя однозначно утверждать, что имущественные и личные неимущественные отношения не могут быть реализованы посредством одного диспозитивного метода. Наоборот, большое количество норм гражданского законодательства предусматривают императивный характер и соответствующее воздействие на общественные отношения (нормы о государственной регистрации, контроле, лицензировании и иные). Однако приоритетность диспозитивных начал в применяемых приемах, способах и средствах не оспоримо.

Метод гражданского права это определенная упорядоченная система, а не просто совокупность приемов, способов и средств диспозитивной направленности. Он есть «система приемов, разработанных государством с целью упорядочения имущественных и личных неимущественных отношений через создание юридических условий для реализации гражданской правосубъектности участниками этих отношений» [17, с. 21].

Метод гражданского права имеет свои специфические черты (признаки), установленные законодательно (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Во-первых, правовое воздействие на сферу имущественных и личных неимущественных отношений происходит исходя из равенства участников гражданских отношений. Субъекты имеют равные субъективные права вне

зависимости от их материального или социального положения, а также организационно-властной зависимости друг от друга.

К примеру, в соответствии с п. 4 ст. 212 ГК РФ, защита прав всех собственников осуществляется одинаково, хоть государственной, хоть частной собственности, тем самым обеспечивается равенство правового положения участников гражданского оборота. Именно такое равенство предопределяет сущность гражданско-правового метода.

Во-вторых, в сфере гражданско-правовых отношений проявляется автономия воли лица, что означает способность и возможность самостоятельно и свободно проявлять свою волю. Как указано в п. 2 ст. 1 ГК РФ, физические и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Личная инициатива лица, выраженная в конкретном волевом акте, порождает либо изменяет и прекращает гражданские права и обязанности.

В-третьих, метод гражданского права характеризует имущественная самостоятельность участников гражданских правоотношений. Чтобы вступить в сферу имущественных и личных неимущественных отношений, лицо должно обладать самостоятельным имуществом для совершения юридически значимых действий в сфере гражданского права.

Выделяются и иные черты метода, в частности связанные с возможностью защиты нарушенных гражданских прав и компенсационной направленностью гражданско-правовой ответственности.

Однако данные свойства являются следствием базовых признаков метода. Посредством автономии воли реализуется право на защиту лица и выбора способа защиты; компенсационный характер гражданско-правовой ответственности усиливает имущественную самостоятельность потерпевшей стороны.

Таким образом, гражданско-правовой метод это такая система приемов, способов и средств воздействия на имущественные и личные неимущественные отношения, являющиеся предметом гражданского права,

выраженные в наделении участников свободой волеизъявления, юридическим равенством и имущественной самостоятельностью.

Анализ предмета и метода гражданского права позволяет предложить базовое определение понятия гражданского права – «это системообразующая отрасль частного права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих и охраняющих имущественные и личные неимущественные отношения на основе равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников».

Таким образом, гражданское право было, есть и будет ведущей отраслью частного права ввиду своей матричной собирательной основы частноправовой сферы общественных отношений. Она расширяет пределы своего правового регулирования за счет появления новых форм взаимодействия участников, возникновения новых активов товарно-денежного оборота, развития действующих институтов гражданского права.

Своевременная модернизация гражданского законодательства, построенная на научном подходе в единстве с практическими потребностями, позволяет с оптимизмом смотреть на развитие отечественного гражданского права.

1.3 Источники гражданского права в Российской Федерации

Исходя из юридической действительности формирование, развитие и жизнеспособность государств зависит от источников права, сформировавшихся на первоначальных этапах построения государства и общества. Источники права позволяют государству объективно реагировать на изменения в общественных отношениях.

Подобные события побуждают государство к их пересмотру и анализу. Источники гражданского права в РФ являются специфическими и

обусловлены принадлежностью Российского государства к романо-германской правовой семье.

Термин «источник права» появился в римском праве и подразумевает «форму выражения и реализации юридических норм, выраженных разными способами закрепления» [9, с. 45].

К проблеме определения понятия источника права были обращены взоры выдающихся российских цивилистов.

Так, Г.Ф. Шершеневич писал: «Под именем источников права следует понимать формы выражения положительного права, которые имеют значение обязательных средств ознакомления с действующим правом» [53, с. 189].

Согласно теории государства и права, к источникам относятся «писанные нормы, изложенные в нормативных актах различной юридической силы» [14, с. 7]. Давно сложившееся понятие «источник права» дает возможность более полно, адекватно характеризовать особенности причин возникновения и форм существования права во всем их многообразии и взаимосвязи.

Вместе с тем в последние годы к источникам права в России стали относить наряду с внешней формой выражения права и «социальные предпосылки (общественные отношения), субъекта правотворчества (государство), его деятельность и различные формы принятия нормативно-правового акта» [14, с. 8].

Источники гражданского права представляют собой нормы, которые регулируют гражданские отношения, внешне объективировано выражающиеся в статьях разных нормативных актов, классификация которых приведена на рисунке 6 [30, с. 113].

В континентальной, в т.ч. и в отечественной, правовой системе, в качестве основных источников права выступают закон и другие нормативно-правовые акты. Закон является нормативным актом, принятие которого

осуществляется в особом порядке высшим представительным органом законодательной власти или непосредственным волеизъявлением населения.



Рисунок 6 – Классификация источников гражданского права

Отечественное гражданское право характеризуется закреплением норм права в законах и подзаконных нормативных актах, перечень которых приводится по юридической силе в строго определенной иерархической последовательности. Законы обладают большей юридической силой по отношению к подзаконным нормативным актам.

