

левания. При стационарном лечении ребенка пособие выплачивается за весь период пребывания с ребенком в стационаре. Это должно подтверждаться листком нетрудоспособности.

При болезни ребенка старше 14 лет пособие по уходу за ним выплачивается не более чем за 7 календарных дней в общей сложности по одному случаю нетрудоспособности. Если болезнь ребенка продолжается свыше 7 календарных дней, работающей матери на остальные дни болезни ребенка на основании справки медицинского учреждения предоставляется отпуск без сохранения заработной платы.

Предусмотрена для одного из родителей (опекуна, попечителя), воспитывающего ребенка-инвалида, выдача листка по временной нетрудоспособности на весь период санаторного лечения (с учетом времени на проезд) ребенка-инвалида в возрасте до 16 лет при наличии медицинского заключения о необходимости индивидуального ухода за ребенком.

Ограничение труда женщин в ночное время. Согласно ст. 263 ТК, полностью запрещается привлечение беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, к работам в ночное время, к сверхурочным работам, работам в государственные праздники, праздничные и выходные дни, направление их в служебные командировки. При этом отказ от такой работы не может рассматриваться как нарушение трудовой дисциплины.

Применение труда женщин в этих случаях недопустимо и с согласия самой женщины. Указанные гарантии распространяются на беременных женщин в течение всего периода беременности, то есть со времени установления беременности.

В. А. Лазуткин

ТРАДИЦИОННЫЕ И НЕТРАДИЦИОННЫЕ ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Источник права — это форма отражения и сохранения сведений о правилах поведения в гражданском обороте, легализованная в обществе. Понятие источника как формы права является главенствующим в Республике Беларусь и странах СНГ, хотя этот вопрос постоянно дискутируется. Основными функциями источников права является отражение и сохранение полной и достоверной информации о праве. Основными признаками источников права считаются их легализованность государством и универсальность, рассчитанная на неопределенный круг лиц и неоднократное применение. Легализация включает вопрос легитимности источников права. Критерием легитимности законов выступает Конституция.

Конституция традиционно считалась Основным Законом государства и таким источником права, который имеет высшую юридическую

силу над всеми другими; но с принятием нового Гражданского Кодекса (далее ГК) его ст. 6 установлено, что Республика Беларусь признаёт приоритет международных договоров (соглашений, пактов, писем, конвенций, нот, актов), принципов гражданского оборота с участием иностранного элемента, обычаев международного торгового оборота, и это послужило основанием отвести Конституции второе место в иерархии источников права.

Действующий ГК, утвержденный 7 декабря 1998 г. и введенный в действие с 1 июля 1999 г., по своей значимости и роли в системе регулирования имущественных и личных отношений является конституцией гражданского оборота, а по своей социальной и юридической силе данный кодификационный акт приравнивается к конституционным законам. Наличие Общей и Особенной частей в ГК вносит специальные правила применения гражданско-правовых норм. Например, нормы Общей части кодекса могут применяться напрямую, если нет соответствующих норм в Особенной части либо их недостаточно. На взгляд автора, следует считать недопустимым отказ в реализации прав под условием отсутствия специального закона, позволяющего или регламентирующего эти права тогда, когда данные права вытекают из Общей части ГК. На это, в частности, указывает профессор В. А. Витушко.

Следующим источником права являются законы Республики Беларусь, которые издаются только Парламентом Республики Беларусь (ст. 90 Конституции).¹ Законы презюмируются не противоречащими один другому. Данное правило вытекает из общего предположения, что законодатель не ошибается. Законы гражданско-правового характера, подчиняясь по юридической силе Конституции и ГК, имеют равную силу между собой, но применяются по-разному, в зависимости от того, являются они законами общего или специального характера, относительно общих и специальных норм ГК. Исходя из данной классификации, применяются законы специального характера, а при недостаточности норм специальных законов – правила общих законов.

В соответствии со ст. 85 и 101 Конституции Президент Республики Беларусь имеет право издавать декреты, имеющие силу закона, однако из этого не вытекает, что декреты имеют большую силу, чем законы.

Также источниками права являются подзаконные нормативные акты, к которым относятся: указы Президента, Постановления Правительства, нормативные акты республиканских органов государственного управления (приказы, инструкции, постановления), нормативные акты местных органов управления и самоуправления.

Решения референдумов являются основными источниками гражданского права, так как референдум – это способ решения важнейших вопросов государственной и общественной жизни гражданами Республики Беларусь путем народного голосования.

Среди источников права следует упомянуть судебный прецедент — это решение суда по конкретному спору, являющееся обязательным к применению иными судами и административными органами при рассмотрении аналогичных споров. Действующая Конституция Республики Беларусь допускает ограниченное применение в качестве источников права решений высших судебных инстанций республики. Согласно абзацу 5 п. 1 ст. 3 ГК, акты Конституционного Суда, Верховного Суда и Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь по регулированию гражданских отношений, относятся к актам гражданского законодательства и являются источниками гражданского права.

Обычай — это длительное время складывающееся и повторяющееся правило поведения в гражданском обороте, которое санкционируется обществом для правоприменительной практики. Ни законодательство, ни судебная практика, ни доктрина в Республике Беларусь не рассматривают обычай в качестве общего источника гражданского права. Исключение может быть лишь в случаях, указанных в законе. Например, ГК Республики Беларусь не запрещает возможностей применения обычаев как таковых в гражданском обороте, это имеет место в статье 222 ГК, в которой обычай прямо упомянут как норма поведения, а значит, как источник права, который может применяться как производный от закона источник гражданского права.

Доктрина — это общепризнанное мнение ученых или иных специалистов в сфере гражданского права. Широкое понимание права, закрепленное в ст. 7 Конституции, позволяет говорить о наличии конституционно-правовых основ для использования доктрины в качестве источника права. Так, в нашей стране без доктринального толкования закона не решаются сегодня вопросы о соотношении общего и специального законов и др.

Следует отметить, что в соответствии с правилами раздела VII Гражданского кодекса на территории республики могут действовать гражданские законы иностранных государств, например, определяющие правоспособность иностранных предприятий и организаций. В случае отсутствия соответствующих актов законодательства Республики Беларусь, до их принятия либо иного решения высших органов государственной власти или управления республики может применяться законодательство СССР.

Литература:

1. Конституция Республики Беларусь 1994 г., с изменениями и дополнениями от 24 ноября 1996 г. — Мн., 1997.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. — Мн., 1998.
3. В.А. Витушко. Курс гражданского права: Общая часть. — Мн., 2001.