

Е. А. Махиня

ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПРИНЦИПА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ И ГРАЖДАНСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

E. A. Makhinya

THE CONCEPT AND IMPORTANCE OF THE PRINCIPLE IN CIVIL LAW AND LEGISLATION

В статье автор отмечает актуальность научного исследования гражданско-правовых принципов, необходимость использования новых методологических подходов для изучения этой юридической категории. Анализирует правовую природу принципов гражданского права, рассматривает формулировки указанной категории в законодательстве. Автор определяет роль принципов гражданского права в механизме правового регулирования. Отдельным вопросом в статье рассматривается возможность существования ненормативных принципов, то есть не закрепленных в действующем законодательстве.

Ключевые слова: принципы гражданского права, основные начала.

The author pays attention on the urgent character of the scientific study of the civil and legal principles, as well as the necessity of using new methodological approaches for studying the abovementioned legal category. The author analyzes the legal nature of civil principles and considers the expressions of the aforementioned category in legislation. The author also determines the role of civil principles in the enforcement mechanism. Moreover, the article dwells on the feasibility of non-normative principles i.e. not consolidated in current legislation.

Keywords: civil principles, fundamental principles.

*Principium est portissima pars cujunque rei
(Принцип есть важнейшая часть всего)*

Проблема уяснения сущности и значения принципов такой отрасли права, как гражданское право является предметом исследования ученых-цивилистов различных правовых систем практически с момента выделения гражданского права как регулятора обособленной группы общественных отношений.

Как было справедливо замечено О. А. Кузнецовой, «вопросу о принципах гражданского права посчастливилось в науке по количеству и качеству посвященной ему литературы, но не посчастливилось по части его общепринятого разрешения, особенно по части определения понятия принципов гражданского права, их обоснования и перечня» [11, с. 24].

Действительно, в настоящее время достаточно большое количество статей, монографических работ посвящено исследованию данной категории цивилистики, но, тем не менее, среди ученых не сложилось единства мнений относительно

того, что считать принципами гражданского права, какие функции они выполняют, кому адресованы, а также каковы состав и содержание принципов данной отрасли права [4; 7; 8; 16].

В этой связи абсолютно обоснованным видится суждение профессора Н. Л. Бондаренко о том, что необходим концептуально новый методологический подход к исследованию принципов гражданского права, в котором их изучение будет осуществляться на двух структурных уровнях: теоретическом и практическом. При этом первый уровень включает в себя разработку теоретической концепции принципов гражданского права, а второй, в свою очередь, содержит положения, связанные с решением проблем, касающихся реализации принципов [5].

Начинать исследование принципов права и их роли разумнее всего с уяснения определения понятия «принцип права». Сам термин происходит от латинского «principium», что означает «начало», «основа». Именно такие формулировки принципов содержатся у мно-





гих отечественных ученых-правоведов как по общей теории права, так и цивилистов. Например, Н. И. Матузов и А. В. Малько рассматривали принципы права как «исходные, определяющие идеи, положения, установки» [20, с. 151—156]. В. В. Лазарев писал, что «принципы права — это исходные нормативно-юридические положения...» [12, с. 72—74]. С. Н. Братусь определял принцип гражданского права как «ведущее начало» [2, с. 137—141]. В. П. Грибанов, в свою очередь, относил принципы гражданского права к руководящим положениям права, его основным началам, отражающим объективные закономерности, тенденции и потребности общества, определяющие сущность всей системы отрасли или ее института и имеющие «в силу их правомерного закрепления общеобязательное значение» [3, с. 223].

Анализируя содержание основного кодифицированного источника гражданского права России — Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ — далее), можно установить, что законодатель так и не определился с терминами, используемыми для обозначения принципов. Так, ст. 1 ГК РФ использует формулировку «основные начала», п. 2 ст. 6, п. 1 ст. 8 ГК РФ упоминает «общие начала и смысл гражданского законодательства», п. 2 ст. 6, ст. 602, 662, 1101 ГК РФ говорят о морально-этических «требованиях» и «принципах» добросовестности, разумности и справедливости. Такая ситуация закономерно порождает вопрос о целесообразности использования законодателем многообразия терминов для обозначения по своей сути одного и того же явления.

Некоторое авторы пытаются обосновать это терминологическое обилие на монографическом уровне. Так, в частности, Е. Г. Комиссарова абсолютно справедливо отмечает то обстоятельство, что если бы «общие начала» и «смысл гражданского законодательства» представляли собой принципы, зачем тогда законодателю было их логически разделять? [8] Кроме того, возникает еще вопрос: «общие начала», про которые говорит законодатель в ст. 6 и «основные начала», указанные в ст. 1 ГК РФ это одна и та же категория? Обозначения «общие» и «основные» имеют ли в данном контексте различный смысл? Так, в науке существует позиция, согласно которой «общие начала» выражены не только в ст. 1 ГК РФ, но и в других нормах гражданского законодательства [9, с. 21]. Таким образом, соотношение указанных понятий рассматривается как общее (общие на-

чала) и частное (основные начала) или как целое (общие начала) и часть (основные начала).