Теоретическая и практическая важность такой системы гражданского законодательства обусловлена возникновением в условиях множества

нормативных актов, которые регулируют имущественные отношения, ситуации, когда одни и те же правоотношения регулируют разные законы либо подзаконные акты.

Главное место среди законодательных актов занимает Конституция РФ [27], обладающая высшей юридической силой. Издание остальных законов и других актов государственных органов должно соответствовать Основному закону как юридической базе действующего гражданского законодательства.

Первостепенное значение для гражданско-правового регулирования имеют конституционные нормы, которыми определяются формы и содержание права собственности (ст.ст. 8, 9, 34-36 и др.), объем правоспособности граждан (ст.ст. 17-25, 35, 44 и др.). Действуя напрямую, они раскрываются и конкретизируются в отраслевом законодательстве.

Следует различать понятия «гражданское право», как совокупность норм права, правовая отрасль, и «гражданское законодательство», как совокупность законодательных актов, выражающих нормы права. У таких актов зачастую комплексная, межотраслевая природа, их содержание не ограничено гражданско-правовыми нормами [5, с. 32].

В свою очередь, нормы гражданского права могут одержать акты иных отраслей законодательства. К примеру, жилищное законодательство состоит из законов, включающих в себя нормы гражданского и административного права. Согласно п. «к» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ, такие акты могут принимать и субъекты Федерации при условии их непротиворечия федеральным законам (ч.ч. 2 и 5 ст. 76 Конституции РФ).

Систематизация законов осуществляется по разным признакам, результатом чего становится несовпадением систем гражданского права и законодательства.

Россия, являясь частью мирового сообщества, принимает довольно активное участие в мировой экономике. В связи с этим, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры

России (в т.ч. как правопреемника СССР) являются составной частью ее правовой системы.

Международные договоры России применяются к отношениям, входящим в предмет гражданского права, непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта. Введение в действие международных актов как правило происходит принятием федеральных законов об их ратификации.

Среди подзаконных нормативных актов основную роль играют указы Президента России и постановления Правительства РФ, объединенные в нормах ГК РФ единым термином «иные правовые акты» (п. 6 ст. 3 ГК РФ) [25, с. 15-16].

Конкретный перечень источников гражданского права в ГК РФ не определен, вследствие этого наблюдается некоторый плюрализм мнений относительно его составляющих. Однако анализ ГК РФ показывает, что в его основе лежит гражданское законодательство.

Так, согласно ст. 3 ГК РФ в состав гражданского законодательства входят «ГК РФ и принятые в соответствии с ним иные федеральные законы, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения».

В качестве примера иного решения данного вопроса можно привести опыт зарубежных стран, в частности, Республики Казахстан. Так, согласно ст. 3 ГК РК в состав гражданского законодательства «...состоит из настоящего Кодекса, принятых в соответствии с ним иных законов Республики Казахстан, указов Президента Республики Казахстан, имеющих силу закона, постановлений Парламента, постановлений Сената и Мажилиса Парламента (законодательных актов), а также указов Президента Республики Казахстан, постановлений Правительства Республики Казахстан, регулирующих отношения, указанные в пунктах 1, 2 статьи 1 настоящего Кодекса» [12].

Существует еще один спорный вопрос, касаемо применения международных договоров и их принадлежности к источникам гражданского права в РФ. Конституция РФ закрепляет в ч. 4 ст. 15, что: «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

В п. 1 ст. 7 ГК РФ также содержится практически аналогичное правило. В п. 2 ст. 7 ГК РФ довольно четко раскрывает статус международных договоров как источника гражданского права. В то же время п. 1 ст. 7 ГК РФ раскрывает только принадлежность общепризнанных принципов и международных норм к правовой системе РФ, но формально не причисляет их к источникам гражданского права [44, с. 183].

Отсюда следует, что вопрос о статусе общепризнанных принципов и норм международного права в системе источников гражданского права является открытым.

Подводя итог первой главе, можно сделать вывод, что основное предназначение принципов гражданского права, относящегося к группе отраслей частного права, является определение равновесия права среди участников правоотношения. И именно принципы играют важную роль в определении места гражданского права.

Гражданско-правовой метод представляет собой такую систему приемов, способов и средств воздействия на имущественные и личные неимущественные отношения, являющиеся предметом гражданского права, выраженные в наделении участников свободой волеизъявления, юридическим равенством и имущественной самостоятельностью.

Анализ предмета и метода гражданского права позволил сформулировать базовое определение понятия гражданского права, как системообразующей отрасли частного права, представляющей собой

совокупность правовых норм, регулирующих и охраняющих имущественные и личные неимущественные отношения на основе равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Особенность источников гражданского права в РФ состоит в том, что конкретный перечень не определен, вследствие чего вокруг данного вопроса возникает множество споров.

Так, за рамками гражданского законодательства остались все региональные законы и подзаконные акты. Такое узкое регламентирование гражданского законодательства, на наш взгляд, имеет отрицательный момент.

В связи с чем, представляется целесообразным использование зарубежного опыта, в частности Республики Казахстан, закрепленный на законодательном уровне которого состав гражданского законодательства намного шире.

2 Гражданское право как отрасль права

2.1 Место гражданского права в системе права

Гражданское право - основа частного права, главная, ведущая отрасль в сфере частноправового регулирования. Этим определяется его место в системе права как основной, базовой отрасли, которая предназначена для регулирования отношений, которые входят в предмет частного права.

