

УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ
«БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЭКОНОМИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»

УДК 347.1 (476)

БОНДАРЕНКО
НАТАЛЬЯ ЛЕОНИДОВНА

**ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА
РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ,
ИХ РЕАЛИЗАЦИЯ В НОРМОТВОРЧЕСКОЙ
И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

Автореферат диссертации на соискание ученой степени
доктора юридических наук
по специальности 12.00.03 — гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

Минск, 2007

Работа выполнена в УО «Белорусский государственный экономический университет»

Официальные оппоненты:

Юркевич Николай Григорьевич, доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Республики Беларусь, профессор кафедры, Белорусский государственный университет, кафедра гражданского процесса и трудового права

Каменков Виктор Сергеевич, доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Республики Беларусь, Председатель Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь

Вишневский Алексей Федорович, доктор исторических наук, профессор, профессор кафедры, Академия МВД Республики Беларусь, кафедра теории и истории государства и права

Оппонирующая организация

ГНУ «Институт государства и права Национальной академии наук Беларуси»

Защита состоится 11 декабря 2007 г. в 14.30 на заседании совета по защите диссертаций Д 02.07.04 при УО «Белорусский государственный экономический университет» по адресу: 220070, Минск, просп. Партизанский, 26, ауд. 407 (1-й учеб. корп.), тел. 209-79-56.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке УО «Белорусский государственный экономический университет».

Автореферат разослан 10 ноября 2007 года.

Ученый секретарь
совета по защите диссертаций

Вабищевич С.С.

ВВЕДЕНИЕ

Принципы гражданского права впервые были закреплены в ст. 2 Гражданского кодекса Республики Беларусь 1998 г. (далее — ГК) с приданием им статуса основных начал гражданского законодательства. Это следует оценивать как начало нового этапа развития гражданского законодательства Республики Беларусь. Вместе с тем законодательное закрепление принципов обозначило существование целого ряда теоретических и практических проблем, обусловленных нерешенностью вопросов о понятии принципов гражданского права, их сущностных чертах, содержании, системе, функциональной роли и месте в системе гражданского права. Несмотря на то, что на всех этапах развития цивилистической науки ученые уделяли значительное внимание исследованию принципов, до сих пор не достигнуто единство мнений ни по одному из указанных вопросов.

В ГК определение понятия принципов гражданского права отсутствует также, вследствие чего вопрос о том, какую норму можно считать принципом, а следовательно, определяющей для всех остальных норм, остается открытым. Это объясняет тот факт, что в нормативных правовых актах различного уровня обнаруживается смешение правовых понятий. В качестве принципов нередко называются права и свободы личности, правовые институты, юридические гарантии, правовые презумпции. В гражданско-правовой доктрине продолжает оставаться господствующим сложившееся в советской цивилистической науке представление о принципах гражданского права, согласно которому они помогают правильнее понимать смысл отраслевого правового регулирования и истолковывать конкретные правовые нормы, а как непосредственно регулирующий компонент права предназначены лишь для случаев обнаружения пробелов в законодательстве при использовании такого формально-юридического инструмента, как «общий смысл законодательства». Указанные проблемы являются серьезным препятствием на пути эффективного практического применения принципов гражданского права. В связи с этим одна из первостепенных задач современной науки гражданского права состоит в том, чтобы дать правильную оценку этой правовой категории и выработать ориентиры ее применения, разработать комплекс мер, направленных на реализацию принципов гражданского права в нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Несмотря на актуальность проблематики принципов гражданского права, в Республике Беларусь комплексные исследования по ней до сих пор не проводились. В диссертации впервые в отечественной науке подвергнуты глубокому и всестороннему анализу различные проблемы принципов гражданского права — либо затронутые впервые, либо заново переосмысленные.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Связь работы с крупными научными программами (проектами) и темами. Тема диссертационного исследования соответствует Перечню приоритетных направлений фундаментальных и прикладных научных исследований Республики Беларусь на 2006—2010 годы, утвержденному постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 17 мая 2005 г. № 512. Диссертационная работа связана с темой «Формирование правового государства в Беларуси: состояние и перспективы» (№ ГР 20031180), разрабатываемой кафедрой гражданского и государственного права ЧУО «Минский институт управления», а также является неотъемлемой составной частью общенаучных разработок факультета права УО «Белорусский государственный экономический университет».

Цель и задачи исследования. Целью диссертации является выработка авторской концепции принципов гражданского права, включающей решение как теоретических (выявление закономерностей формирования, определение понятия, функций, системы, места в системе гражданского права), так и практических проблем (разработка комплекса мер по реализации принципов гражданского права в нормотворческой и правоприменительной деятельности).

Для достижения указанной цели поставлены и решены следующие задачи:

- установить закономерности формирования и развития принципов гражданского права, выявить факторы, влияющие на этот процесс, а также выделить основные этапы становления принципов гражданского права как основополагающих начал гражданского законодательства;
- определить сущностные признаки принципов гражданского права, позволяющие квалифицировать отдельные положения законодательства как его основные начала, и выработать на их основе дефиницию принципов;
- выделить основные функции принципов гражданского права по результатам анализа категории «функция» применительно к правовым принципам;
- определить соотношение конституционных и гражданско-правовых принципов, их взаимопроникновение и взаимодействие, а также дать оценку законодательному решению о закреплении в числе основных начал гражданского законодательства отдельных общеправовых (конституционных) принципов;
- сформировать систему принципов гражданского права, предложив критерий, выступающий в качестве системообразующего, определить элементы данной системы (отраслевые принципы гражданского права), исследовать их корреляцию;
- раскрыть содержание основных принципов гражданского права, проанализировать их реализацию в нормах гражданского законодательства;
- выявить проблемы реализации принципов в нормотворческой деятельности и предложить пути их преодоления;

- исследовать проблемы реализации принципов гражданского права в процессе осуществления правосудия по гражданским и хозяйственным делам, а также определить роль конституционного контроля в их реализации;

- оценить на основе анализа положений действующего законодательства Республики Беларусь и судебной практики некоторые положения гражданского законодательства на предмет их соответствия принципам гражданского права, сформулировать предложения, направленные на совершенствование законодательства с целью реализации его основных начал.

Объектом диссертационного исследования являются принципы гражданского права в их диалектическом развитии, составляющие фундаментальные правовые основы регулирования общественных отношений в сфере гражданского оборота. Предметом исследования выступают положения правовой доктрины, нормы гражданского законодательства Республики Беларусь и зарубежных стран, судебная практика, позволяющие в совокупности определить понятие, сущность и функции принципов гражданского права, сформировать их систему и разработать комплекс мер, направленных на реализацию принципов гражданского права в нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Положения, выносимые на защиту.

1. *Авторская концепция становления и развития принципов гражданского права, включающая:*

- определение закономерностей и совокупности факторов (экономических, социальных, политических и др.), влияющих на процесс становления и развития принципов гражданского права и их реализацию;

- выявление основных этапов становления и развития принципов гражданского права как основополагающих начал систематизации и кодификации гражданского законодательства.

Предложенная концепция позволяет определить влияние вышеуказанных факторов посредством отражения их в принципах гражданского права на процесс формирования гражданского законодательства и прогнозировать тенденции его дальнейшего развития с целью наиболее эффективного регулирования гражданско-правовых отношений.

2. *Авторское определение понятия принципов гражданского права как закрепленных в нормах гражданского законодательства либо вытекающих из его положений основных начал, стабильных руководящих положений, характеризующих сущность отрасли и цели гражданско-правового регулирования, имеющих общеобязательный характер в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности, и обоснование необходимости закрепления данного определения в ст. 2 ГК.*

В предложенной дефиниции отражены сущностные признаки принципов гражданского права: нормативность, объективность, стабильность, фундамен-

тальный характер и общеобязательность. Законодательное закрепление данного определения понятия принципов гражданского права позволит достичь единства понимания данной правовой категории, повысит эффективность ее применения, обеспечит более полную реализацию требований гражданско-правовых принципов в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности.

3. Авторское определение понятия функций принципов гражданского права, под которыми следует понимать способность принципов воздействовать на общественные отношения, влиять на их характер с целью эффективного регулирования гражданско-правовых отношений.

Основными функциями принципов гражданского права являются:

- *индивидуализирующая* (индивидуализируют отрасль права, а также конкретизируют общеправовые и конституционные принципы применительно к отрасли гражданского права);
- *информационная* (влияют на правосознание участников гражданских правоотношений, обеспечивают получение ими информации о сущности и специфических особенностях гражданско-правового регулирования);
- *нормообразующая* (задают ориентиры при формировании гражданско-правовых норм, обеспечивая их непротиворечивость и согласованность);
- *системообразующая* (выступают в качестве основных начал при формировании системы гражданского права и гражданского законодательства);
- *корректировочная* (применяются при необходимости устранения противоречий и исправления ошибок в законодательстве);
- *регулятивная* (используется для разрешения гражданско-правовых споров, в случае обнаружения пробелов в законодательстве, а также в случаях, когда подлежащая применению норма противоречит принципам гражданского права).

4. Авторские определения системы принципов гражданского права и ее основных элементов.

Система принципов гражданского права — это целостное, структурно упорядоченное единство принципов, находящихся во взаимодействии между собой, а также с принципами других отраслей права и обеспечивающих эффективное правовое регулирование гражданско-правовых отношений. При этом системообразующим критерием построения системы принципов гражданского права является его предмет.

С целью формирования целостной и эффективно действующей системы принципов гражданского права предлагается:

- скорректировать содержание принципов гражданского права с учетом конституционных положений с целью их единообразного толкования и конкретизировать их применительно к сфере общественных отношений, регулируемых гражданским правом;

- отказаться от практики закрепления отдельных конституционных (общеправовых) принципов в нормах гражданского законодательства, исключив из ст. 2 ГК принципы верховенства права и социальной направленности регулирования экономической деятельности;

- исключить из ст. 2 ГК принцип приоритета общественных интересов как противоречащий ст. 23 Конституции Республики Беларусь, закрепляющей принцип соразмерности (пропорциональности) и сбалансированности при ограничении субъективных прав.

Часть 2 ст. 2 ГК изложить в новой редакции следующего содержания:

«Основные принципы, на которых основывается гражданское законодательство:

1) принцип *юридического* равенства участников гражданских правоотношений (субъекты гражданского права участвуют в гражданских отношениях на равных, равны перед законом, не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону, и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов);

2) принцип неприкосновенности собственности (принудительное отчуждение собственности допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества, конфискация имущества допускается *только* по постановлению суда);

3) принцип свободы договора (*участники гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своих интересах, они свободны в заключении договора, установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора*). Понуждение к заключению договора либо изменению его условий не допускается, за исключением случаев, когда такая обязанность предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством);

4) принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела (вмешательство в частные дела не допускается, за исключением случаев, когда такое вмешательство осуществляется на основании *закона* в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц);

5) принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений (*при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей участники гражданских правоотношений не должны ущемлять права и защищаемые законом интересы других лиц*);

6) принцип обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты (*граждане и юридические лица вправе осуществлять защиту граж-*

данских прав в суде (хозяйственном суде) и иными способами, предусмотренными законодательством).

Гражданское законодательство основывается также на иных гражданско-правовых принципах, вытекающих из содержания и смысла гражданско-правовых норм.».

