

Трибуна молодого ученого

УДК 347:340.141

ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РФ И ОБЫЧАЙ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Ю. Э. Ханукаев

Всероссийский государственный университет юстиции (РПА МЮ РФ),
г. Москва

Исследованы понятия «гражданское законодательство» и «обычай» и сделан их сравнительно-правовой анализ. Автор выделил как общее, так и различное между ними и пришел к выводу о том, что необходимо законодательно определить равную юридическую силу гражданского законодательства и обычая как источников права, а также предусмотреть конкретные требования, которым должен соответствовать обычай как источник гражданского права.

Ключевые слова: гражданское законодательство РФ, обычай, источники гражданского права

Постоянный научный интерес вызывают вопросы, касающиеся определения сущности понятий гражданское законодательство и обычай, а также их соотношения как источников гражданского права.

Статья 3 ГК РФ, определяющая гражданское законодательство, устанавливает, что оно состоит из Гражданского кодекса РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в п. 1 и 2 ст. 2 ГК РФ; а в п. 3, 4 называет иные акты, содержащие нормы гражданского права: указы Президента РФ, которые не должны противоречить Конституции РФ и иным федеральным законам; постановления Правительства РФ, принимаемые на основании и во исполнение ГК РФ, иных законов и указов Президента РФ; акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, принимаемые в случаях и пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами. Таким образом, гражданское законодательство представлено лишь в виде ГК РФ и принятых в соответствии с ним федеральных законов.

В связи с этим в юридической доктрине существуют разные мнения об определении понятия «гражданское законодательство». Так, П.В. Крашенинников понимает под гражданским законодательством

«систему законов, регулирующих гражданские отношения»¹. По мнению Е.А. Суханова, «по своей юридической силе гражданско-правовые акты распределяются на три группы: 1) обладающие высшей юридической силой федеральные законы; <...> Составляющие первую группу актов законы возглавляются Гражданским кодексом и охватываются понятием "гражданское законодательство" (п. 2 ст. 3 ГК). Иначе говоря, действующий закон придает этому термину весьма узкое значение (считая, в частности, что акты исполнительной власти не могут включаться в категорию законодательства, поскольку данная ветвь власти лишена права законодательствовать)»². В.Д. Рузанова, Ю.С. Поваров полагают, что «в п. 2 ст. 3 ГК РФ термин "гражданское законодательство" понимается как совокупность ГК РФ и иных федеральных законов, регулирующих отношения, являющиеся предметом гражданского права. Однако указанное понятие ГК РФ употребляет не только в узком, но и в широком смысле (как совокупность федеральных законов и иных правовых актов, содержащих нормы гражданского права), например п. 1 ст. 3 ГК РФ ("гражданское законодательство находится в введении РФ"), ст. 4 ГК РФ ("действие гражданского законодательства во времени"). Иногда из содержания той или иной статьи ГК РФ не всегда можно сделать однозначный вывод об объеме используемого в ней термина "законодательство" (см., например, п. 2 ст. 5, п. 1 ст. 6 ГК РФ)»³. Различая понятия «источники гражданского права» и «источники гражданского законодательства», В.Ф. Яковлев отмечает, что «до введения в действие первой части Гражданского кодекса Российской Федерации под гражданским законодательством понимались все нормативные акты, в которых содержались нормы гражданского права; т. е. термин "гражданское законодательство" был весьма широким, он охватывал не только законы, но также все подзаконные акты, в которых содержались нормы гражданского права. <...> Кодекс ввел новое понятие гражданского законодательства, и теперь смысл этого термина состоит в том, что к законодательству относятся исключительно законы <1>. Это первая причина, в силу которой теперь "источники гражданского права" и "гражданское законодательство" – это не одно и

¹ Гражданское право: учебник: в 2 т. / С.С. Алексеев, О.Г. Алексеева, К.П. Беляев и др.; под ред. Б.М. Гонгало. М.: Статут, 2016. Т. 1. С. 56.

² Российское гражданское право: учебник: в 2 т. / В.С. Ем, И.А. Зенин, Н.В. Козлова и др.; отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., стереотип. М.: Статут, 2011. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 70.

³ Рузанова В.Д., Поваров Ю.С. Толкование понятия правового акта // Lex russica. 2015. № 10. С. 93 - 102.

то же.<...> Причина, по которой понятия "источники гражданского права" и "гражданское законодательство" не совпадают, является то, что статья 5 ГК РФ признает в качестве источников гражданского права также обычаи делового оборота»⁴.

Надо полагать, что гражданское законодательство, так же как и иные акты, содержащие нормы гражданского права, являются источниками гражданского права. Гражданское законодательство теперь представлено в «усеченном» варианте или, как принято считать многими цивилистами, « в узком смысле».

Гражданское законодательство есть совокупность нормативных правовых актов в виде ГК РФ и федеральных законов, принятых в соответствии с ним и регулирующих отношения, указанные в п. 1, 2 ст. 2 ГК РФ. Перечень федеральных законов, относящихся к гражданскому законодательству, не определен и зависит от того, какие отношения его нормы регулируют.