Следовательно, иногда наряду со сферой гражданско-правового регулирования возможно применение общих норм и принципов гражданского права и его отдельных институтов в сфере иных отраслей частного права. В качестве основного условия такого применения выступает пробел (отсутствие специального регулирования) в соответствующем отраслевом законодательстве и учет особенностей («существа») регулируемых им отношений.

Другими словами, применение норм гражданского права здесь будет осуществляться в субсидиарном (дополнительном) порядке с восполнением недостатка специальной отраслевой регламентации.

В сфере семейного права такое положение прямо закреплено в ст. 4 СК РФ, в соответствие с которой «гражданское законодательство применяется для регулирования семейных отношений, прямо не урегулированных семейным законодательством, если это не противоречит их существу» [46]. Аналогичное по сути положение закреплено и в ст. 419 ТК РФ [50].

При этом не допускается применение норм семейного или трудового права для восполнения пробелов гражданско-правового регулирования.

Иногда нормы гражданского права регулируют имущественные отношения, которые составляют предмет публично-правовой сферы, если такое положение непосредственно закреплено в законодательстве (п. 3 ст. 2 ГК РФ). Так, в налоговом (финансовом) праве согласно прямого указания ст.ст. 27, 29, 73-75 НК РФ применяются гражданско-правовые институты

представительства, залога, поручения, неустойки (пени) [35]. При этом регулируемые таким образом отношения сами не становятся частноправовыми, для их регламентации только используются юридические конструкции, которые разработаны и содержатся в гражданском (частном) праве.

С другой стороны, возможно использование административно-правовых (публично-правовых) норм в целях необходимого ограничения свободы имущественного (гражданского) оборота в публичных интересах (лицензирование некоторых видов предпринимательства, антимонопольные запреты, исключение недобросовестной конкуренции, определение цен и тарифов на продукцию или услуги естественных монополий и т.д.).

Что касается уголовного права, то, соединяясь в динамичные системы с нормами практически всех отраслей права, оно не только имплантирует их предписания в свою ткань для определения границ между преступным и не преступным, но и само передает им часть своей юридической энергии, присутствуя в качестве потенциальной силы, к примеру, при заключении гражданско-правовой сделки, охраняя стороны от возможных мошеннических действий.

Наиболее ярко взаимосвязь норм УК РФ [51] и ГК РФ прослеживается на примере квалификации преступлений в сфере экономической деятельности.

Здесь же следует сказать об актуализации основ учения о применении аналогии, предопределяющейся особенностью развития регулируемых гражданским правом отношений, как расширение сферы, в которой таковые складываются. Опираясь на диспозитивный характер гражданско-правового воздействия на правоотношения, учитывая базовые начала, представляется возможным применение аналогии закона не только лишь в узком смысле, но и иных правовых актов, обязательных для нижестоящих судов высших судебных органов.

В соответствии с ч. 4 ст. 1 ГПК РФ, если нет нормы процессуального права, которая регулирует сформированные в процессе гражданского судопроизводства правоотношения, судом применяется норма, которая регулирует подобные правоотношения, что и является применением аналогии закона, а в случае отсутствия таковой нормы действует исходя из общих правил отправления правосудия РФ, что представляет собой аналогию права [13]. В ч. 1 ст. 6 ГК РФ закреплено, что в случае, когда предусмотренные п.п. 1 и 2 ст. 2 ГК РФ отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон, отсутствует применимый к ним обычай, а также, в случае, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения, что перекликается с вышеуказанной нормой, закрепленной ст. 1 ГПК РФ.

Такое правило о применении по аналогии гражданского законодательства формально должно исключать возможность применения по аналогии гражданских норм, содержащихся в иных актах, что само по себе неверно, поскольку смысл аналогии состоит в ликвидации пробелов. Устранение пробела в гражданском праве происходит посредством применения норм не только гражданского законодательства, но и иных нормативных актов.

Как отмечает В.В. Ершов: «Правовая категория «пробелы в праве» является как в научных исследованиях, так и применительно на практике, одной из наиболее дискуссионных тем» [21, с. 241].

Формирование совокупности применения норм по аналогии, хоть и имеет давностные корни, закрепляется лишь в начале 2000-х гг. К примеру, определение Конституционного Суда РФ от 16 марта 2006 г. № 76-О, которым закреплено положение о применении аналогии закона, которое возникает в связи с необходимостью оперативного восполнения пробела в правовом поле [37].

Верховный Суд РФ в определении от 27.06.2019 г. выразил свою правовую позицию, согласно которой положения ст. 360 ГК РФ в рамках рассматриваемого дела о несостоятельности, банкротстве реализуется по аналогии с правилами о залоге, ст.ст. 18.1, 13.8 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» [45, с. 9; 36].

В своих определениях Верховный Суд РФ ссылается на ст. 6 ГК РФ об аналогии, говоря о необходимости применения норм аналогичных [38; 39].

Возможность применения аналогии закона допускается рядом нормативных актов.

Причиной возникновения ситуаций, которые прямо не регулируются гражданско-правовыми нормами чаще всего являются объемность и сложность регулируемых гражданским правом отношений. При этом следует согласиться с мнениями ученых, которые отрицают возможность применения аналогии в уголовном законе, считая это нарушением основополагающего принципа – законности [4, с. 101-102].

В научной литературе часто находятся мнения, что если суд восполняет пробел прибегая к аналогии, то делается это неупорядоченно, спорадически. Встречаются выводы о необходимости исключения из законодательства указаний на аналогию права в целом, полагая о приведении к бесконтрольному судебскому усмотрению при рассмотрении дел, где не далеко и до произвола [41, с. 62-63].

