**Федеральное государственное бюджетное образовательное**

**учреждение высшего образования**

**«Российская академия народного хозяйства**

 **и государственной службы**

**при Президенте Российской Федерации»**

**Воронежский филиал**

**Факультет: Международно-правовой**Направление подготовки : 40.03.01 Юриспруденция
Профиль: Правовое обеспечение государственного и муниципального управленияКафедра: Физической культуры и спорта

**РЕФЕРАТ**

**на тему:**

**«Источники гражданского права»**

 **Автор работы:**

 студентка 2 курса

 очной формы обучения

 Хиченко Карина Дмитриевна

 **Руководитель работы:**
Хорунжий Сергей Николаевич

 Подпись \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Воронеж 2019 г.**

Оглавление

[Введение. 3](#_Toc11533236)

[1.Общая часть 4](#_Toc11533237)

[1.1.Понятие 4](#_Toc11533238)

[1.2.Виды источников гражданского права. 4](#_Toc11533239)

[1.3.Гражданский кодекс Российской Федерации и дополняющие его законы. 8](#_Toc11533240)

[1.4.Другие законодательные источники гражданского права. 10](#_Toc11533241)

[1.5. Значение судебной и арбитражной практики. 11](#_Toc11533242)

[1.6. Правовая сила и порядок применения норм гражданского законодательства. 13](#_Toc11533243)

[1.7. Публикация актов гражданского законодательства и вступление их в силу. 16](#_Toc11533244)

[ЗАКЛЮЧЕНИЕ 18](#_Toc11533245)

[Список использованной литературы. 19](#_Toc11533246)

## Введение.

Наука гражданского права России прошла в своём развитии ряд этапов, когда социально-экономическое устройство российского государства коренным образом изменялось. Соответственно менялись задачи и возможности юриспруденции, которая как общественная наука должна была уважать конституционные принципы своего государства и обслуживать практические потребности своего общества, анализируя действующее законодательство и давая рекомендации по его совершенствованию и правильному применению. Этот многолетний и сложный путь отечественной цивилистики знает как периоды подъёмов, так и годы застоя и неудач.

Однако на всех этапах своего развития основным предметом науки гражданского права России были имущественные отношения частного права, которым в большей или меньшей степени были присуще черты товарно-денежного оборота и использования юридической техники, во многом заимствованной из римского права.

Поэтому накопленные ранее отечественной наукой обобщения и оценки методов гражданско-правового регулирования не должны считаться в новых условиях России малополезными и ненужными. Они могут и практически используются при изучении гражданского права, разработке многих актов нового гражданского законодательства, а также в практике его применения. Об этом свидетельствует, в частности, переиздание известных цивилистов прошлого- как дореволюционного, так и советского периодов. Некоторые из этих работ (например, И.Покровского, Г. Шершеневича, М. Агаркова) являются крупным вкладом в юридическую науку вообще и знакомство с ними должно быть элементом современного юридического образования.

## 1.Общая часть

## 1.1.Понятие

Формы выражения гражданско - правовых норм различны, и их принято обозначать термином «источники гражданского права». Существуют два основных источника гражданского права: законодательство, или нормативные акты, и обычай. Кроме того, к источникам гражданского права относятся международные договоры и судебная практика.

# 1.2.Виды источников гражданского права.

Россия, согласно ее Конституции, является федерацией, и входящие в нее субъекты имеют свое законодательство. Однако в силу ст.71 (п. «о») Конституции гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации и ее субъектов, и в этой области могут приниматься также нормативные акты субъектов Федерации.

Складывающаяся на базе этих конституционных положений система актов нового гражданского законодательства России включает федеральные законы, которые принимаются Государственной Думой (ст. 105 Конституции), указы и распоряжения Президента РФ (ст. 90 Конституции), постановления и распоряжения Правительства РФ (ст. 115 Конституции).

Согласно ГК РФ 1994 г. Министерства и ведомства могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и пределах, предусмотренных Кодексом, иными законами и другими правовыми актами (п. 7 ст. 3 ГК). Такие нормативные акты (их принято именовать ведомственными) направлены в первую очередь на реализацию предписаний федеральных законов, указов Президента и постановлений Правительства и регламентируют преимущественно предпринимательскую деятельность в отдельных отраслях народного хозяйства.[[1]](#footnote-1)

В п.2 ст. 3 ГК РФ гражданское законодательство России характеризуется как состоящее из названного Кодекса и иных федеральных законов. Это определение, облегчающее формулирование последующих статей ГК, не должно исключать использованием термина «гражданское законодательство» в широком смысле как совокупности всех действующих в РФ актов и норм гражданского права. О гражданском законодательстве именно в таком широком его значении говорится в ст.71 Конституции РФ, многих статьях ГК (ст.4,6,7,8,127 и др.), и ограничительное понимание круга актов гражданского законодательства создавало бы неясности и вакуум в правовом регулировании.