5. *Научно обоснованный комплекс мер по реализации принципов гражданского права в нормотворческой деятельности:*

- расширить и уточнить перечень принципов нормотворческой деятельности исходя из специфики данного вида деятельности. Изложить ст. 7 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» в новой редакции следующего содержания: *«Нормотворческая деятельность осуществляется на принципах верховенства права, верховенства закона, объективности, системности актов законодательства, единства и непротиворечивости правовых норм, научности, стабильности законодательства, связи нормотворческой деятельности с правоприменительной практикой.»*;

- в кодифицированных актах гражданского законодательства (Инвестиционном кодексе Республики Беларусь, Кодексе торгового мореплавания Республики Беларусь, Кодексе внутреннего водного транспорта Республики Беларусь, Водном кодексе Республики Беларусь, Кодексе Республики Беларусь о земле, Жилищном кодексе Республики Беларусь, Воздушном кодексе Республики Беларусь, Кодексе Республики Беларусь о недрах), а также в законах Республики Беларусь, сфера регулирования которых характеризуется значительной спецификой, закрепить принципы (основные начала) законодательства, которые должны применяться в случаях возникновения коллизии правовых норм или при наличии пробелов в указанном выше законодательстве;

- законодательно закрепить требование соблюдения принципов гражданского права как необходимого условия процесса разработки и принятия актов гражданского законодательства.

Реализация данных предложений позволит обеспечить стабильность гражданского законодательства, единство и единообразие нормотворческого процесса в условиях намечаемой систематизации гражданского законодательства.

6. *С целью реализации требований принципов гражданского права в процессе осуществления правосудия по гражданским и хозяйственным делам, обеспечения единообразия судебной практики, а также гарантированности прав и законных интересов субъектов гражданского права Республики Беларусь целесообразно путем принятия постановлений Пленумов Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь и Верховного Суда Республики Беларусь обратить внимание нижестоящих судов на непосредственное регулирующее значение принципов гражданского права. Разработан проект постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь.*

7. На основе комплексного анализа норм гражданского законодательства и правоприменительной практики вносится ряд предложений по совершенствованию правового регулирования гражданско-правовых отношений с учетом требований принципов гражданского права:

- в целях усиления регулятивной функции принципов гражданского права использовать основные начала гражданского законодательства, закрепленные в ст. 2 ГК, не только в случаях применения аналогии права, но и в качестве самостоятельного регулирующего компонента гражданско-правового регулирования. Для случаев аналогии права должны использоваться те принципы, которые необходимо вывести из смысла гражданского законодательства, изложив п. 2 ст. 5 ГК в следующей редакции: «при невозможности использования в предусмотренных случаях аналогии закона, права и обязанности сторон определяются исходя из смысла гражданского законодательства (аналогия права).»;

- в целях защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота и недопущения расширительного толкования категории «злоупотребление правом» предусмотреть формы злоупотребления правом в законе, изложив первый абзац п. 1 ст. 9 ГК в следующей редакции: «Действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах, предусмотренных законом, не допускается.»;

- в целях реализации принципов добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений, свободы договора и недопустимости произвольного вмешательства в частные дела законодательно закрепить основания для уменьшения судом размера неустойки, изложив п. 1 ст. 314 ГК в следующей редакции: «Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства и ее взыскание повлечет или может повлечь тяжелое финансовое положение должника, суд вправе уменьшить размер неустойки.»;

- в целях обеспечения стабильности гражданского оборота и устранения пробельности гражданского законодательства закрепить требования, которым должно удовлетворять подлежащее уступке право требования, дополнив п. 1 ст. 353 ГК словами «передаваемое на основании договора право (требование) должно быть реальным и определенным.»;

- в целях реализации принципов недопустимости произвольного вмешательства в частные дела и свободы договора ограничить требование о придании обратной силы законодательству, изложив п. 2 ст. 392 ГК в новой редакции: «Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем действовавшие при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.»;

- в целях активизации гражданского оборота и реализации принципа свободы договора предусмотреть для предварительных договоров *простую письменную форму (в п. 2 ст. 399 ГК) и исключить из Закона Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» положение, содержащее требование государственной регистрации договоров, которые могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения прав или ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество;*
- в целях реализации принципа свободы договора и с учетом требований растущего гражданского оборота *включить правовые конструкции агентского договора и договора товарного кредита в гражданское законодательство путем внесения соответствующих дополнений в ГК Республики Беларусь;*
- в целях реализации принципов свободы договора и юридического равенства участников гражданских правоотношений, предотвращения монополизации страхового рынка Республики Беларусь *внести изменения в Положение о страховой деятельности в Республике Беларусь, утвержденное Указом Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 530, предоставив участникам договора право самостоятельного выбора страховщика по договору обязательного страхования.*

Личный вклад соискателя. Основные положения и выводы диссертации являются результатом самостоятельного исследования автором избранной темы.

Апробация результатов диссертации. Основные положения диссертации были апробированы:

- на международных научных и научно-практических конференциях «Политический и социально-экономический процесс в Беларуси: состояние, проблемы, перспективы» (Минск, 1997), «Экономическая наука и образование: Проблемы и перспективы» (г. Минск, 1998 г.); «Становление гражданского общества в Беларуси в контексте устойчивого развития» (Минск, 1999), «Современный политический и социально-экономический процесс в Беларуси, России и Украине: состояние, проблемы, перспективы» (Минск, 2000), «Проблемы и перспективы социально-экономического и политического развития Беларуси, России, Украины» (Минск, 2001), «Управление образованием в условиях переходной экономики (Минск, 2002), «Стратегия торгово-экономического образования» (Москва, 2002), «Торговля в экономической системе: теория и практика» (Минск, 2002), «Проблемы правового регулирования хозяйственной деятельности экономики переходного периода» (Минск, 2002), «Управление в социальных и экономических системах» (Минск, 2003—2006), «Менталитет славян и интеграционные процессы: история, современность, перспективы» (Гомель, 2005), «Проблемы правового регулирования экономических отношений на современном этапе» (Гродно, 2006), «Социальные проблемы развития белорусского общества в условиях глобализации» (Минск, 2006), «Подготовка

научных кадров высшей квалификации с целью обеспечения инновационного развития экономики» (Минск, 2006), «Модернизация образования: поиски, проблемы, перспективы» (Киев—Переяслав-Хмельницкий, 2006), «Проблемы реализации норм права в условиях формирования рыночных отношений» (Минск, 2006);

- республиканских научно-практических конференциях «Актуальные проблемы совершенствования законодательства Республики Беларусь на современном этапе» (Минск, 2005), «Правовое обеспечение устойчивого развития Республики Беларусь в контексте интеграционных процессов» (Гомель, 2006);

- заседании круглого стола «Правовое государство и гражданское общество в Республике Беларусь: состояние и перспективы» (Минск, 2006).

Результаты работы докладывались на заседаниях кафедр гражданского и государственного права ЧУО «Минский институт управления», гражданского и трудового права УО «Академия МВД Республики Беларусь», гражданско-правовых дисциплин УО «Белорусский государственный экономический университет», а также были использованы при проведении со студентами лекционных и семинарских занятий по курсам «Гражданское право», «Сравнительный анализ гражданского законодательства Республики Беларусь и зарубежных стран».

Опубликованность результатов диссертации. По результатам диссертационного исследования опубликовано 53 научные работы, в том числе 3 монографии объемом 17,72 авторского листа (1 — в соавторстве), 28 статей в научных рецензируемых журналах (12,98 авторского листа), 3 — в научно-практических журналах (1,21 авторского листа), 2 — в сборниках научных трудов (0,52 авторского листа), 14 — в материалах конференций (1,68 авторского листа), 3 — в тезисах докладов конференций (0,38 авторского листа). Общий объем публикаций составляет 36,21 авторского листа.

Структура и объем диссертации. Диссертация состоит из перечня условных обозначений, введения, общей характеристики работы, пяти глав и заключения. Работа изложена на 203 страницах. Приложение размещено на 2 страницах. Библиографический список включает 553 наименования (45 страниц), в том числе список публикации соискателя — 53 наименования.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ

Во **введении** обосновывается актуальность проведенного научного исследования, доказываются теоретическая и практическая значимость разработки данного научного направления и избранной темы для науки гражданского права и практики гражданского оборота Республики Беларусь.

В первой главе **«Аналитический обзор литературы по теме»** освещаются основные этапы развития научных представлений по проблемам принципов гражданского права и содержится анализ основных научных работ, посвященных исследуемой проблематике, проведенный как в историческом, так и географическом плане. Охарактеризована разработанность проблематики принципов в науке гражданского права и смежных правовых науках. Особое внимание уделено анализу монографических и диссертационных работ, имеющих предметом своего исследования проблемы принципов гражданского права. Сделан вывод о том, что в Республике Беларусь отсутствуют комплексные исследования принципов гражданского права, в связи с этим обоснован выбор направления исследования. Определен его предмет, описаны использованные методы, а также охарактеризованы теоретическая и эмпирическая базы исследования.

Вторая глава **«Формирование принципов гражданского права: историко-правовые закономерности и факторы влияния»** состоит из двух разделов.

В первом разделе **«Основные этапы становления принципов гражданского права»** на основе методологического постулата о том, что «научное познание того или иного правового явления невозможно без уяснения его истории», исследован генезис принципов гражданского права, определены закономерности их формирования, рассмотрено современное состояние. Основным методом исследования в данном разделе явился диалектический, позволивший исследовать принципы гражданского права в развитии с учетом их объективной обусловленности, изменяемости, взаимозависимости и взаимодействия с другими явлениями общественной жизни. Использование историко-правового метода дало возможность выделить основные этапы становления принципов гражданского права. При этом в центре внимания находился процесс формирования принципов гражданского права Беларуси. В данном разделе выделены основные исторические вехи развития национального законодательства, а также проанализированы важнейшие нормативные правовые акты с XIII в. (заключение первых международных договоров раннефеодальных белорусских княжеств) до конца XX в. (начало формирования гражданского законодательства Республики Беларусь).

Первый этап формирования принципов гражданского права как правовых категорий связан с разработкой основ римского частного права. Однако принципы использовались римскими юристами в качестве не самостоятельных регулирующих начал, а отправных идей, которыми надлежало руководствоваться при систематизации правовых институтов. *Второй этап* — становление принципов как правовых категорий, предназначенных для регулирования сферы частных отношений, связан с созданием системы канонического права (XII в.). Принципы были сформулированы в виде правил, которыми надлежало руководствоваться

при рассмотрении разнообразных гражданско-правовых споров. *Третий этап* становления принципов гражданского права начался в середине XVI в., когда они получили отражение в первых крупных кодификациях гражданского права. На этом этапе было сформировано законодательство Великого княжества Литовского (составной частью которого были земли Беларуси). В статутах 1529, 1566 и 1588 г. нашли отражение передовые идеи европейской правовой науки, выразившиеся в закреплении и последовательной реализации правовых принципов в целом и принципов гражданского права в частности. Принципы незыблемости частной собственности, равенства всех перед законом, свободы договора были не только положены в основу всех последующих европейских кодификаций гражданского права, но и прямо закреплены в их текстах. Статуты составляли основу системы частного права Беларуси с XVI до начала XIX в., когда Беларусь вошла в состав Российской империи.

В XIX в. начался *четвертый этап* становления принципов гражданского права. Они впервые были закреплены в нормах гражданских кодексов в виде отдельных положений, а формирование законодательства осуществлялось в соответствии с их требованиями. Иначе развивалось российское гражданское законодательство. После Октябрьской революции 1917 г. гражданско-правовые принципы практически полностью утратили свое значение в силу принципиального идеологического отрицания частного права и рассматривались (как наукой, так и практикой) лишь в качестве идей и деклараций, не предназначенных для правового регулирования гражданских правоотношений. Только с принятием 28 октября 1998 г. ГК Республики Беларусь принципы гражданского права были законодательно закреплены и в нашей стране с существенным опозданием по сравнению с другими европейскими державами начался четвертый этап их становления.