Полагаем, что в настоящее время необходимо изучать юридический механизм применения аналогии законодательства, следует выявить границы допустимости и правомерности, возможно, систематизировать критерии допустимости применения института аналогии применяемого к современной правовой системе.

Современные условия предопределяют увеличение количества ситуаций, требующих использования института аналогии в практике применения гражданского законодательства. Неприемлемо категоричное отрицание института аналогии, как регулятора правоотношений.

В связи с этим, представляется, что необходимо расширенное толкование ст. 6 ГК РФ, понимая под законодательством не только ГК РФ и принятые в соответствии с ним иные федеральные законы, но и иные акты, содержащие нормы гражданского права, изложив ее п. 1 в следующей редакции:

«1. В случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством, иными нормативными актами или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, иные акты, содержащие нормы гражданского права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона)».

Таким образом, ГК РФ занимает важное место в иерархической системе гражданского законодательства. Так, ГК РФ представляет собой нормативно-правовой акт, имеющий после Конституции РФ высшую юридическую силу в области правового регулирования экономических отношений и, как следствие, способен обеспечить полное системное регулирование рассматриваемой сферы. Помимо этого, в состав ГК РФ входит довольно большое количество правовых норм.

Имеется необходимость в формировании целостного и объективного определения аналогии, как элемента юридического механизма, актуальном средстве защиты прав.

Чрезмерно осторожное отношение к применению аналогии не имеет весомых оснований, ее допустимость лишь позволяет реализовывать гражданскую свободу, не боясь правового вакуума.

2.2 Соотношение гражданского и предпринимательского права

В юридической науке одной из значимых теоретических проблем является установление связей между отраслями права, входящими в одну

систему. Право предстает перед исследователями в виде системного образования, если между отраслями могут быть установлены связи. Исследователям для системы права легче выработать предложения по совершенствованию правового регулирования определенного круга правоотношений и решить вопросы о возможности применения аналогичных норм для регулирования схожих правоотношений.

Гражданское право выступает ведущей отраслью права по отношению к другим отраслям. Регулирующая функция норм гражданского права направлена на регулирование имущественных и связанных с ним имущественных отношений с учетом, что участники этих отношений обладают автономией воли и юридическим равенством. К имущественным отношениям, регулируемым гражданским правом можно отнести:

- вещные правоотношения, в которых отражается принадлежность имущества собственникам или владельцам по закону;
- корпоративные правоотношения, в которых отражается связь имущества с юридическими лицами;
- обязательственные правоотношения, в рамках которых реализуется обязательство стороны передать определенное имущество другой стороне;
- имущественные правоотношения, которые связаны с имущественными, когда субъект обладает патентными или авторскими правами на интеллектуальную собственность.

Предпринимательские правоотношения входят в предмет регулирования гражданского права. ГК РФ регулирует не всю деятельность субъектов предпринимательской деятельности, но им определяется система источников правового регулирования предпринимательской деятельности, дается представление о самой предпринимательской деятельности, и устанавливаются правила для совершения сделок между предпринимателями.

Порядок совершения сделок с момента их заключения и до завершения регулируется гражданским правом. В ГК РФ содержатся нормы, регулирующие сделки практически во всех сферах осуществления предпринимательской деятельности. Правовое регулирование сделок, закрепленное в ГК РФ, базируется на принципах равноправия субъектов сделки и автономии их воли [42, с. 173].

Рыночные отношения регулируются гражданским правом, которое обладает потенциалом для правового регулирования всего предпринимательского сектора экономики. Систематическое получение прибыли не может оставаться без регулирования гражданским правом, но имущественные отношения, в которые вступают предприниматели, могут быть урегулированы и другими отраслями права, в чем проявляется взаимодействие публичного и частного права [6, с. 197].

Значимыми для правового регулирования имущественных отношений стали 1994 и 1996 гг., поскольку в эти годы вступили в действие, соответственно первая и вторая части ГК РФ, закрепившие общие права и обязанности участников рынка, субъектов предпринимательского права, и были определены имущественные отношения, в которые могут вступать различные участники гражданского оборота. ГК РФ стал основой для дальнейшего развития законодательной базы российского предпринимательства и защиты прав и имущественных интересов предпринимателей, их контрагентов и третьих лиц.

В качестве предмета предпринимательского права выступают правовые нормы и институты предпринимательской деятельности. Для субъектов предпринимательских правоотношений системообразующим нормативно-правовым актом является ГК РФ, на основе которого создаются специальные правовые акты, которыми регулируются конкретные виды предпринимательской деятельности или деятельность отдельных субъектов предпринимательской деятельности (некоммерческих организаций, акционерных обществ, фермерских хозяйств и др.).

Хотя предпринимательское право во многом схоже с хозяйственным правом, эти отрасли не тождественны, но российское предпринимательское право отделилось от хозяйственного права РСФСР, для которого были свойственны черты планово-распорядительной экономической деятельности, утратившие значение в условиях демократического хозяйствования. Конституция РФ закрепила право каждого на использование своих способностей и имущества для занятия разными видами экономической деятельности, незапрещенными законом, в т.ч. и предпринимательской деятельности. Эта свобода была урегулирована в 1996 г., когда после принятия ГК РФ утратил силу Закон РСФСР о предприятиях и предпринимательской деятельности [40].

Нормы гражданского права являются основой правового регулирования предпринимательских правоотношений и предпринимательской деятельности, но кроме гражданского права предпринимательство регулируется нормами:

- административного права;
- финансового и налогового права;
- трудового и корпоративного права;
- земельного, жилищного права и нормами иных отраслей законодательства [31, с. 77].

