

ских и промышленных зданий". В то же время для разрешения возможного спора о тождественности произведений архитектуры и необходимости охраны субъективных авторских прав следует закрепить юридически значимые элементы произведения архитектуры в специальном законодательстве об архитектуре и архитектурной деятельности, что повысит точность юридических формулировок и терминов.

**Н.Л. Бондаренко**  
БГЭУ (Минск)

## **ПРОБЛЕМА РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА**

В Гражданском кодексе Республики Беларусь 1998 г. впервые нашли закрепление принятые в современном цивилизованном мире принципы гражданского права: неприкосновенности собственности; свободы договора; недопустимости произвольного вмешательства в частные дела; обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты и др.

Такое законодательное решение ставит перед наукой гражданского права и правоприменительной практикой ряд проблем, требующих решения. Однако особое внимание следует сосредоточить на заложенном в принципах гражданского права потенциале для нормотворческой и правоприменительной деятельности, а также механизме, посредством которого этот потенциал может быть реализован.

На наш взгляд, названный механизм включает 3 важных составляющих компонента: законодательное признание принципов гражданского права; их учет в процессе нормотворческой деятельности; руководство требованиями принципов в процессе осуществления правоприменительной деятельности (в том числе при вынесении решений судебными органами). На сегодняшний день можно с уверенностью говорить только о наличии первой из этих составляющих.

Как свидетельствует практика, законодательная фиксация руководящего положения (принципа) еще не означает его оковчателного и безусловного перехода из сферы правосознания в практическую плоскость. С сожалением мы вынуждены признать, что закрепленные в законодательстве принципы в процессе разработки конкретного акта нередко не учитываются законодателем. Это приводит к тому, что нормы отдельных правовых актов противоречат правовым принципам. А между тем, по справедливому замечанию Р.З. Лившица, правовые принципы только в том случае имеют юридическую ценность, если они будут реализовываться через конкретные правовые нормы конкретных отраслей права.

Не отлажен также и механизм применения принципов гражданского права в процессе правоприменительной деятельности. Вместе с тем необ-

ходимым условием реализации потенциала, заложенного в принципах гражданского права, является их эффективное использование судебной системой. Судьи способны "вдохнуть жизнь" во все принципы гражданского права, как они уже "оживили" принципы разумности и справедливости при вынесении решений о возмещении морального вреда.

Судьи должны опираться на принципы, когда необходимо определить смысл неясных или двусмысленных текстов. Ж.-Л. Бержелль полагал, что если при анализе некоторого правила выяснится его несоответствие принципу, суд должен дать строгую интерпретацию такого правила.

К сожалению, трудно себе представить, что сегодня судья возьмет на себя смелость применить принцип гражданского права, если в его распоряжении есть норма позитивного права, пусть даже вступающая в противоречие с данным принципом. Хотя определенные шаги в этом направлении сделаны и в первую очередь — хозяйственными судами Республики Беларусь.

В ходе рассмотрения хозяйственных дел суды нередко дают оценку соблюдению тех или иных гражданско-правовых принципов. В некоторых случаях при вынесении решения суд руководствуется принципами, которые прямо не названы в ГК, а выводятся путем толкования из норм гражданского законодательства. Это право суда вытекает из ст. 2 Гражданского кодекса, в которой закреплен открытый перечень принципов гражданского права.

В этих условиях существенно возрастает роль суда, который может выступать в качестве законодателя в конкретном деле. Такие действия хозяйственных судов по реализации принципов гражданского права не только эффективны с точки зрения практики применения права, но и еще более способствуют повышению авторитета судебной системы.

**С.С. Вабищевич**  
БГЭУ (Минск)

## **ДОГОВОРНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

В юридической литературе как в пределах отдельных отраслей права, так и в рамках общей теории права, в качестве одного из источников правового регулирования иногда называют *нормативный договор* (синонимы — *нормативно-правовой, правовой, публичный*) и в качестве одной из его разновидностей выделяют *внутригосударственный нормативный договор*. Таковым именуют как учредительные документы организаций, так и типовые договоры, примерные уставы, "формуляры" и т.д.

Учредительные документы действительно имеют договорную природу и являются результатом волеизъявления двух и более лиц (за исключением устава унитарного предприятия). Типовой договор содер-