Ретроспективный анализ позволил доказать, что принципы гражданского права формировались на протяжении длительного периода времени в соответствии с объективными закономерностями, под которыми следует понимать обусловленность изменений в понятии, содержании и пределах реализации данных принципов влиянием различных факторов. Решающую роль в этом процессе сыграли экономические, социальные и политические факторы, при одновременном воздействии некоторых других. Так, на формирование принципов гражданского права Беларуси в период создания статута Великого княжества Литовского в значительной мере повлияли географическое положение страны, уровень правовой культуры, правосознания и профессионализма законодателей, идеалы равенства и справедливости. Сделан вывод о том, что на определенных этапах развития общества под решающим влиянием тех или иных факторов отдельные принципы способны утрачивать свое значение. Могут появляться новые принципы, а существующие — трансформироваться, видоизменяться, действовать в ограниченном виде либо реализовываться в наиболее полной мере. Объективное

существование вышеуказанных факторов обуславливает необходимость их постоянного учета при формировании норм гражданского законодательства, а также позволяет определять тенденции дальнейшего развития законодательства с целью наиболее эффективного регулирования гражданско-правовых отношений.

Республика Беларусь провозглашена правовым социальным государством (ст. 1 Конституции). С учетом данного основополагающего тезиса, во втором разделе *«Принципы гражданского права в условиях социального правового государства»* рассмотрены проблемы влияния данного конституционного положения на реализацию принципов гражданского права и допустимости ограничений принципов гражданского права в условиях правового социального государства.

Тот факт, что отдельные принципы правового государства (равенство всех перед законом, право на судебную защиту, неприкосновенность собственности и др.) закреплены в ГК Республики Беларусь в качестве отраслевых принципов гражданского права (с учетом специфики регулируемых общественных отношений), свидетельствует о закономерном возрастании роли принципов в условиях правового государства, а также о необходимости постоянного учета взаимосвязи и взаимодействия принципов правового государства, конституционных и гражданско-правовых.

В результате анализа нормативных правовых актов национального и международного законодательства и доктринальных источников выявлены основные признаки правового государства. Сделан вывод о том, что «правовое государство» и «социальное государство» — две самостоятельные ценностные категории. Корреляция принципов правового и социального государства ставит перед законодательной и исполнительной властью вопросы, связанные с допустимостью тех или иных ограничений частных интересов в целях защиты интересов общества. Решающее значение приобретает сопоставимость между необходимым и допустимым ограничениями частных прав. Так, исходя из требований принципов правового государства, ограничения сферы частных интересов недопустимы, в то время как функционирование социального государства предполагает определенную степень вторжения в частноправовую сферу, неизбежно требует ограничения отдельных прав участников гражданского оборота, а следовательно, и гарантирующих их принципов права. В связи с этим актуализируется проблема реализации принципов гражданского права, решение которой видится в четком соблюдении основных принципов правового государства: верховенства права, верховенства закона, соразмерности (пропорциональности) ограничения прав и свобод личности охраняемым Конституцией ценностям. В правовом государстве законодатель в каждом конкретном случае отступления от принципов гражданского права обязан убедиться в необходимости вводимых ограничений и четко определить их пределы в законе. Таким образом, закрепле-

ние в законе каждого случая ограничения прав субъектов гражданского оборота является необходимым условием соблюдения принципов гражданского права.

Третья глава **«Понятие, сущность и функции принципов гражданского права»** состоит из трех разделов.

Поскольку отсутствие законодательно закреплённого понятия «принципы гражданского права» следует рассматривать как обстоятельство, препятствующее их эффективной реализации в нормотворческой и правоприменительной деятельности, в первом разделе **«Принципы гражданского права: понятие и сущностные признаки»** решена задача выработки дефиниции принципов гражданского права.

Учеными-правоведами предложено множество определений понятия «принципы гражданского права». Большинство этих дефиниций проанализировано в диссертации, отмечено положительное и спорное в них. Особое внимание обращено на то, что практически все предложенные определения объединяет одна общая черта — указание на абстрактный характер принципов. Принимая во внимание факт законодательного признания принципов гражданского права и современные тенденции развития цивилистической науки, необходимо выработать единую дефиницию, которая бы в полной мере отражала сущностные черты принципов гражданского права и характеризовала их роль в нормотворческой и правоприменительной деятельности. Автором определены требования, которым должно удовлетворять искомое понятие: отражать отраслевую принадлежность принципов, указывать на признаки, позволяющие идентифицировать то или иное положение гражданского законодательства в качестве его принципа, содержать требование их обязательного применения субъектами гражданского права, а также нормотворческими и правоприменительными органами.

Изучение характерных черт правовых принципов позволило выделить сущностные признаки принципов гражданского права: нормативность, объективность, стабильность, фундаментальный характер и общеобязательность. Вся совокупность данных признаков сконцентрирована в авторском определении понятия принципов гражданского права, под которыми предложено понимать закреплённые в нормах гражданского законодательства либо вытекающие из его положений основные начала, стабильные руководящие положения, определяющие сущность отрасли и цели гражданско-правового регулирования, имеющие общеобязательный характер в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности. Данное определение целесообразно закрепить в ст. 2 ГК. Законодательное закрепление понятия «принципы гражданского права» позволит достичь единообразия понимания данной правовой категории, повысит эффективность ее применения, обеспечит более полную реализацию требований принципов в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Во втором разделе *«Место принципов в системе гражданского права и гражданского законодательства»* на основе выявления взаимосвязи принципов гражданского права с иными правовыми категориями определено место принципов в системе гражданского права и гражданского законодательства.

В ГК Республики Беларусь норму о принципах гражданского права (ст. 2) законодатель поместил рядом с нормой о предмете гражданско-правового регулирования (ст. 1), тем самым распространив их действие на все структурные части гражданского законодательства. Вопрос о месте принципов в системе гражданского права не нашел в цивилистике однозначного решения. На основе сделанного во второй главе работы вывода о том, что формирование отрасли гражданского права началось с формирования ее принципов, признано корректным использование законодателем в ст. 2 ГК терминов «принципы гражданского права» и «основные начала гражданского законодательства» в качестве синонимических конструкций. Соответственно предложена следующая структура системы гражданского права: принципы гражданского права, гражданско-правовые нормы, субинститут, правовой институт, подотрасль права, отрасль права.

Принципы гражданского права выступают связующим звеном между гражданским правом и гражданским законодательством, так как они положены в основу как права, так и законодательства. Соискателем критически оценено утвердившееся в цивилистической науке мнение, что наличие в гражданском законодательстве норм другой отраслевой принадлежности следует рассматривать как основание для отграничения гражданского права от гражданского законодательства. Гражданское право, как и гражданское законодательство, имеет комплексный характер, его история свидетельствует о том, что оно никогда не было свободно от влияния общественных интересов. Именно по этой причине все попытки отграничить частное право от публичного оказались безрезультатными.

Третий раздел *«Основные функции принципов гражданского права»* посвящен исследованию функциональной роли принципов гражданского права. Под функциями принципов гражданского права автором предложено понимать способность принципов воздействовать на общественные отношения, влиять на их характер с целью эффективного регулирования гражданско-правовых отношений. Использование данного определения позволило выявить следующие основные функции принципов гражданского права: индивидуализирующую, информационную, нормообразующую, системоформирующую, корректировочную и регулятивную. Принципы являются одним из критериев деления права на отрасли, они индивидуализируют и конкретизируют общеправовые и конституционные принципы применительно к отрасли гражданского права (индивидуализирующая функция). Посредством информационной функции обеспе-

чивается влияние на правосознание участников гражданских правоотношений, получение ими в сжатом концентрированном виде информации о сущности и специфических особенностях гражданско-правового регулирования. Установлено, что эффективность данной функции принципов гражданского права зависит от того, насколько соблюдаются в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности заложенные в них требования. Как основные начала гражданского законодательства принципы выступают в качестве отправных положений при формировании его норм, обеспечивая их непротиворечивость и согласованность, адекватность отражения в их содержании объективных потребностей развития общества и государства (нормообразующая функция). При формировании системы гражданского права и системы гражданского законодательства принципы выполняют также системоформирующую функцию, обеспечивая единство всех норм и институтов отрасли гражданского права для ее эффективного функционирования и достижения целей гражданско-правового регулирования. На устранение противоречий и исправление ошибок в законодательстве направлена корректировочная функция принципов гражданского права.

Выполнение принципами гражданского права регулятивной функции обеспечивает заполнение пробелов в системе норм гражданского законодательства. При помощи принципов осуществляют правильное толкование гражданско-правовых норм в процессе правового регулирования, дают оценку законности и обоснованности их применения. На основе результатов анализа материалов судебной практики автором сделан вывод о том, что регулятивная функция принципов гражданского права реализуется не в полной мере. Доказана целесообразность применения принципов не только в аналогии права при использовании такого формально-юридического инструмента, как «общий смысл законодательства», но и в качестве самостоятельного основания при решении конкретных гражданско-правовых споров. Такой подход необходим в случаях не только обнаружения пробела или коллизии в законодательстве, но и когда норма, подлежащая применению, противоречит принципам гражданского права или конституционным положениям. Следовательно, аналогия права должна применяться тогда, когда принцип необходимо вывести из смысла гражданского законодательства. Если же принцип прямо закреплен в ст. 2 ГК, его следует применять в качестве правовой нормы. В связи с этим диссертантом была предложена новая редакция п. 2 ст. 5 ГК.

Четвертая глава **«Система принципов гражданского права»** состоит из трех разделов.

В первом разделе **«Понятие системы принципов гражданского права и поиск системообразующего критерия»** проанализированы признаки любой системы, доказана применимость данных признаков к системе принципов граждан-

ского права. При рассмотрении вопросов данного раздела в значительной степени использовалась методология системного подхода и системного анализа, позволившая оценить взаимозависимость и взаимодействие принципов гражданского права, а также сформулировать понятие системы принципов гражданского права.

Под системой принципов гражданского права следует понимать целостное, структурно упорядоченное единство принципов, находящихся во взаимодействии между собой, а также с принципами других отраслей права и обеспечивающих эффективное правовое регулирование гражданско-правовых отношений.

Автором сделан вывод о том, что для функционирования системы принципов гражданского права, как и любой другой, количество элементов решающей роли не играет. Поскольку наряду с принципами, закрепленными в ст. 2 ГК, гражданское законодательство Республики Беларусь базируется на иных принципах, вытекающих из его положений, основное внимание следует сосредоточить на структуре этой системы, особенностях входящих в нее элементов, наличии или отсутствии объединяющих эти элементы связей, поисках системообразующего критерия. В качестве последнего необходимо рассматривать предмет правового регулирования. Исходя из этого, в систему принципов гражданского права предложено включать только те основные начала, которые находятся в органичной связи с предметом гражданско-правового регулирования.

Во втором разделе *«Конституционные основы принципов гражданского права»* исследовано соотношение конституционных и гражданско-правовых принципов. В числе основных начал гражданского законодательства ст. 2 ГК Республики Беларусь называет принципы верховенства права и социальной направленности регулирования экономической деятельности, которые являются по своей природе общеправовыми, конституционными. Дана правовая оценка указанному законодательному решению и доказана необходимость отказа от закрепления в нормах гражданского законодательства отдельных конституционных принципов, находящихся в структурной связи не с какой-либо одной, а со всеми отраслями права. Так, принцип верховенства права (ст. 7 Конституции Республики Беларусь) имеет ярко выраженный универсальный характер и не может быть отождествлен с какой-либо отдельной отраслью права. То же касается и принципа социальной направленности регулирования экономической деятельности, вытекающего из положений ст. 1 и ст. 13 Основного Закона. Стоящие перед правом задачи регулирования социальных и экономических отношений неизбежно отражаются в нормах всех отраслей права, в том числе гражданского. Однако данный принцип адресован публичной власти, и в сфере частноправовых отношений он проявляется только косвенно, опосредованно. Его

влияние обнаруживается на стадии нормотворчества, но представляется достаточно сложным оценить его роль в правоприменительной деятельности.