В России очень часто велись дискуссии по поводу места и степени самостоятельности норм предпринимательского права, о соотношении его с гражданским правом. В итоге мнения разделились на два научных лагеря – одни поддерживали дуализм и говорили об усилении самостоятельности торговых норм (к примеру, А.Х. Гольмстен [10]), другие продолжали говорить о монизме гражданского права (признание торговых норм в качестве составной части гражданского права) (к примеру, Г.Ф. Шершеневич) [53].

Каждая отрасль права имеет свой предмет регулирования (регулирует определенную группу однородных отношений). Согласно ст. 2 ГК РФ гражданское законодательство регулирует имущественные, неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли, а также отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность. Исходя из легального понимания предмета гражданского права, можно сделать вывод, что предпринимательское право выступает частью гражданского права.

Предпринимательские правоотношения входят в предмет регулирования гражданского права. Но гражданским кодексом регулируется не вся деятельность субъектов предпринимательской деятельности, им определяется система источников правового регулирования предпринимательской деятельности, дается представление о самой предпринимательской деятельности, и устанавливаются правила для совершения сделок между предпринимателями [19, с. 104].

Необходимо отметить, что в центре гражданского законодательства стоят личные (частно-правовые) интересы, права. В целом, данная отрасль направлена на регулирование и защиту имущественных и неимущественных прав и интересов (свобод), в т.ч. и экономических, в частности право на предпринимательскую деятельность. Однако, отношения в сфере экономики, являются предметом гражданского права именно в аспекте обеспечения реализации и защиты прав субъектов в данной сфере.

Важно, что основополагающим принципом гражданского права является равенство участников, метод правового регулирования характеризуется как диспозитивный (т.е. отношения выстраиваются только «горизонтально»). Равенство между субъектами гражданских правоотношений подразумевает обеспечение интересов всех субъектов указанных отношений вне зависимости от их статуса, объема прав, обязанностей и др. [32, с. 60].

Сфера предпринимательской деятельности, является отдельным сложным элементом отношений, которые складываются в процессе организации предпринимательской деятельности и между субъектами в процессе ее осуществления. Следует отметить, что предпринимательское законодательство лежит в плоскости «горизонтальных» и «вертикальных» правоотношений.

В горизонтальных – участники равноправные, прежде всего, такие отношения возникают в сфере договорных обязательств. Вертикальные отношения возникают между субъектами предпринимательской деятельности и субъектом властных полномочий (к примеру, в сфере лицензирования, патентование и т.д.).

При регулировании предпринимательской деятельности законодатель использует два метода – диспозитивный и императивный. Кроме того, в данных правоотношениях применяются и рекомендательные нормы, которые указывают на определенное правовое поведение субъектов как на желательное и целесообразное, а в некоторых случаях и положительно стимулируют его (например, ценообразование, взаимоотношение арендатора и арендодателя в период COVID 19 и т.д.).

Принципы предпринимательского права приведены на рисунке 5 [26, с. 19].

Так же стоит отметить, что для содержания норм предпринимательского права характерно сочетание элементов публично-правового и частноправового характера, а для гражданского права – присущ частноправовой аспект. Особенность предпринимательской деятельности заключается в том, что она сочетает в себе два необходимых элемента для обеспечения успешного, стабильного и сбалансированного экономического развития общества – частную инициативу и государственное регулирование.