В данной связи считаем, что действительно законодатель, используя несколько разных словесных формулировок для обозначения одного и того же юридического явления, породил лишь научную дискуссию и некоторую почву для исследований в этой сфере. Смысловой нагрузки и какого-то особого значения для правоприменителя рассматриваемая ситуация не несет. На наш взгляд, ситуация была бы упрощена использованием в указанных статьях единообразного термина «принципы гражданского права».

Далее, соблюдая логику изложения, следует определиться с ролью этой категории в праве

Устоявшейся в доктрине является точка зрения, согласно которой принципы действуют на всех стадиях правового регулирования [19]. В правотворчестве принципы определяют общую направленность при разработке новых и совершенствовании действующих положений законодательства. Однако в настоящее время обязательность учета принципов при осуществлении нормотворческой деятельности нигде не закреплена. Причем это касается не только гражданского права, а и всех иных отраслей. Исходя из этого, остается только предполагать, действительно ли законодатель руководствуется принципами, разрабатывая тот или иной нормативно-правовой акт.

В правоприменении принцип подлежит прямому применению при наличии пробела в праве и отсутствии условий для использования аналогии закона. Помимо аналогии права в юридической литературе приводятся и другие примеры использования принципов гражданского права в практической деятельности. Так, О. А. Кузнецова выделяет четыре случая применения судами принципов гражданского права: 1) использование принципов для «усиления» аргументации по делу; 2) использование в процессе толкования правовых норм; 3) при обращении к аналогии права; 4) непосредственное использование как норма прямого действия [11, с. 25—34].

На важную роль принципов гражданского права указано, в том числе, в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации, утвержденной 7 октября 2009 г. Советом при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства: «в современном гражданском праве особое

значение для его эффективного и единообразного применения приобретают принципы, на которых основана система гражданского права» [10, с. 30].

Одним из концептуальных вопросов, касающихся сущности принципов, является вопрос: должен ли принцип быть закреплен нормативно? Ответ на этот вопрос в юридической литературе является разнополярным. Так, С. С. Алексеев писал о том, что обязательным свойством принципов является нормативность, т. е. они должны быть нормативно закреплены в праве в качестве основных идей, сформулированных в виде норм-принципов, реально выраженных в правовых нормах [1, с. 151]. Н. И. Матузов и А. В. Малько, напротив, определяют правовые принципы как исходные юридические положения и идеи, которые не вошли в содержание действующего права, соответственно не зафиксированы в нормах права и свойствами нормативности не обладают [20]. Весьма интересной представляется точка зрения Е. Г. Комиссаровой, которая делит принципы на две группы: нормативные и ненормативные, разграничивая, таким образом, принципы-нормы, содержащиеся в нормативно правовых актах, например в ст. 1 ГК РФ, и принципы-идеи,

вырабатываемые наукой [8, с. 112—113]. Рассматривая возможность существования ненормативных принципов, стоит упомянуть о еще одном способе их объективизации, а именно: о выработке принципов судебной практикой. Так, Р. Л. Иванов указывал, что «выражение отправных начал может производиться не только в законодательных актах правотворческих органов. Существует и другой способ — через правоположения судебной практики» [6, с. 12]. В подтверждение этой позиции стоит привести пример с принципом добросовестности, появившимся в ГК РФ сравнительно недавно. До нормативного закрепления данного принципа в ГК РФ на него часто ссылались суды различных уровней при рассмотрении дел [13—15; 17; 18].

Резюмируя рассмотренные точки зрения касательно сущности и свойств принципов в целом и гражданского права в частности, можно сделать вывод, что под принципами гражданского права следует понимать закрепленные в гражданском законодательстве, вырабатываемые наукой или судебной практикой общие начала, определяющие смысл, содержание и общую направленность правового регулирования гражданских правоотношений.