В числе основных начал гражданского законодательства закреплён также принцип приоритета общественных интересов (ст. 2 ГК). Это не только актуализирует проблему его корреляции с другими гражданско-правовыми принципами (свободы договора, равенства участников гражданских отношений, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела), но и создаёт атмосферу непредсказуемости в сфере гражданского оборота, несёт угрозу его стабильности. Кроме того, принцип приоритета общественных интересов противоречит ст. 23 Конституции Республики Беларусь, закрепляющей один из основных принципов правового государства — соразмерности (пропорциональности) и сбалансированности при ограничении субъективных прав. Автором сделан вывод о том, что необходимо исключить из ст. 2 ГК принцип приоритета общественных интересов.

Вместе с тем закрепление в отраслевом законодательстве отдельных общеправовых принципов (равенства, неприкосновенности собственности, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты). Это подтверждено следующими аргументами: в нормах гражданского законодательства действие названных принципов проявляется наиболее полно, а их связь с предметом гражданско-правового регулирования наиболее органична; их функциональная роль обнаруживается как в нормотворческой, так и в правоприменительной деятельности; указанными принципами чаще всего руководствуются суды в процессе осуществления правосудия по гражданским и хозяйственным делам.

Доказано, что все отраслевые принципы гражданского права представляют собой конституционные положения, трансформированные в гражданско-правовые принципы с учётом специфики общественных отношений, регулируемых гражданским правом. Это обстоятельство, в свою очередь, предопределяет необходимость обеспечения согласованности и единообразия конституционных и отраслевых принципов и норм.

Третий раздел **«Основные отраслевые принципы гражданского права»** состоит из шести подразделов, каждый из которых посвящён исследованию отдельного гражданско-правового принципа. Делая оговорку, что систему принципов гражданского права нельзя ограничивать названными в ст. 2 ГК, основными для отрасли гражданского права следует признать принципы: юридического равенства участников гражданских правоотношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Исследование в данном разделе проведено на двух уровнях: теоретическом и практическом. Рассмотрен генезис, уточнены понятие и содержание каждого гражданско-правового принципа, его проявления в различных подотраслях и институтах гражданского права, а также корреляция с другими основными началами, включенными в систему принципов гражданского права. Анализ гражданского законодательства с учетом требований его принципов позволил сделать вывод о том, что необходима корректировка некоторых гражданско-правовых норм. В связи с этим сформулированы конкретные предложения по совершенствованию норм ГК Республики Беларусь, а также положений некоторых нормативных правовых актов.

Исследование принципов гражданского права в сравнительно-правовом аспекте с изучением законодательного опыта ряда европейских государств и США, а также трудов зарубежных ученых позволило сделать ряд концептуальных обобщений, имеющих значение для осмысления роли и значения принципов гражданского права. Принимая во внимание интеграционные процессы, происходящие в Европе в последние десятилетия, а также необходимость дальнейшего развития экономического сотрудничества между Республикой Беларусь, Россией и Украиной, особое внимание автор уделил анализу принципов гражданского права и отдельных гражданско-правовых норм названных стран.

Признано справедливым включение в число основных начал гражданского законодательства принципа *равенства участников гражданских правоотношений*, но предложено уточнить его название. Поскольку речь идет не о фактическом равенстве, которое недостижимо, а только о юридическом, данный принцип должен быть назван принципом «юридического равенства участников гражданских правоотношений». Рассмотрение проблем его реализации в нормах гражданского законодательства позволило выявить различные ограничения названного принципа, которые выражаются в установлении определенных привилегий (льгот) и преимущественных прав. При этом законодатель преследует различные цели — решение социальных и других задач, стоящих перед государством, достижение справедливости, обеспечение стабильности гражданско-правовых отношений, защиту интересов более слабой стороны и т.д. Оценивая необходимость и обоснованность введения различных ограничений принципа равенства, следует учитывать, что независимо от мотивов, которыми руководствуется законодатель, любое ограничение должно устанавливаться только на основании закона и осуществляться в точном соответствии с его положениями.

В связи с этим особое внимание уделено анализу п. 1 ст. 314 ГК, согласно которому суд имеет право уменьшить подлежащую уплате неустойку, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства. Таким образом, в законе закрепляется не сама привилегия, а право суда на ее предоставление отдельным участникам гражданских правоотношений. Поскольку ее предостав-

ление ограничивает действие целого ряда принципов гражданского права (равенства участников гражданских правоотношений, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений), основания для снижения неустойки должны быть достаточно вескими. Однако в законе такие основания не установлены, что является причиной отсутствия единообразия судебной практики. В связи с этим п. 1 ст. 314 ГК предложено изложить в новой редакции: «Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства и ее взыскание повлечет или может повлечь тяжелое финансовое положение должника, суд вправе уменьшить размер неустойки.».

Анализ принципа *неприкосновенности собственности* выполнен на основе исследования его генезиса. Указано, что классическая римская юриспруденция рассматривала право собственности как неограниченное и исключительное господство лица над вещью, право, свободное от ограничений и абсолютное по своей защите. В процессе эволюции правовой системы общество пришло к необходимости иного понимания собственности, отказу от абсолютизации ее неприкосновенности. С одной стороны, отдельные ограничения данного принципа объективно необходимы, а с другой — от надлежащего обеспечения неприкосновенности собственности в значительной мере зависят нормальное функционирование рыночной экономики и стабильность всего гражданского оборота. Таким образом, возникает необходимость выделения критерия, позволяющего оптимально сочетать интересы собственника и общества в целом, гарантировать максимально возможную степень неприкосновенности собственности. Этим критерием является закрепление случаев, в которых возможно принудительное ограничение или прекращение права собственности только на основании закона. При этом конфискация имущества должна осуществляться только по постановлению суда. В связи с этим предложено уточнить содержание гражданско-правового принципа неприкосновенности собственности с учетом положений ст. 44 Конституции.

Принцип свободы договора отражает отраслевую специфику гражданского права в большей степени, чем все иные гражданско-правовые принципы. В ст. 2 ГК свобода в гражданском праве сведена к сфере договорного права, что объясняется значительностью и объемностью института договора, однако несколько сужает значимость свободы договора как основного начала всего гражданского законодательства. Отталкиваясь от тезиса о том, что принцип свободы договора не замыкается в рамках подотрасли обязательственного права, а распространяет свое действие на все иные подотрасли гражданского права, и с целью более полного раскрытия содержания указанного принципа предложено наполнить принцип свободы договора следующим содержанием: «участники гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские

права своей волей и в своих интересах, они свободны в заключении договора, установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Понуждение к заключению договора либо изменению его условий, не допускается, за исключением случаев, когда такая обязанность предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством;».

Содержание принципа свободы договора включает предоставленное участникам гражданского оборота право свободного вступления в договорные отношения, выбора стороны по договору, заключения смешанных договоров, определения договорных условий. Последовательно анализируя данные правомочия, автор обнаружил в гражданском законодательстве ряд положений, содержащих неоправданные ограничения исследуемого принципа. Так, допускается возможность понуждения участников гражданских правоотношений к заключению договора в силу закона либо добровольно принятого обязательства. С учетом этого особое внимание уделено рассмотрению норм гражданского законодательства о предварительном договоре. Поскольку содержание предварительного договора представляет собой обязательства сторон по заключению в будущем соответствующего договора о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг, законодатель исходит из того, что основной договор должен быть заключен на условиях, предусмотренных предварительным договором, он должен содержать все существенные условия основного договора (п. 3 ст. 399 ГК). Данное требование закона нуждается в корректировке по следующим причинам. Во-первых, в момент заключения предварительного договора стороны не могут с уверенностью определить все существенные условия основного договора (иногда именно по этой причине они прибегают к заключению предварительного договора), во-вторых, цели предварительного договора и основного различны. Целью основного договора может быть передача имущества в собственность, выполнение работ, оказание услуг и др. Цель всех предварительных договоров одна — обеспечение гарантий заключения основного договора. Достаточно спорным представляется и требование закона, согласно которому предварительный договор должен быть заключен в форме, установленной законодательством для основного договора. Если же форма основного договора законом не предусмотрена, то это должна быть простая письменная форма (п. 2 ст. 399 ГК). Указано, что наиболее оптимальной для предварительного договора является именно простая письменная форма, поскольку никаких прав, кроме права требовать заключения основного договора, он не порождает. В связи с этим предложено внести соответствующие изменения в п. 2 и п. 3 ст. 399 ГК, а также из п. 3 ст. 9 Закона Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» исключить положение, содержащее требование

государственной регистрации договоров, которые могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения прав или ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество.

Элементом свободы договора является предоставление субъектам договорных отношений возможности заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законодательством (смешанный договор) (п. 2 ст. 391 ГК). Изучение норм гражданского законодательства, а также существующей практики заключения отдельных смешанных договоров позволило привести ряд аргументов в пользу целесообразности включения правовых конструкций агентского договора и договора товарного кредита в ГК Республики Беларусь. Реализация данного предложения создаст необходимые правовые основы для более широкого включения названных договоров в гражданский оборот. Рекомендовано также внести изменения в п. 2 ст. 391 ГК, закрепив право участников гражданского оборота заключать договоры, не предусмотренные законодательством, но не противоречащие ему (так называемые непоименованные договоры). Свобода договора включает также право сторон инициировать правопреемство. Из смысла ст. 353 ГК следует, что предметом договора о цессии является имущественное право (требование). Предложено уточнить требования, которым оно должно удовлетворять, дополнив п. 1 ст. 353 ГК словами «передаваемое на основании договора право (требование) должно быть реальным и определенным.».

На основе анализа отдельных норм, содержащихся в Положении о страховой деятельности в Республике Беларусь, утвержденном Указом Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 530, сделан вывод о том, что принцип свободы договора в части права выбора контрагента ограничен. Так, страховщиком по договорам обязательного страхования строений, принадлежащих гражданам, от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, ответственности коммерческих организаций, осуществляющих риэлтерскую деятельность, за причинение вреда в связи с ее осуществлением является Белорусское республиканское унитарное страховое предприятие «Белгосстрах». По остальным видам обязательного страхования страховщиками выступают только государственные юридические лица либо юридические лица, в уставном фонде которых более 50 % долей (простых (обыкновенных) или голосующих акций) находится в собственности Республики Беларусь и (или) ее административно-территориальных единиц. Тем самым страховой рынок оказался практически полностью монополизированным, а страховщики — коммерческие юридические лица негосударственной формы собственности, имеющие специальные разрешения (лицензии) на осуществление страховой деятельности в Республике Беларусь, — вытесненными со страхового рынка республики. Указанные ограничения противоречат конституционному принципу

свободы предпринимательской деятельности и гражданско-правовому принципу свободы договора, а также ставят в неравное положение субъектов хозяйствования, чем нарушается принцип равенства участников гражданских правоотношений. В целях реализации названных принципов и предотвращения монополизации страхового рынка Республики Беларусь необходимо предоставить страхователям право самостоятельного выбора страховщика.