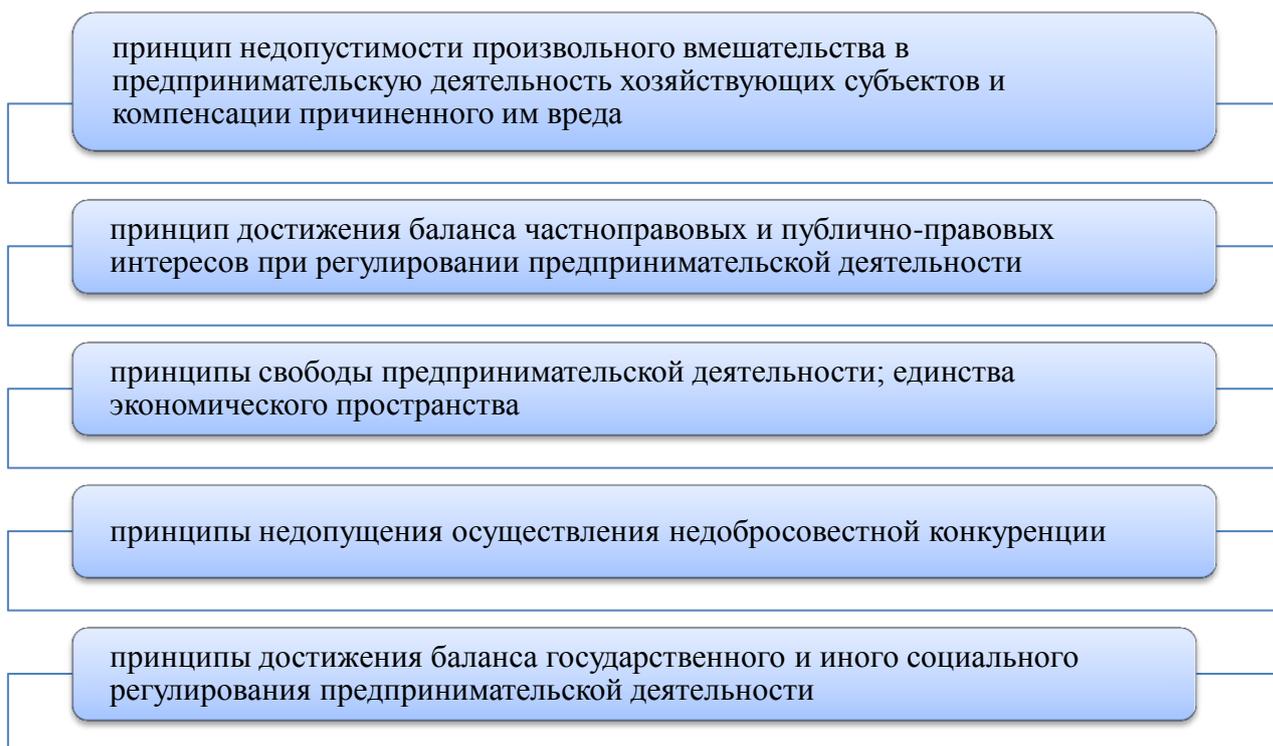


Рисунок 5 – Принципы предпринимательского права

Таким образом, гражданское и предпринимательское право, как отрасли права различаются своими предметами регулирования. Включение в предмет гражданского права предпринимательских отношений не позволяет оптимально эффективно обеспечить правовое регулирование сферы хозяйствования, предпринимательской деятельности, устойчивое развитие экономики и в то же время вредит потребностям регулирования и защиты гражданских интересов граждан.

Это требует разграничения предметов гражданского и предпринимательского права и их кодификации отдельных самостоятельных отраслей права. Предмет предпринимательского права представлен широким комплексом устойчивых правовых отношений, для регулирования которых применяются нормы гражданского и смежных с ним отраслей права.

В наше время проблему разграничения норм решают по-разному. Можно лишь говорить об основных тенденциях – дифференциация и унификации:

- принятие отдельных кодексов. Закрепление на законодательном уровне гражданского и предпринимательского права (как самостоятельные отрасли);
- принятие норм исключительного характера, регулирующие лишь предпринимательские отношения, содержание которых включается в отдельные законы (нормативные акты) и (или) в гражданский кодекс [24, с.243].

В первом случае нормы «разделяют» по субъектному признаку и уже от этого строят систему регулирования общественных отношений, а во втором случае происходит приведение к единой системе (унификация частного права). В настоящее время законодательство о предпринимательской деятельности достаточно унифицировано, чтобы использовать международные стандарты предпринимательской деятельности в сочетании с национальными особенностями российской правовой системы.

В России пока не принят Предпринимательский кодекс. Гражданское и предпринимательское право урегулировано нормами ГК РФ и рядом нормативно-правовых актов, составляющие гражданское законодательство. Предпринимательские правоотношения регулируются специальным режимом, а именно – исключением из общих правил, которые применяются только к субъектам предпринимательской деятельности.

Так, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (ст. 401 ГК РФ). Иначе говоря, лицо, которое нарушило обязательство в процессе предпринимательской деятельности будет отвечать независимо от вины, когда общее правило гласит, что лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла

или неосторожности). При построении норм таким образом, как видится, может возникнуть проблема, когда институты предпринимательства не могут развиваться самостоятельно, поскольку находятся в зависимости от общих норм, что несомненно ведет к торможению развития торгового законодательства.

Подводя итог, следует отметить, что дуалистическая система частного права на современном этапе имеет ряд проблем. Под дуализмом следует понимать наличие норм, которые регулируют торговые (предпринимательские) правоотношения, а не наличие отдельно кодифицированных актов. Следовательно, главной проблемой является взаимодействие и соподчиненность норм гражданского и предпринимательского права внутри одной системы, а не соотношение гражданского законодательства через грань кодификации нормативных актов.

И неважно, сколько принято кодексов частного права, поскольку принятие единых гражданских кодексов не устраняет дуализм в правовом регулировании. Дуализм же представляет собой разные способы регулирования торговых и гражданских общественных отношений при этом, не нарушая целостность правовой системы. Решив главную проблему, институты гражданского и предпринимательского права смогут развиваться независимо друг от друга, что, несомненно, пойдет только на пользу.

Подводя итог второй главе, можно сделать вывод, что Система гражданского законодательства России строится по принципу максимально возможной, в разумных пределах, концентрации правовых норм в ГК РФ. При этом существует необходимость в формировании целостного и объективного определения аналогии, как элемента юридического механизма, актуальном средстве защиты прав. В связи с этим, представляется, что ст. 6 ГК РФ необходимо толковать расширительно, понимая под законодательством не только ГК РФ и принятые в соответствии

с ним иные федеральные законы, но и иные акты, содержащие нормы гражданского права.

Анализ соотношения гражданского и предпринимательского права позволил сделать вывод о том, что главной проблемой является взаимодействие и соподчиненность норм гражданского и предпринимательского права внутри одной системы, а не соотношение гражданского законодательства через грань кодификации нормативных актов.

Ее решение позволит институтам гражданского и предпринимательского права развиваться независимо друг от друга, что, несомненно, пойдет только на пользу.

В связи с этим необходимо специальное регулирование предпринимательских отношений в целях обеспечения гарантии прав субъектов предпринимательской деятельности.

Заключение

Проведенное исследование позволяет сделать ряд теоретических выводов и практических предложений.

Гражданское право является многогранным понятием, прежде всего, относящееся к группе отраслей российского частного права (в противовес публичному). Основное предназначение принципов является определение равновесия права среди участников правоотношения. И именно принципы играют важную роль в определении места гражданского права.