References

1. Alekseev S.S. *Obshchaya teoriya sotsialisticheskogo prava* [General Theory of Socialistic Law]. Sverdlovsk, 1963. 265 p.
2. Bratus' S.N. *Predmet i sistema grazhdanskogo prava* [Subject and System of Civil Law]. Moscow. Gosyurizdat Publ., 1963. 197 p.
3. Gribanov V.P. *Osushchestvlenie i zashchita grazhdanskikh prav* [Exercise and Protection of Rights]. Moscow. Statut Publ., 2000. 411 p.
4. Ershov V.V. *Yuridicheskaya priroda obshchikh i grazhdansko-pravovykh printsipov*. Kand. dis. (Yuridicheskie nauki) [Legal Nature of General Civil and Legal Principles. Thesis of Cand. Sc. Law]. Moscow, 2009. 229 p.
5. Bondarenko N.L. *Sovremenniy metodologicheskii podkhod k issledovaniyu printsipov grazhdanskogo prava* [Modern technological Approach to the Study of Principles of Civil Law]. *Vestnik Permskogo universiteta*, 2013, No. 4, p. 305-309.
6. Ivanov R.L. *Printsipy sovetskogo prava*. Kand. dis. (Yuridicheskie nauki) [Principles of Soviet Law. Thesis of Cand. Sc. Law]. Leningrad, 1988. 218 p.
7. Klimova A.N. *Printsipy grazhdanskogo prava*. Kand. dis. (Yuridicheskie nauki) [Principles of Civil Law. Thesis of Cand. Sc. Law]. Moscow, 2005. 182 p.
8. Komissarova, E.G. *Printsipy v prave i osnovnye nachala grazhdanskogo zakonodatel'stva*. Dokt. dis. (Yuridicheskie nauki) [Principles in Law and Fundamental Principles of the Civil Legislation. PhD Thesis]. Ekaterinburg, 2002. 303 p.
9. Sadikov O.N. *Kommentarii k Grazhdanskomu kodeksu Rossiiskoi Federatsii, chasti pervoi (postateinyi)* [Commentaries to the Civil Code of the Russian Federation, Part 1]. Moscow, 2002.
10. *Kontseptsiya razvitiya grazhdanskogo zakonodatel'stva Rossiiskoi Federatsii* [Concept of the Development of the Civil Legislation of the Russian Federation]. Moscow. Statut Publ., 2009. 159 p.
11. Kuznetsova O.A. *Printsipy grazhdanskogo prava: voprosy teorii i praktiki* [Principles of the Civil Law: Issues of Theory and Practice]. *Pravovedenie*, 2005, No. 2. p. 24-34.
12. Lazarev V.V., Lipen' V.V. *Obshchaya teoriya prava i gosudarstva*. V 2t. T. 1 [General Theory of State and Law. In 2 Volumes. Volume 1]. Moscow. Yurist" Publ., 2001. 620 p.
13. Decision of the Constitutional Court of the Russian Federation as of 24.02.2004 No. 3-P on the case of the constitutionality test of the articles 74 and 77 of the Federal Law 'On joint-stock companies', which regulate the procedure of consolidation



of shares of the joint-stock company and repurchase of fractional shares, in connection with complaints of citizens, 'Kadet Isteblishment' company, and the inquiry of Oktiabrsky Regional Court of Penza. *Rossiiskaya gazeta*, 2004, No. 3418, March 2. (In Russ.)

14. Decision of the Constitutional Court of the Russian Federation as of 10.04.2003 No. 5-P on the case of the constitutionality test of item 1 of the article 84 of the Federal Law 'On joint-stock companies' in connection with complaint of 'Priargunskoe' joint-stock company. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_41843/.

15. Decision of the Constitutional Court of the Russian Federation as of 4.12.2007 No. 966-0-P on the complaint of the citizen Pospelov Aleksandr Leonidovich on the infringement of his constitutional rights by certain provisions of the article 29 of the Patent Law of the Russian Federation. URL: http://uristu.com/library/sud/konstitut-sud/konstitut_big_5177. (In Russ.)

16. Potapova O.A. Printsipy grazhdanskogo prava. Kand. dis. (Yuridicheskie nauki) [Principles of Civil Law. Thesis of Cand. Sc. Law]. Ulyanovsk, 2002. 172 p.

17. Decision of the Federal Arbitration Court of the Russian Federation of Volgo-Vyatsky County as of 2.05.2007 on the case No.A43-10580/2006-39-231. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=AVV;n=22506>.

18. Decision of the Federal Arbitration Court of the Russian Federation of the Ural County as of 15.03.2004 No.F-09-595/04-GK.

19. Sidorkin A.S. Printsipy prava: ponyatie i realizatsiya v rossiiskom zakonodatel'stve i sudebnoi praktike. Kand. dis. (Yuridicheskie nauki) [Principles of Law: Notion and Implementation in the Russian Legislation and Judicial Practice]. Moscow, 2010. 206 p.

20. Matuzov N.I., Mal'ko A.V. Teoriya gosudarstva i prav [Theory of State and Rights]. Moscow. Yurist Publ., 2001. 776 p.

МАХИНЯ Евгений Александрович, преподаватель кафедры гражданского права, Омская юридическая академия, 644010, г. Омск, ул. Короленко, 12. E-mail: e.a.mahinya@gmail.com

MAKHINYA Evgeny Aleksandrovich, Teacher of the Department of Civil Law of Omsk Academy of Law, Bld. 12, Korolenko Str., Omsk, 644010. E-mail: e.a.mahinya@gmail.com

For citation: **E. A. Makhinya**. The Concept and Importance of the Principle in Civil Law and Legislation

Problemy prava (Issues of Law) founders journal № 3 (46). 2014. pp. 121–124.