Гражданско-правовой принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела является отражением ряда конституционных принципов: свободы предпринимательской деятельности (ст. 13), соразмерности (пропорциональности) и сбалансированности при ограничении субъективных прав (ст. 23), неприкосновенности частной жизни граждан (ст. 28). В его содержании сочетаются идеи частного и публичного характера, разумное соотношение которых позволяет установить такой порядок юридических отношений, в соответствии с которым все участники правовых отношений защищены от произвольного вмешательства в их дела. Направленность принципа недопустимости произвольного вмешательства в частные дела двухвекторная. С одной стороны, в нем содержится обращенное к участникам гражданских правоотношений требование не вмешиваться в дела друг друга, а с другой — требование к публичной власти воздерживаться от произвольного вмешательства в дела и отношения, являющиеся сферой частных интересов.

Произвольным следует признавать любое вмешательство, не основанное на законе. В связи с этим предложено уточнить содержание принципа недопустимости произвольного вмешательства в частные дела с учетом положений Конституции Республики Беларусь. Автором критически оценены положения п. 2 ст. 392 ГК, закрепляющего приоритет законодательства над договором, причем как действующего в момент заключения договора, так и вводимого в действие после его заключения. Сделан вывод о том, что сохранение п. 2 ст. 392 ГК в указанной редакции также является нарушением принципа свободы договора и несет угрозу стабильности договорных отношений. В связи с этим предлагается новая редакция указанной нормы: «Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем действовавшие при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.».

Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела органически связан с другими принципами гражданского права, образующими систему. В нормах вещного права данный принцип сливается воедино с принципом неприкосновенности собственности, в нормах обязательственного права — с принципом свободы договора. Эта взаимосвязь должна учитываться за-

конодателем при принятии нормативных правовых актов, содержащих нормы гражданского права.

Принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений сформулирован в ст. 2 ГК в виде презумптивной нормы. Соискателем доказана ошибочность такого решения, обусловленная тем, что презумпции носят предположительный, прогностический характер и выступают в качестве средства, помогающего установлению истины. Добросовестность как презумпция предназначена для применения в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от разумности и добросовестности осуществления этих прав (п. 4 ст. 9 ГК). Принципы права, наоборот, представляют собой основополагающие, фундаментальные руководящие начала, содержащие обращенное ко всем участникам гражданского оборота требование добросовестного и разумного поведения. Следовательно, принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений должен закрепляться в гражданском законодательстве не в качестве презумпции, а наряду с ней.

Поскольку исследуемый принцип, как и рассмотренные выше основные начала гражданского законодательства, основан на положении Конституции Республики Беларусь «Каждый обязан уважать достоинство, права, свободы, законные интересы других лиц» (ст. 53), гражданско-правовой принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений должен содержать в себе обращенное к субъектам гражданского права требование добросовестного и разумного поведения: «при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей участники гражданских правоотношений не должны ущемлять права и защищаемые законом интересы других лиц;». Автором проанализированы проявления принципа добросовестности и разумности в различных подотраслях и институтах гражданского права. Указано на отсутствие возможности на законодательном уровне дать определение терминов «добросовестность» и «разумность», поскольку данные категории имеют нравственную основу. Это обстоятельство свидетельствует также о необходимости доктринальной разработки указанных понятий.

В работе выдвинуты возражения против предлагаемого в цивилистической литературе выделения принципа недопустимости злоупотребления гражданскими правами в качестве отраслевого принципа гражданского права. Правило о недопустимости злоупотребления гражданскими правами не носит всеобъемлющего характера, будучи адресованным только конкретным участникам гражданского оборота — носителям субъективных гражданских прав. Злоупотребление правом следует рассматривать исключительно в качестве гражданского правонарушения, а конкретные его формы должны быть названы в законе. С целью реализации принципа верховенства закона, а также недопущения расширенного толкования категории «злоупотребление правом», первый абзац п. 1 ст. 9 ГК

предложено изложить в следующей редакции: «Действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах, предусмотренных законом, не допускается.».

Перечень принципов, которые предлагается текстуально закрепить в ст. 2 ГК, завершает *принцип обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты*. Он, как и все рассмотренные выше, основан на положениях Конституции Республики Беларусь (ст. 60). Применительно к сфере гражданского права его содержание уточнено и дополнено: граждане и юридические лица вправе осуществлять защиту гражданских прав в суде (хозяйственном суде) и иными способами, предусмотренными законодательством.

Автор полемизирует с учеными, сужающими содержание названного принципа только до судебной защиты и полагающими, что включение в сферу гражданского законодательства правового принципа, имеющего большее отношение к гражданскому процессу, нежели к гражданскому праву, нецелесообразно. Доказано, что основным назначением данного принципа является восстановление нарушенных прав, о чем свидетельствует наличие в нормах различных правовых институтов гражданского права многочисленных законоположений, направленных на обеспечение восстановления нарушенных прав. При этом судебная защита является основной формой защиты прав участников гражданских правоотношений. Соискателем отмечено, что принцип обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты, как и другие, имеет определенные ограничения. Прежде всего, он ограничивается нормами института исковой давности. Высказано мнение о возможности удлинения общего срока исковой давности по законодательству Республики Беларусь.

Пятая глава **«Реализация принципов гражданского права»** состоит из четырех разделов.

Актуальной задачей, стоящей перед современной цивилистической наукой, является поиск путей повышения эффективности гражданско-правового регулирования с помощью принципов гражданского права. В связи с этим особое внимание необходимо сосредоточить на заложенном в принципах гражданского права потенциале для нормотворческой и правоприменительной деятельности, а также механизме, посредством которого он может быть реализован. В связи с этим в первом разделе **«Механизм реализации принципов гражданского права»** разработана теоретико-прикладная модель механизма реализации принципов гражданского права, которая охватывает три структурных уровня: законодательное закрепление принципов гражданского права, реализацию принципов в процессе нормотворческой деятельности, реализацию принципов гражданского права в правоприменительной деятельности. Выделение этих уровней позволило автору более четко очертить круг проблем, связанных с реализацией

принципов в нормотворческой и правоприменительной деятельности, решение которых предложено в работе.

Отмечено, что реализация принципов гражданского права начинается на первом уровне, когда они находят отражение и закрепление в нормах гражданского законодательства в виде его основных начал. Формирование целостной системы принципов гражданского законодательства и приведение их содержания в соответствие с требованиями Конституции Республики Беларусь рекомендовано рассматривать как их реализацию. При исследовании проблем реализации принципов гражданского права в процессе нормотворческой деятельности особое внимание обращено на закрепление принципов в нормативных правовых актах гражданского законодательства. Выполненный автором анализ проблем реализации принципов гражданского права в правоприменительной деятельности охватывает только процесс осуществления правосудия по гражданским и хозяйственным делам, а также осуществления конституционного контроля, что связано со спецификой диссертационного исследования.

Второй раздел *«Проблемы реализации принципов гражданского права в нормотворческой деятельности и пути их преодоления»* начинается с рассмотрения понятия нормотворческой деятельности и анализа ее принципов. Соискателем предложено расширить и уточнить перечень принципов нормотворческой деятельности исходя из специфики данного вида деятельности, изложив ст. 7 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» в новой редакции. В результате анализа Концепции совершенствования законодательства Республики Беларусь, одобренной Указом Президента Республики Беларусь от 10 апреля 2002 г. № 205, сделан вывод о том, что некоторые ее положения нуждаются в уточнении. В частности, необходимо разграничить понятия «принципы законодательства» и «принципы формирования законодательства». В то же время понятия «принципы формирования законодательства» (п. 10 названной Концепции) и «принципы нормотворческой деятельности» (ст. 7 вышеуказанного Закона) предложено рассматривать как тождественные.

Определены основные проблемы, связанные с неоднозначностью понимания законодателем правового статуса принципов как основных начал законодательства (отсутствие единообразного подхода к закреплению принципов в нормативных правовых актах различного уровня, дублирование положений конституционных и гражданско-правовых принципов, чрезмерная детализированность формулировок принципов, их различный количественный состав, отнесение к числу принципов положений, не соответствующих данному статусу). Предложены возможные пути преодоления этих проблем. В частности, во всех кодифицированных актах гражданского законодательства (Инвестиционном кодексе Республики Беларусь, Кодексе торгового мореплавания Республики

Беларусь, Кодексе внутреннего водного транспорта Республики Беларусь, Водном кодексе Республики Беларусь, Кодексе Республики Беларусь о земле, Жилищном кодексе Республики Беларусь, Воздушном кодексе Республики Беларусь, Кодексе Республики Беларусь о недрах), а также в законах Республики Беларусь, сфера регулирования которых характеризуется значительной спецификой, рекомендовано закрепить принципы, составляющие основу правового регулирования данных правоотношений. Отмечено, что выявленные проблемы относятся к разряду так называемых технических. Более сложной является проблема построения гражданского законодательства в соответствии с требованиями принципов гражданского права. Для ее решения предложено законодательно закрепить требование соблюдения принципов гражданского права как необходимого условия процесса разработки и принятия актов гражданского законодательства.

В третьем разделе *«Принципы гражданского права в решениях Конституционного Суда Республики Беларусь»* исследована роль конституционного контроля в реализации принципов гражданского права. Поскольку в условиях правового государства наиболее значимые гражданско-правовые ценности обеспечиваются конституционной защитой, а закрепляющие их конституционные и гражданско-правовые принципы характеризуются однородностью, раскрыть механизм реализации принципов гражданского права без рассмотрения деятельности Конституционного Суда Республики Беларусь не представляется возможным. Определяя соответствие проверяемых нормативных актов Конституции, Конституционный Суд выражает свои правовые позиции по спорным вопросам и утверждает конституционно-правовые принципы, имеющие основополагающее значение для нормотворческой и правоприменительной практики, в том числе и в сфере гражданско-правовых отношений. В отдельных случаях позиция Конституционного Суда Республики Беларусь обосновывается ссылкой на гражданско-правовые принципы. Рассмотрению таких решений в диссертационной работе уделено особое внимание. Сделан вывод о том, что реализация конституционных и отраслевых принципов гражданского права предполагает эффективное осуществление конституционного контроля и применение положений ст. 112 Конституции Республики Беларусь.

Анализ материалов правоприменительной практики показал, что законодательное закрепление принципов гражданского права еще не означает их окончательный переход из сферы правосознания в практическую плоскость. По этой причине в четвертом разделе *«Реализация принципов гражданского права в процессе осуществления правосудия по гражданским и хозяйственным делам»* были исследованы соответствующие проблемы. Выделено несколько направлений, по которым могут реализовываться принципы гражданского права в процессе осуществления правосудия: прямое указание на несоответствие

правовых норм принципам гражданского права, использование последних при вынесении решений по конкретным делам, наполнение сформулированного законодателем гражданско-правового принципа конкретным юридическим содержанием, выработка определений принципов, не имеющих правовых дефиниций в действующем законодательстве и выводимых из него путем толкования гражданско-правовых норм.

Выявлено, что в процессе осуществления правосудия суды руководствуются принципами судопроизводства, принципы же гражданского права применяются ими значительно реже. Вместе с тем использование при разрешении споров норм материального права обуславливает необходимость применения в процессе отправления правосудия и принципов гражданского права. В результате анализа материалов судебной практики сделан вывод о том, что количество судебных решений, в которых приводятся ссылки на принципы гражданского права, постоянно увеличивается. Особая роль в реализации принципов гражданского права принадлежит хозяйственным судам Республики Беларусь, и в особенности Высшему Хозяйственному Суду Республики Беларусь, который в своих постановлениях, разъяснениях и письмах неоднократно указывал на необходимость соблюдения отдельных гражданско-правовых принципов. С целью выработки четких ориентиров применения судами принципов гражданского права автором предложено Пленумам Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь и Верховного Суда Республики Беларусь обратить внимание нижестоящих судов на их непосредственное регулирующее значение. В связи с этим разработан проект постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь «О применении статьи 2 Гражданского кодекса Республики Беларусь при рассмотрении дел в хозяйственном суде».