Гражданско-правовой метод представляет собой такую систему приемов, способов и средств воздействия на имущественные и личные неимущественные отношения, являющиеся предметом гражданского права, выраженные в наделении участников свободой волеизъявления, юридическим равенством и имущественной самостоятельностью.

Анализ предмета и метода гражданского права позволил сформулировать базовое определение понятия гражданского права - это системообразующая отрасль частного права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих и охраняющих имущественные и личные неимущественные отношения на основе равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Особенность источников гражданского права в РФ состоит в том, что конкретный перечень не определен. За рамками гражданского законодательства остались все региональные законы и подзаконные акты. Такое узкое регламентирование гражданского законодательства, на наш взгляд, имеет отрицательный момент. В связи с чем, представляется целесообразным использование зарубежного опыта, в частности Республики Казахстан, закрепленный на законодательном уровне которого состав гражданского законодательства намного шире.

Система гражданского законодательства России строится по принципу максимально возможной, в разумных пределах, концентрации правовых

норм в ГК РФ. При этом существует необходимость в формировании целостного и объективного определения аналогии, как элемента юридического механизма, актуальном средстве защиты прав. В связи с этим, представляется, что ст. 6 ГК РФ необходимо толковать расширительно, понимая под законодательством не только ГК РФ и принятые в соответствии с ним иные федеральные законы, но и иные акты, содержащие нормы гражданского права.

Анализ соотношения гражданского и предпринимательского права позволил сделать вывод о том, что главной проблемой является взаимодействие и соподчиненность норм гражданского и предпринимательского права внутри одной системы, а не соотношение гражданского законодательства через грань кодификации нормативных актов. Ее решение позволит институтам гражданского и предпринимательского права развиваться независимо друг от друга, что, несомненно, пойдет только на пользу. В связи с этим необходимо специальное регулирование предпринимательских отношений, для того чтобы обеспечить гарантии прав субъектов предпринимательской деятельности.

Таким образом, представляется, что сформулированные в работе выводы и предложения будут способствовать решению выявленных проблем гражданского права как частного права.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Бакаева И.В. Гражданское право как отрасль права // Законы России: опыт, анализ, практика. 2017. № 3. С. 93-102.
2. Батчаева А.Р. Характеристика предмета гражданского права // Юридическая наука в XXI веке : актуальные проблемы и перспективы их решений : сб. научных статей по итогам работы одиннадцатого круглого стола со Всероссийским и международным участием. М., 2020. С. 24-25.
3. Березин Д.А. Отдельные непосредственные участники организационных правоотношений // Юрист. 2020. № 4. С. 41-46.
4. Бойцова Е.М. Место гражданского права в правовой системе Российской Федерации // Студенческий вестник. 2021. № 43-1 (188). С. 101-102.
5. Боков И.С. Гражданское законодательство как источник гражданского права // Инновационные подходы в современной науке: сб. статей по материалам LX международной научно-практической конференции. М., 2019. С. 31-34.
6. Власов И.В. Проблемные аспекты соотношения и разграничения публичного и частного права // Форум молодых ученых. 2018. № 1(17). С. 197.
7. Воробьева О.А., Чертакова Е.М. Понятие и принципы гражданского права // Балтийский гуманитарный журнал. 2017. № 4 (21). С. 469-471.
8. Галазова З.В., Макиев С.А. О предмете гражданского права // Вестник Владикавказского научного центра. 2020. № 1. С. 47-49.
9. Гетьман-Павлова И.В. Римское частное право: учебное пособие для вузов. 2-е изд. М. : Юрайт, 2022. 343 с.
10. Гольмстен А.Х. Очерки по русскому торговому праву. 2-е изд. М., 2016. 218 с.
11. Гражданский кодекс Российской Федерации по сост. на 12 апреля 2022. Части 1-4. М.: Проспект, 2022. 752 с.

12. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27.12.1994 г. (ред. от 12.01.2022 г.) // Ведомости Парламента РК. 1996. № 2. Ст. 187.
13. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 16.04.2022) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.
14. Гражданское право: источники права: учебное пособие / Отв. ред. В.В. Долинская, В.Л. Слесарев. М., 2019. 144 с.
15. Гражданское право: учебник / Под ред. С.С.Алексеева, С.А. Степанова. М.: Проспект, 2021. 440 с.
16. Груздев В.В. Имущественные отношения как предмет гражданского права // Российский юридический журнал. 2017. № 3. С. 112-117.
17. Груздев В.В. Метод гражданского права: монография. М.: Статут, 2020. 360 с.
18. Груздев В.В. Предмет гражданского права и личные неимущественные отношения // Российский юридический журнал. 2018. № 2. С. 85-90.
19. Дегтярева Д.А. Соотношение предпринимательского и гражданского права // Актуальные научные исследования научные в современном мире. 2021. № 1-9 (69). С. 103-106.
20. Дымов А.А. Классификация принципов гражданского права // Юридический форум: сб. статей Международной научно-практической конференции. М., 2020. С. 43-47.
21. Ершов В.В. Правовое и индивидуальное регулирование общественных отношений: монография. М., 2018. 628 с.
22. Зайцева К.В. Гражданское право как базовая отрасль российского частного права // Молодой ученый. 2020. № 47 (337). С. 281-283.
23. Иванов С.А. Предмет и система гражданского права // Научный Лидер. 2022. № 15 (60). С. 67-70.

24. Ившина Б.И. К вопросу о создании Предпринимательского кодекса Российской Федерации / Норма. Закон. Законодательство. Право: сб. материалов XIX Международной научно-практической конференции молодых ученых. Пермь: Изд-во ПГНИУ, 2017. С. 234.