Статья 5 ГК РФ определяет обычаи как сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Обычай, равно как и гражданское законодательство, представляет предмет исследования ученых-юристов на протяжении длительного времени. По мнению Д.И. Мейера, обычай есть «ряд постоянных и однообразных соблюдений какого-либо правила в течение более или менее продолжительного времени. Обычай юридический как источник права называется также обычным правом»⁵. Е.В. Васьковский полагал, что «гражданский обычай представляет собой: «1) норму, т. е. обязательное правило; во 2) норму частно-правную, т. е. касающуюся юридических отношений между людьми в их частной жизни; в 3) существующую в сознании народа или части его (напр., ремесленные, торговые обычаи), а не изданную законодателем, и в 4) постоянно применяемую на практике, а не вытесненную другой нормой»⁶. В.А. Лаптев отмечает, что «правовой обычай (англ. - custom, фран. - coutume) является одним из старейших источников права, значение которого трудно переоценить и по сей день. С развитием цивилизации зарождалось обычное право. Со временем правовым обычаям придавалась формальная определенность, и они

⁴ Яковлев В.Ф. Избранные труды: в 4 т. М.: Статут, 2012. Т. 2: Гражданское право: история и современность. Кн. 1. С. 902.

⁵ Мейер Д. И. Русское гражданское право: в 2 ч. По исправленному и дополненному 8-му изд., 1902. Изд. 3-е, испр. М.: Статут, 2003. С. 184.

⁶ Васьковский Е.В. Учебник гражданского права. СПб., 1896 // СПС «КонсультантПлюс».

санкционировались государством. Речь идет о законах, создаваемых на основе норм обычного права»⁷.

Представляется, что обычай, как и гражданское законодательство, будучи источником гражданского права, явление сложное, определяемое многими обстоятельствами.

Являясь источниками гражданского права, гражданское законодательство и обычай имеют как ряд общих признаков, так и некоторые различия.

Нам представляется, что общими признаками гражданского законодательства и обычая как источников права являются следующие:

- они регулируют гражданские отношения;
- каждое из них действует во времени, пространстве и по кругу лиц;
- они должны быть правовыми, т.е. отвечать принципам верховенства права и равенства всех перед законом;
- они являются элементами правовой системы РФ;

Различие состоит в следующем:

- законодательство устанавливается государством в лице компетентных органов, а обычай складывается в какой-либо сфере деятельности без участия государства;
- законодательство имеет письменную форму выражения, напротив, обычай может не иметь такой формы;
- применение законодательства обеспечивается принудительными мерами компетентных органов, а обычай применяется по воле сторон конкретного гражданского правоотношений и в случаях, когда правоотношение не урегулировано гражданским законодательством;
- обычай восполняет пробелы в правовом регулировании, а иногда конкретизирует гражданское законодательство, последнее в свою очередь не имеет такой цели;
- обычай в отличие от законодательства не систематизирован, не кодифицирован и не учтен;
- гражданское законодательство характеризуется нестабильностью, обычай, напротив, более устойчив и не политизирован.

Изложенное позволяет сделать некоторые выводы: необходимо законодательно определить равную юридическую силу гражданского законодательства и обычая как источников права; предусмотреть конкретные требования, которым должен соответствовать обычай как источник гражданского права.

⁷ Лаптев В.А. Российские правовые обычаи в предпринимательстве // Право и экономика. 2016. № 2. С. 4 - 9.

Список литературы

1. Васьковский Е.В. Учебник гражданского права. СПб., 1896 // СПС «КонсультантПлюс».
2. Гражданское право: учебник: в 2 т. / С.С. Алексеев, О.Г. Алексеева, К.П. Беляев и др.; под ред. Б.М. Гонгало. М.: Статут, 2016. Т. 1.
3. Лаптев В.А. Российские правовые обычаи в предпринимательстве // Право и экономика. 2016. № 2. С. 4 – 9.
4. Мейер Д. И. Русское гражданское право: в 2 ч. По исправленному и дополненному 8-му изд., 1902. Изд. 3-е, испр. М.: Статут, 2003.
5. Российское гражданское право: учебник: в 2 т. / В.С. Ем, И.А. Зенин, Н.В. Козлова и др.; отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., стереотип. М.: Статут, 2011. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права.
6. Рузанова В.Д., Поваров Ю.С. Толкование понятия правового акта // Lex russica. 2015. № 10. С. 93 - 102.
7. Яковлев В.Ф. Избранные труды: в 4 т. М.: Статут, 2012. Т. 2: Гражданское право: история и современность. Кн. 1.

THE CIVIL LEGISLATION OF THE RUSSIAN FEDERATION AND CUSTOM: COMPARATIVE LEGAL ASPECT

Yu. E. Hanukaev

Russian State University for Justice (RPA MJ Russia)

In the scientific article the author studied the concept of "civil law" and "custom" and made their comparative legal analysis. The author identified as a common and different between them, and came to the conclusion that it is necessary to determine the law of equal legal force of civil law and custom as sources of law, as well as provide specific requirements to be met by custom as a source of civil law.

Keywords: *civil legislation of the Russian Federation, customs, sources of civil law.*

Об авторе

ХАНУКАЕВ Юсуф Эдуардович – соискатель кафедры гражданского и предпринимательского права Всероссийского государственного университета юстиции, e-mail: nksmgs@mail.ru

HANUKAEV Yusuf - Searcher of the Department of Civil and Entrepreneurial Law the All-Russian State University of Justice, e-mail: nksmgs@mail.ru

Ханукаев Ю.Э. Гражданское законодательство РФ и обычай: сравнительно-правовой аспект // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2017. № 1. С. 181 – 185.