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Основные научные результаты диссертации.

1. *Авторская концепция становления и развития принципов гражданского права, включающая:*

- определение закономерностей и совокупности факторов (экономических, социальных, политических и др.), влияющих на процесс становления и развития принципов гражданского права и их реализацию;
- выявление основных этапов становления и развития принципов гражданского права как основополагающих начал систематизации и кодификации гражданского законодательства.

Предложенная концепция позволила определить влияние вышеуказанных факторов посредством отражения их в принципах гражданского права на процесс формирования гражданского законодательства и прогнозировать тенден-

ции его дальнейшего развития с целью наиболее эффективного регулирования гражданско-правовых отношений.

Под закономерностями формирования и развития принципов гражданского права следует понимать обусловленность изменений в понятии, содержании и пределах реализации данных принципов влиянием различных факторов. К числу факторов, в значительной степени определяющих процесс формирования и развития принципов гражданского права, относятся экономические, социальные, политические и идеологические. Вместе с тем доказано, что на начало формирования белорусского национального законодательства, основанного на подлинных частноправовых началах, в не меньшей мере повлияли географическое положение страны, уровень правовой культуры, правосознания и профессионализма законодателей, идеалы равенства и справедливости.

Генезис принципов гражданского права свидетельствует о закономерном возрастании их значения, усилении их роли в нормотворческой и правоприменительной деятельности, придании им статуса регулятора общественных гражданско-правовых отношений. Наибольшее значение данные принципы приобретают в условиях правового государства. Конституционные положения в государстве, провозглашающем себя правовым, должны базироваться на принципах правового государства, а отраслевые принципы — на положениях Конституции и представлять собой конкретизацию конституционных принципов применительно к отрасли права. При этом принципы гражданского права в условиях правового социального государства не следует рассматривать как некий «идеальный тип». Необходимо исходить из того, что ограничения принципов гражданского права допустимы, но только на основании закона и при условии четкого соблюдения принципов правового государства [2, 3, 5, 8, 13, 18, 30, 50].

2. Авторское определение понятия принципов гражданского права как закрепленных в нормах гражданского законодательства либо вытекающих из его положений основных начал, стабильных руководящих положений, характеризующих сущность отрасли и цели гражданско-правового регулирования, имеющих общеобязательный характер в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Поскольку в гражданском законодательстве закреплён открытый перечень принципов гражданского права, представляется обоснованным на законодательном уровне закрепить признаки, позволяющие идентифицировать то или иное начало гражданского законодательства в качестве его отраслевого принципа. К числу сущностных признаков принципов гражданского права, позволяющих квалифицировать отдельные положения законодательства как его основные начала, следует отнести нормативность, объективность, стабильность, фундаментальный характер и общеобязательность. Совокупность данных при-

знаков целесообразно сконцентрировать в понятии принципов, которое необходимо закрепить в ст. 2 ГК Республики Беларусь.

Законодательное закрепление понятия принципов гражданского права позволит достичь единообразия в понимании данной правовой категории, повысит эффективность ее применения, обеспечит более полную реализацию требований принципов в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Особый статус принципов гражданского права позволяет представить систему гражданского права следующим образом: принципы гражданского права, гражданско-правовые нормы, субинститут, правовой институт, подотрасль права, отрасль права. Именно принципы послужили отправной точкой формирования законодательства [3, 15].

3. Авторское определение понятия функций принципов гражданского права, под которыми следует понимать способность принципов воздействовать на общественные отношения, влиять на их характер с целью эффективного регулирования гражданско-правовых отношений.

Основными функциями принципов гражданского права являются:

- *индивидуализирующая* (индивидуализируют отрасль права, а также конкретизируют общеправовые и конституционные принципы применительно к отрасли гражданского права);
- *информационная* (влиять на правосознание участников гражданских правоотношений, обеспечивая получение ими информации о сущности и специфических особенностях гражданско-правового регулирования);
- *нормообразующая* (задают ориентиры при формировании гражданско-правовых норм, обеспечивая их непротиворечивость и согласованность);
- *системообразующая* (выступают в качестве основных начал при формировании системы гражданского права и гражданского законодательства);
- *корректировочная* (применяются при необходимости устранения противоречий и исправления ошибок в законодательстве);
- *регулятивная* (используются для разрешения гражданско-правовых споров, в случае обнаружения пробелов в законодательстве, а также в случаях, когда подлежащая применению норма противоречит принципам гражданского права) [3, 28].

4. Сформулированы определения системы принципов гражданского права и ее элементов.

Система принципов гражданского права — это целостное, структурно упорядоченное единство принципов, находящихся во взаимодействии между собой, а также с принципами других отраслей права и обеспечивающих эффективное правовое регулирование гражданско-правовых отношений.

С целью формирования целостной и эффективно действующей системы принципов гражданского права в условиях правового государства предложено:

- скорректировать содержание принципов гражданского права с учетом конституционных положений с целью их единообразного толкования. Такая корректировка предполагает не дублирование положений Конституции, а их конкретизацию с учетом специфики общественных отношений, регулируемых гражданским правом. При установлении принципов и норм гражданского законодательства расширительное толкование конституционных положений недопустимо;

- отказаться от практики закрепления отдельных конституционных (общеправовых) принципов в нормах гражданского законодательства, исключив из ст. 2 ГК принципы верховенства права и социальной направленности регулирования экономической деятельности. Такая необходимость диктуется самим характером данного вида правовых принципов, которые находятся в структурной связи не с какой-либо одной отраслью права, а со всей его системой;

- исключить из ст. 2 ГК принцип приоритета общественных интересов как противоречащий ст. 23 Конституции Республики Беларусь, закрепляющей принцип соразмерности (пропорциональности) и сбалансированности при ограничении субъективных прав;

- рассматривать предмет правового регулирования в качестве системообразующего критерия построения системы принципов гражданского права, в которую следует включить только те принципы, которые находятся в органичной связи с предметом гражданско-правового регулирования, соответствуют отраслевому формату гражданского права, находятся во внутреннем единстве.

Часть 2 ст. 2 ГК Республики Беларусь изложить в новой редакции:

«Основные принципы, на которых основывается гражданское законодательство:

- 1) принцип *юридического* равенства участников гражданских правоотношений (субъекты гражданского права участвуют в гражданских отношениях на равных, равны перед законом, не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону, и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов);

- 2) принцип неприкосновенности собственности (принудительное отчуждение собственности допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества, конфискация имущества допускается *только* по постановлению суда);

- 3) принцип свободы договора (*участники гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своих интересах, они свободны в заключении договора, установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих зако-*

нодательству условий договора. Понуждение к заключению договора либо изменению его условий не допускается, за исключением случаев, когда такая обязанность предусмотрена *законом* или добровольно принятым обязательством);

4) принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела (вмешательство в частные дела не допускается, за исключением случаев, когда такое вмешательство осуществляется на основании *закона* в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц);

5) принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений (*при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей участники гражданских правоотношений не должны ущемлять права и защищаемые законом интересы других лиц*);

6) принцип обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты (*граждане и юридические лица вправе осуществлять защиту гражданских прав в суде (хозяйственном суде) и иными способами, предусмотренными законодательством*).

Гражданское законодательство основывается также на иных гражданско-правовых принципах, вытекающих из содержания и смысла гражданско-правовых норм.» [2, 3, 10—13, 16, 17, 20—23, 27, 40, 41, 44, 45—47, 53].

5. Предложен научно обоснованный комплекс мер по реализации принципов гражданского права в нормотворческой деятельности:

- расширить и уточнить перечень принципов нормотворческой деятельности, исходя из специфики данного вида деятельности. Изложить ст. 7 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» в новой редакции следующего содержания: *«Нормотворческая деятельность осуществляется на принципах верховенства права, верховенства закона, объективности, системности актов законодательства, единства и непротиворечивости правовых норм, научности, стабильности законодательства, связи нормотворческой деятельности с правоприменительной практикой.»*;

- в кодифицированных актах гражданского законодательства (Инвестиционном кодексе Республики Беларусь, Кодексе торгового мореплавания Республики Беларусь, Кодексе внутреннего водного транспорта Республики Беларусь, Водном кодексе Республики Беларусь, Кодексе Республики Беларусь о земле, Жилищном кодексе Республики Беларусь, Воздушном кодексе Республики Беларусь, Кодексе Республики Беларусь о недрах), а также в Законах Республики Беларусь, сфера регулирования которых характеризуется значительной спецификой, закрепить принципы (основные начала) законодательства, которые должны применяться в случаях возникновения коллизии правовых норм или при наличии пробелов в указанном выше законодательстве;

- законодательно закрепить требование соблюдения принципов гражданского права как необходимого условия процесса разработки и принятия актов гражданского законодательства.

Реализация данных предложений позволит обеспечить стабильность гражданского законодательства, единство и единообразие нормотворческого процесса в условиях намечаемой систематизации гражданского законодательства [3, 26, 49].

6. *С целью реализации требований принципов гражданского права в процессе осуществления правосудия по гражданским и хозяйственным делам, обеспечения единообразия судебной практики, а также гарантированности прав и законных интересов субъектов гражданского права Республики Беларусь целесообразно путем принятия постановлений пленумов Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь и Верховного Суда Республики Беларусь обратить внимание нижестоящих судов на непосредственное регулирующее значение принципов гражданского права.* Разработан проект постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь [3, 26, 31, 49].

7. *На основе комплексного анализа норм гражданского законодательства и правоприменительной практики внесен ряд предложений по совершенствованию правового регулирования гражданско-правовых отношений с учетом требований принципов гражданского права:*

- с целью усиления регулятивной функции принципов гражданского права использовать основные начала гражданского законодательства, закрепленные в ст. 2 ГК, не только в случаях применения аналогии права, но и в качестве самостоятельного регулирующего компонента гражданско-правового регулирования. Для случаев аналогии права должны использоваться те принципы, которые необходимо вывести из смысла гражданского законодательства, изложив п. 2 ст. 5 ГК в следующей редакции: «при невозможности использования в предусмотренных случаях аналогии закона, права и обязанности сторон определяются исходя из смысла гражданского законодательства (аналогия права).»;

- в целях защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота и недопущения расширительного толкования категории «злоупотребление правом» предусмотреть формы злоупотребления правом в законе, изложив первый абзац п. 1 ст. 9 ГК в следующей редакции: «Действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах, предусмотренных законом, не допускается.»;

- в целях реализации принципов добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений, свободы договора и недопустимости произвольного вмешательства в частные дела законодательно закрепить основания

для уменьшения судом размера неустойки, изложив п. 1 ст. 314 ГК в следующей редакции: «Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства *и ее взыскание повлечет или может повлечь тяжёлое финансовое положение должника*, суд вправе уменьшить размер неустойки»;

- в целях обеспечения стабильности гражданского оборота и устранения пробельности гражданского законодательства закрепить требования, которым должно удовлетворять подлежащее уступке право требования, дополнив п. 1 ст. 353 ГК словами *«передаваемое на основании договора право (требование) должно быть реальным и определенным.»*;

- в целях реализации принципов недопустимости произвольного вмешательства в частные дела и свободы договора ограничить требование о придании обратной силы законодательству, изложив п. 2 ст. 392 ГК в новой редакции: «Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем действовавшие при заключении договора, *условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров*»;

- в целях активизации гражданского оборота и реализации принципа свободы договора предпринять следующие меры по совершенствованию правового регулирования предварительных договоров:

- из п. 3 ст. 9 Закона Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» *исключить положение, содержащее требование государственной регистрации договоров, которые могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения прав или ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество*;

- п. 2 и 3 ст. 399 ГК изложить в следующей редакции:

«2. Предварительный договор заключается в *письменной форме*. Несоблюдение формы предварительного договора влечет его ничтожность.