25. Камышанский В.П., Новикова С.В., Руденко Е.Ю., Степанов Д.В. Актуальные проблемы гражданского права: учебное пособие. Краснодар: КубГАУ, 2020. 90 с.

26. Кванина В.В., Громова Е.А., Спиридонова А.В. К вопросу о системе принципов предпринимательского права // Бизнес, менеджмент и право. 2018. № 4. С. 18-21.

27. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 г. № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 г. № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 г. № 11-ФКЗ, от 14.03.2020 г. № 1-ФКЗ) // Российская газета. 2020. № 144.

28. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть I (постатейный) / Под ред. А.П. Сергеева. 2-е изд. М.: Проспект, 2019. 1280 с.

29. Кузбагаров А.Н. Корпоративное правоотношение как отражение единства теории и практики применения знаний о нем // Гражданское право. 2019. № 1. С. 3-6.

30. Кулина Л.П. Система источников гражданского права Российской Федерации // Крымский Академический вестник. 2020. № 17. С. 111-117.

31. Лаптев В.А. Источники предпринимательского права : дис. ... док. юрид. наук. М., 2018. 448 с.

32. Ловчикова Ю.В. Особенности реализации принципа равенства субъектов гражданского права // Уральский журнал правовых исследований. 2021. № 3 (16). С. 56-61.

33. Морозов С.Ю. Метод юридического равенства сторон и принцип подчинения в корпоративном праве России // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2017. № 2. С. 181-192.

34. Муромцев С.А. Очерки общей теории гражданского права. М.: Юрайт, 2022. 219 с.

35. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 г. № 146-ФЗ (ред. от 16.04.2022) // Собрание законодательства РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.

36. О несостоятельности (банкротстве): федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ (ред. от 30.12.2021) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

37. Определение Конституционного Суда РФ от 16.03.2006 г. № 76-О // СПС «КонсультантПлюс». Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_60480/ (дата обращения: 13.05.2022).

38. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 04.02.2019 г. № 305-ЭС18-13822 по делу № А40-109796/2017 // Законы, кодексы и нормативно-правовые акты РФ. Режим доступа: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-verkhovnogo-suda-rf-ot-04022019-n-305-es18-13822-po-delu-n-a40-1097962017/> (дата обращения: 13.05.2022).

39. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 02.04.2019 г. № 5-КГ19-25 // Законы, кодексы и нормативно-правовые акты РФ. Режим доступа: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-sudebnoi-kollegii-po-grazhdanskim-delam-verkhovnogo-suda-rossiiskoi-federatsii-ot-02042019-n-5-kg19-25/> (дата обращения: 13.05.2022).

40. О предприятиях и предпринимательской деятельности: закон РСФСР от 25.12.1990 г. № 445-1 (утратил силу) // Ведомости Съезда НД РСФСР и ВС РСФСР. 1990. № 30. Ст. 418.

41. Орлова А.А., Лавров Ю.Б. Место и роль гражданского законодательства в системе права России // Теоретические аспекты юриспруденции и вопросы правоприменения: сб. статей по материалам XXXIV международной научно-практической конференции. М., 2020. С. 60-63.

42. Плотникова Э.Д. Договорные конструкции в предпринимательской деятельности: анализ соотношения, особенности реализации // Лучшая студенческая статья 2018: сб. статей XIII Международного научно-практического конкурса. Пенза: Изд-во «Наука и Просвещение», 2018. С. 171-175.

43. Попкова Е.Г. Гражданское право как базовая отрасль российского частного права // Новый юридический вестник. 2021. № 9 (33). С. 73-75.

44. Пушкина А.В. Эволюция места международных договоров в системе источников гражданского права // Научные труды. Российская академия юридических наук. М., 2021. С. 180-184.

45. Романова П.Г., Акужинов А.С. Судьба права удержания в банкротстве и влияние цессии обеспечиваемого удержанием права требования на действие удержания, или Почему право удержания не стоит приравнивать к залогу. Комментарий к Определению Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 27.06.2019 г. № 301-ЭС19-2351 // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. 2020. № 2. С. 4-27.

46. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (ред. от 02.07.2021) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

47. Станкевич Г.В. Принципы в гражданском праве: сущностная составляющая // Социально-гуманитарные знания. 2018. № 12. С. 188-195.

48. Суханов Е.А. О систематике юридических лиц в современном российском праве // Кодификация российского частного права. Под ред. Д.А. Медведева. М.: Статут, 2019. С. 83-96.

49. Теория государства и права: учебник для вузов / Под ред. А.С. Пиголкина, Ю.А. Дмитриева. 4-е изд., перераб. и доп. М. : Юрайт, 2022. 516 с.
50. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 г. № 197-ФЗ (ред. от 25.02.2022) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1 (ч. I). Ст. 3.
51. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 25.03.2022) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.
52. Ульбашев А.Х. Общее учение о личных правах. М.: Статут, 2019. 255 с.
53. Шершеневич Г.Ф. Избранные труды по общей теории права, гражданскому и торговому праву в 2 т. Т. 1. М.: Юрайт, 2022. 284 с.
54. Щенникова Л. В. Гражданско-правовое регулирование: публичные интересы, общие пользы, добрые нравы: монография. М.: Инфра-М, 2022. 144 с.
55. Яковлев В.Ф. Модернизация Гражданского кодекса Российской Федерации – развитие основных положений гражданского права // Кодификация российского частного права 2019. Под ред. Д.А. Медведева. М.: Статут, 2019. С. 17-28.