3. Предварительный договор *должен содержать условия, позволяющие установить предмет основного договора.*»;

- в целях реализации принципа свободы договора с учетом требований растущего гражданского оборота *включить правовые конструкции агентского договора и договора товарного кредита в гражданское законодательство путем внесения соответствующих дополнений в ГК Республики Беларусь*;

- в целях реализации конституционного принципа свободы предпринимательской деятельности, гражданско-правовых принципов свободы договора и юридического равенства участников гражданских правоотношений, предотвращения монополизации страхового рынка Республики Беларусь внести изме-

нения в Положение о страховой деятельности в Республике Беларусь, утвержденное Указом Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 530, *предоставив участникам договора право самостоятельного выбора страховщика по договору обязательного страхования* [1, 3, 6, 9, 14, 17, 25, 27, 29, 43, 48].

Рекомендации по практическому использованию результатов. Выводы, содержащиеся в диссертационном исследовании, могут быть использованы в нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Предложения по совершенствованию гражданского законодательства, направленные на обеспечение реализации принципов гражданского права, приняты для возможного использования Национальным центром законопроектной деятельности при Президенте Республики Беларусь, а также Высшим Хозяйственным Судом Республики Беларусь, что подтверждено справкой о внедрении и заключением по проекту постановления соответственно.

Материалы исследования использованы при подготовке следующих учебников и учебных пособий: «Гражданское право. Общая часть» (Минск, 1996); «Гражданское право. Общая часть» (Минск, 1997); «Основы права» (Минск, 2002); «Правовое регулирование хозяйственной деятельности» (Минск, 2004).

Результаты диссертационного исследования использовались также в учебном процессе при преподавании студентам учебного курса «Гражданское право» УО «Белорусский государственный экономический университет» и слушателям УО «Академия МВД Республики Беларусь» и учебной дисциплины «Сравнительный анализ гражданского законодательства Республики Беларусь и зарубежных стран» — магистрантам ЧУО «Минский институт управления», что подтверждено актами о внедрении.

СПИСОК ПУБЛИКАЦИЙ СОИСКАТЕЛЯ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ

Монографии

1. Бондаренко, Н.Л. Принцип свободы договора в гражданском праве: моногр. / Н.Л. Бондаренко. — Минск: Право и экономика, 2003. — 138 с.
2. Бондаренко, Н.Л. Правовое государство и система принципов гражданского законодательства / Н.Л. Бондаренко // Правовое государство как основа преобразований общества и экономики в Республике Беларусь: моногр. / В.Г. Тихиня, Н.Л. Бондаренко, В.А. Кодавбович. — Минск, 2006. — Гл. 4. — С. 184—223.
3. Бондаренко, Н.Л. Принципы гражданского права Республики Беларусь: моногр. / Н.Л. Бондаренко. — Минск: БГЭУ, 2007. — 179 с.

Статьи в научных рецензируемых журналах

4. Бондаренко, Н.Л. Понятие и правовая природа хозяйственного договора / Н.Л. Бондаренко // Экономика. Управление. Право. — 2003. — № 4. — С. 28—31.
5. Бондаренко, Н.Л. О роли принципов гражданского права в нормотворческой и правоприменительной деятельности: постановка проблемы / Н.Л. Бондаренко // Юрид. журн. — 2005. — № 1. — С. 23—26.
6. Бондаренко, Н.Л. К вопросу о предмете договора цессии / Н.Л. Бондаренко // Право Беларуси. — 2005. — № 2. — С. 62—64.
7. Бондаренко, Н.Л. Принцип стабильности договорных отношений / Н.Л. Бондаренко // Экономика. Управление. Право. — 2005. — № 2. — С. 52—55.
8. Бондаренко, Н.Л. О соотношении конституционных и гражданско-правовых принципов / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Конституц. Суда Респ. Беларусь. — 2005. — № 3. — С. 70—73.
9. Бондаренко, Н.Л. Применение смешанных договоров в гражданском обороте / Н.Л. Бондаренко // Право Беларуси. — 2005. — № 3. — С. 57—59.
10. Бондаренко, Н.Л. Принцип юридического равенства участников гражданских отношений / Н.Л. Бондаренко // Юрид. журн. — 2005. — № 4. — С. 43—46.
11. Бондаренко, Н.Л. Проблемы унификации гражданского законодательства России и Беларуси / Н.Л. Бондаренко // Экономика. Управление. Право. — 2005. — № 4. — С. 28—31.
12. Бондаренко, Н.Л. Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной за-

щиты / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. — 2006. — № 1. — С. 9—13.

13. Бандарэнка, Н.Л. Канстытуцыйныя асновы прынцыпаў грамадзянскага заканадаўства Рэспублікі Беларусь / Н.Л. Бандарэнка // Вестн. Конституц. Суда Респ. Беларусь. — 2006. — № 2. — С. 111—118.

14. Бондаренко, Н.Л. Непоименованные и смешанные договоры в гражданском праве и гражданском обороте Республики Беларусь / Н.Л. Бондаренко // Экономика и управление. — 2006. — № 2. — С. 43—47.

15. Бондаренко, Н.Л. Понятие и характерные черты принципов гражданского права / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. — 2006. — № 2. — С. 14—18.

16. Бондаренко, Н.Л. Принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений / Н.Л. Бондаренко // Изв. Гомел. гос. ун-та. — 2006. — № 2. — С. 145—149.

17. Бондаренко, Н.Л. Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела: отраслевая принадлежность и реализация в нормах гражданского законодательства / Н.Л. Бондаренко // Весн. Магілёўс. дзярж. ун-та. — 2006. — № 2—3. — С. 101—107.

18. Бондаренко, Н.Л. Принципы гражданского права в свете их эволюционного процесса / Н.Л. Бондаренко // Юрид. журн. — 2006. — № 2. — С. 23—27.

19. Бондаренко, Н.Л. Исследование принципов гражданского права в цивилистической науке: состояние и перспективы / Н.Л. Бондаренко // Вести Ин-та соврем. знаний. — 2006. — № 3. — С. 3—7.

20. Бондаренко, Н.Л. Принцип неприкосновенности собственности / Н.Л. Бондаренко // Экономика и управление. — 2006. — № 3. — С. 47—51.

21. Бондаренко, Н.Л. Принципы гражданского права Республики Беларусь: проблема элементного состава / Н.Л. Бондаренко // Юрид. журн. — 2006. — № 3. — С. 49—53.

22. Бондаренко, Н.Л. Проблема системной организации принципов гражданского права Республики Беларусь / Н.Л. Бондаренко // Пром.-торговое право. — 2006. — № 3. — С. 120—127.

23. Бондаренко, Н.Л. К вопросу об отраслевом формате некоторых принципов гражданского права / Н.Л. Бондаренко // Вести Ин-та соврем. знаний. — 2006. — № 4. — С. 17—21.

24. Бондаренко, Н.Л. О принципах гражданского права в решениях Конституционного Суда Республики Беларусь / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Конституц. Суда Респ. Беларусь. — 2006. — № 4. — С. 69—76.

25. Бондаренко, Н.Л. Преимуществовые права и привилегии в гражданском праве / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. — 2006. — № 5. — С. 100—108.

26. Бондаренко, Н.Л. Механизм реализации принципов гражданского права: проблема формирования / Н.Л. Бондаренко // Юрид. журн. — 2007. — № 1. — С. 44—47.

27. Бондаренко, Н.Л. Основные начала гражданского законодательства России, Украины, Беларуси: национальные особенности и перспективы унификации / Н.Л. Бондаренко // Юрист-Правовед. — 2007. — № 1. — С. 84—87.

28. Бондаренко, Н.Л. Основные функции принципов гражданского права / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. — 2007. — № 1. — С. 37—40.

29. Бондаренко, Н.Л. Предварительный договор: особенности правовой конструкции и проблемы практического применения / Н.Л. Бондаренко // Экономика и управление. — 2007. — № 1. — С. 37—41.

30. Бондаренко, Н.Л. Формирование принципов гражданского права: историко-правовые закономерности и факторы влияния / Н.Л. Бондаренко // Философия права. — 2007. — № 1. — С. 47—50.

31. Бондаренко, Н.Л. Реализация принципов гражданского права при осуществлении правосудия по гражданским и хозяйственным делам / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. — 2007. — № 2. — С. 69—77.

Статьи в научно-практических журналах

32. Бондаренко, Н.Л. Методологические проблемы принципа свободы договора / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Молодеж. науч. о-ва. — 2001. — № 1. — С. 36—39.

33. Бондаренко, Н.Л. Виды ограничений свободы договора / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Молодеж. науч. о-ва. — 2001. — № 4. — С. 43—45.

34. Бондаренко, Н.Л. Принципы исполнения договорных обязательств / Н.Л. Бондаренко // Тр. Минск. ин-та упр. — 2005. — № 1. — С. 46—50.

Статьи в сборниках научных трудов

35. Бондаренко, Н.Л. Эволюция принципа свободы договора в гражданском праве / Н.Л. Бондаренко // Правовое обеспечение экономической реформы в Республике Беларусь: сб. науч. тр. / Белорус. гос. экон. ун-т; под общ. ред. В.Г. Тихини. — Минск, 2000. — С. 103—107.

36. Бондаренко, Н.Л. Пределы реализации принципа свободы предпринимательства / Н.Л. Бондаренко // Проблемы экономики в переходном периоде: сб. ст. молодых ученых / Белорус. гос. экон. ун-т; редкол.: М.Е. Заяц [и др.]. — Минск, 2001. — С. 25—29.

37. Бондаренко, Н.Л. Свобода предпринимательства — путь к устойчивому развитию Беларуси / Н.Л. Бондаренко // Становление гражданского общества в Беларуси в контексте устойчивого развития: материалы Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 24—26 мая 1999 г. / Белорус. ассоц. полит. наук; под ред. Н.Г. Павлова, Т.А. Лесковой. — Минск, 1999. — С. 12—13.

38. Бондаренко, Н.Л. Право — единство позитивного и естественного / Н.Л. Бондаренко // Проблемы правового регулирования хозяйственной деятельности экономики переходного периода: материалы науч.-практ. конф., Минск, 18 дек. 2001 г. / Молодеж. науч. о-во; отв. за вып. И.А. Маньковский. — Минск, 2002. — С. 31—33.

39. Бондаренко, Н.Л. Особенности исследования основных проблем гражданского права (проблемы принципа свободы договора) / Н.Л. Бондаренко // Управление образованием в условиях переходной экономики: материалы Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 1—2 марта 2002 г. / Белорус. гос. экон. ун-т; редкол.: С.В. Шаврук (отв. ред.) [и др.]. — Минск, 2002. — С. 45—48.

40. Бондаренко, Н.Л. Принцип системности в преподавании правовых дисциплин / Н.Л. Бондаренко // Управление в социальных и экономических системах: материалы IX Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 14 мая 2003 г. / Минск. ин-т упр.; редкол.: Н.В. Суша (пред.) [и др.]. — Минск, 2003. — С. 171—172.

41. Бондаренко, Н.Л. Принцип добросовестности участников гражданских правоотношений / Н.Л. Бондаренко // Управление в социальных и экономических системах: материалы X Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 30 нояб. 2003 г. / Минск. ин-т упр.; редкол.: Н.В. Суша (пред.) [и др.]. — Минск, 2004. — С. 166—167.

42. Бондаренко, Н.Л. Принципы исполнения обязательств в гражданском праве / Н.Л. Бондаренко // Управление в социальных и экономических системах: материалы XI Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 23 мая 2004 г. / Минск. ин-т упр.; редкол.: Н.В. Суша (пред.) [и др.]. — Минск, 2004. — С. 189—190.

43. Бондаренко, Н.Л. К вопросу о перемене лиц в обязательстве: о предмете договора цессии / Н.Л. Бондаренко // Управление в социальных и экономических системах: материалы XII Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 5 дек. 2004 г. / Минск. ин-т упр.; редкол.: Н.В. Суша (пред.) [и др.]. — Минск, 2004. — С. 221—223.

44. Бондаренко, Н.Л. Правовые проблемы интеграции России и Беларуси: некоторые гражданско-правовые аспекты / Н.Л. Бондаренко // Менталитет славян и интеграционные процессы: история, современность, перспективы: мате-

риалы IV Междунар. науч. конф., Гомель, 26—27 мая 2005 г. / Гомел. гос. технологич. ун-т; под общ. ред. В.В. Кириенко. — Гомель, 2005. — С. 155—156.

45. Бондаренко, Н.Л. Принцип приоритета общественных интересов: проблема отраслевого формата / Н.Л. Бондаренко // Управление в социальных и экономических системах: материалы XIII Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 12 июня 2005 г. / Минск. ин-т упр.; редкол.: Н.В. Суша (пред.) [и др.]. — Минск, 2005. — С. 227—228.

46. Бондаренко, Н.Л. Система принципов гражданского права Республики Беларусь: проблема формирования / Н.Л. Бондаренко // Актуальные проблемы совершенствования законодательства Республики Беларусь на современном этапе: материалы респ. науч.-практ. конф., Минск, 2 дек. 2005 г. / Белорус. гос. экон. ун-т; редкол.: И.В. Новикова (отв. ред.) [и др.]. — Минск, 2005. — С. 152—153.

47. Бондаренко, Н.Л. Принцип неприкосновенности собственности в гражданском праве / Н.Л. Бондаренко // Управление в социальных и экономических системах: материалы XIV Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 11 дек. 2005 г. / Минск. ин-т упр.; редкол.: Н.В. Суша (пред.) [и др.]. — Минск, 2005. — С. 175—177.

48. Бондаренко, Н.Л. Договор товарного кредита: проблема законодательного признания / Н.Л. Бондаренко // Управление в социальных и экономических системах: материалы XV Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 6 июня 2006 г. / Минск. ин-т упр.; редкол.: Н.В. Суша (пред.) [и др.]. — Минск, 2006. — С. 153—154.

49. Бондаренко, Н.Л. Проблема реализации принципов гражданского права / Н.Л. Бондаренко // Проблемы реализации норм права в условиях формирования рыночных отношений: материалы респ. науч.-практ. конф., Минск, 24 нояб. 2006 г. / Белорус. гос. экон. ун-т; редкол.: Г.А. Короленок (отв. ред.) [и др.]. — Минск, 2006. — С. 187—188.

50. Бондаренко, Н.Л. Круглый стол «Правовое государство и гражданское общество в Республике Беларусь: состояние и перспективы» / Н.Л. Бондаренко // Юрид. журн. — 2007. — № 1. — С. 109.

Тезисы докладов конференций

51. Бондаренко, Н.Л. Свобода предпринимательства — путь к развитой экономике / Н.Л. Бондаренко // Власть и жизнь: тез. докл. на Междунар. науч.-практ. конф. «Политический и социально-экономический процесс в Беларуси: состояние, проблемы, перспективы», Минск, 11—12 дек. 1997 г. / Нац. акад. наук Беларуси, Бел. гос. экон. ун-т; редкол.: В.А. Бобков (отв. ред.) [и др.] — Минск, 1998. — С. 173—174.

52. Бондаренко, Н.Л. Правовые проблемы интеграции России и Беларуси / Н.Л. Бондаренко // Торговля в экономической системе: теория и практика: тез. докл. Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 7—8 мая 2002 г. / Белорус. гос. экон. ун-т; редкол.: Н.Е. Заяц (отв. ред.) [и др.]. — Минск, 2002. — С. 5—6.

53. Бондаренко, Н.Л. Принцип социальной направленности регулирования экономической деятельности и его реализация в нормах гражданского права / Н.Л. Бондаренко // Правовое обеспечение устойчивого развития Республики Беларусь в контексте интеграционных процессов: сб. тез. Первой Респ. науч.-практ. конф., Гомель, 6—7 апр. 2006 г.: в 2 ч. / Гомел. гос. ун-т; редкол.: Е.В. Богданов [и др.]. — Гомель, 2006. — Ч. 2. — С. 3—7.

РЭЗІЮМЭ

Бандарэнка Наталля Леанідаўна

Прынцыпы грамадзянскага права Рэспублікі Беларусь, іх рэалізацыя ў нарматворчай і правапрымяняльнай дзейнасці

Ключавыя словы: прынцып права, грамадзянскае права, грамадзянскае заканадаўства, заканамернасці, функцыі, сістэма, рэалізацыя, нарматворчая дзейнасць, правапрымяняльная дзейнасць.

Мэта работы: распрацоўка аўтарскай канцэпцыі прынцыпаў грамадзянскага права, якая ўключае вырашэнне як тэарэтычных (даследванне заканамернасцей фарміравання, вызначэнне паняцця, функцый, сістэмы, месца ў сістэме грамадзянскага права), так і практычных праблем (стварэнне тэарэтыка-прыкладной мадэлі механізму рэалізацыі прынцыпаў грамадзянскага права).

Метады даследавання: дыялектычны, сістэмнага аналізу, гістарычна-прававы, філасофска-прававы, параўнальна-прававы, фармальна-юрыдычны, аналітыка-крытычны і інш.

Атрыманыя вынікі і іх навізна. Дысертантам упершыню ў навуцы грамадзянскага права выяўлены заканамернасці фарміравання і развіцця прынцыпаў грамадзянскага права і вызначаны фактары, якія ўплываюць на дадзены працэс; выдзелены асноўныя этапы станаўлення прынцыпаў грамадзянскага права; вызначаны сутнасныя прыкметы і сфармулявана паняцце прынцыпаў грамадзянскага права; дадзена паняцце функцый прынцыпаў грамадзянскага права і выдзелены іх асноўныя віды; сфармулявана паняцце сістэмы прынцыпаў грамадзянскага права і вызначаны яе элементы; прапанаваны комплекс мер па рэалізацыі прынцыпаў грамадзянскага права ў нарматворчай і правапрымяняльнай дзейнасці.

Ступень выкарыстання. Вынікі дысертацыйнага даследвання прыняты для магчымага выкарыстання Нацыянальным цэнтрам законапраектнай дзейнасці пры Прэзідэнце Рэспублікі Беларусь і Вышэйшым Гаспадарчым Судом Рэспублікі Беларусь, былі выкарыстаны пры падрыхтоўцы падручнікаў і вучэбных дапаможнікаў, а таксама прымяняюцца ў вучэбным працэсе пры выкладанні дысцыпліны «Грамадзянскае права».

Галіна прымянення: вынікі даследавання можна выкарыстаць у праватворчай дзейнасці, правапрымяняльнай практыцы, у навучальным працэсе.

РЕЗЮМЕ

Бондаренко Наталья Леонидовна

Принципы гражданского права Республики Беларусь, их реализация в нормотворческой и правоприменительной деятельности

Ключевые слова: принцип права, гражданское право, гражданское законодательство, закономерности, функции, система, реализация, нормотворческая деятельность, правоприменительная деятельность.

Цель работы: разработка авторской концепции принципов гражданского права, включающей решение как теоретических (исследование закономерностей формирования, определение понятия, функций, системы, места в системе гражданского права), так и практических проблем (создание теоретико-прикладной модели механизма реализации принципов гражданского права).

Методы исследования: диалектический, системного анализа, историко-правовой, философско-правовой, сравнительно-правовой, формально-юридический, аналитико-критический и др.

Полученные результаты и их новизна. Диссертантом впервые в науке гражданского права выявлены закономерности формирования и развития принципов гражданского права и определены факторы, влияющие на этот процесс; выделены основные этапы становления принципов гражданского права; определены сущностные признаки и сформулировано понятие принципов гражданского права; дано понятие функций принципов гражданского права и выделены их основные виды; сформулировано понятие системы принципов гражданского права и определены ее элементы; предложен комплекс мер по реализации принципов гражданского права в нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Степень использования. Результаты диссертационного исследования приняты для возможного использования Национальным центром законопроектной деятельности при Президенте Республики Беларусь и Высшим Хозяйственным Судом Республики Беларусь, были использованы при подготовке учебников и учебных пособий, а также применяются в учебном процессе при преподавании дисциплины «Гражданское право».

Область применения: результаты исследования могут быть использованы в правотворческой деятельности, правоприменительной практике, учебном процессе.

SUMMARY

Bondarenko Natalia Leonidovna

The Principles of Civil Law of the Republic of Belarus, their Implementation into Rule-Making and Law Enforcement activity

Key words: the principle of law, civil law, civil legislation, regularities, functions, implementation, rule-making activity, law enforcement activity.

The goal of research. The thesis is a comprehensive theoretical study aiming at development of the author's concepts of the Civil Law principles, development of the theoretic and applied model of the mechanism to implement Civil Law principles into Rule-Making and Law Enforcement activity, introduction of the specific motions on implementation of the principles into rule-making and law enforcement practice.

The methods of research: dialectical analysis, the method of system analysis, historic and philosophic analysis of legal aspects, comparative studies, legal formal analysis, critical analysis, etc.

The obtained results and their novelty. The author of the thesis has worked out the laws to generate and develop Civil Law principles, defined the factors influencing on this very process, singled out main stages to establish the principles of Civil Law, determined essential features of Civil Law principles and worded the definition, formed the notion of the functions of Civil Law principles and marked out their typical kinds, given the definition of the scope of Civil Law principles and determined its elements, introduced the package to implement Civil Law principles into Rule-Making and Law Enforcement activity.

The degree of usage. The results of the study have been taken for perspective use by the National Centre for Legislative Activity under the President of the Republic of Belarus and the Supreme Economic Court of the Republic of Belarus were used within the curriculum of Civil Law academic teaching, as well as for preparation of course books and tutorials on civil law disciplines.

The field of application: the results of the research can be used in lawmaking, legislative practice, in the studying process.

Редактор *Г.В. Андропова*
Корректор *О.С. Сафронова*
Технический редактор *О.В. Амбарцумова*
Компьютерный дизайн *Ю.Н. Лац*

Подписано в печать 06.11.2007. Формат 60×84/16. Бумага офсетная. Гарнитура Times New Roman. Офсетная печать. Усл. печ. л. 2,8. Уч.-изд. л. 2,7. Тираж 70 экз. Заказ

УО «Белорусский государственный экономический университет».
Лицензия издательская № 02330/0056968 от 30.04.2004.
220070, Минск, просп. Партизанский, 26.

Отпечатано в УО «Белорусский государственный экономический университет».
Лицензия полиграфическая № 02330/0148750 от 30.04.2004.
220070, Минск, просп. Партизанский, 26.