Единство и согласованность действующего в России обширного гражданского законодательства должны обеспечиваться последовательным проведением во всех его актах и нормах правовых начал, заложенных в Конституции, и соблюдением принципа иерархии законодательных актов. В силу этого принципа нормативный акт нижестоящего государственного органа не может противоречить закону и актам вышестоящего органа. Создание единства гражданского законодательства способствует также его кодификации, важнейшей формой которой является Гражданский кодекс, закрепляющий принципы, основные начала и систему актов российского гражданского права.

Другим источником гражданского права является обычай, под которым понимаются правила, сложившиеся в результате их длительного применения и получившие признание государства. Обычай в современных государствах не играет большой роли и применяется преимущественно во внешнеэкономических отношениях. Однако в некоторых законодательных актах, действующих в России, содержатся отсылки к обычаю, если отношение не урегулировано в нормативном акте и заключенном сторонами договором. Чаще всего идет об обычаях в сфере предпринимательской деятельности.

В условиях перехода к рынку обычаи должны получить в России более широкое применение. В ст. 5 ГК дано определение обычая делового оборота, которым признается сложившееся и широко применяемое в каком-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.[[2]](#footnote-2)

В ГК неоднократно встречается указанием на то, что права и обязанности сторон определяются обычаями делового оборота, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства (ст. 311,312,315,316). Действующие отечественные обычаи изучаются торгово-промышленного палатами и публикуются ими в виде соответствующих сборников обычаев.

Возможно установление обычая и на основе предъявленных заинтересованными сторонами доказательств.

Однако в ст. 5 ГК не говорится о возможности обращения к обычаям, существующим в иных, некоммерческих, сферах, что надо считать пробелом Общей части ГК. Но в ряде последующих статей ГК содержатся отсылки к обычаям национальным и местным. Поэтому надлежит считать, что ГК допускает применение обычая в некоммерческих сферах, и юрисдикционные

органы при обосновании выносимых ими решений на такие обычаи вправе ссылаться.

Наряду с обычаями во многих статьях ГК говорится об «обычно предъявляемых требованиях», которыми надлежит руководствоваться . В одних нормах ГК этот термин дается самостоятельно (ст.484,485,721), в других дополняет отсылки к обычаям делового оборота (ст.309,478,992). В литературе эти два термина иногда характеризуется как равнозначные.

Однако текст и смысл ст.309 ГК, которая не должна содержать правовую тавтологию и как норма Общей части обязательственного права предопределяет правовое значение употребленных в ней двух терминов, дают основания для вывода о том, что понятия «обычай делового оборота» и «обычно предъявляемые требования» не являются тождественными.

Обычай- это дополнительный источник права, когда он соответствует указным в ст.5 ГК признакам. Обычно предъявляемые требования такого общего статуса в ГК не получили и, следовательно, не должны приравниваться к обычаю. Вопрос об их содержании и применении должен в случае споров решаться судом с учетом широкого круга факторов, в том числе хозяйственных возможностей должника и кредитора. На основании обычных требований могут складываться обычаи, однако такая трансформация должна быть признана практикой их применения и получить свое подтверждение в наличии признаков обычая, названных в ст.5 ГК.[[3]](#footnote-3)

Новым для отечественного права является положение ст.15 Конституции РФ, согласно которой общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации- составная часть ее правовой системы. Если международным договором России установлены иные правила, чем предусмотренные законом, применяются правила международного договора. Эта норма повторена в ст.7 ГК РФ.

Россия- участник многих международных договоров, содержащих нормы гражданского права. Постановления таких договоров иногда полностью воспроизводятся в гражданском законодательстве России, например в Положении о переводном и простом векселе, повторяющем текст женевской конвенции о векселе 1930г. Нормы многих международных договоров отражены в соответствующих разделах ГК ( о купле-продаже, подряде и т.д.) и в иных законах России ( об интеллектуальной собственности, перевозках , лизинге). Другие положения международных договоров обязательны для применения в силу факта подписания этих договоров Россией и принятия содержащихся в них норм.

В постановлении Пленума ВС РФ от 31 октября 1995 г. «о применении судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» указывается, что суды применяют правила, установленные международным договором РФ, обязательность которого для РФ была принята в форме федерального закона. Это разъяснение неточно, ибо оно не учитывает общепринятую процедуру заключения международных договоров также от имени Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, когда федеральный закон не принимается. На практике отечественные суды руководствуются нормами таких международных договоров РФ.

Нормативно-правовые акты действуют во времени с момента их официального опубликования либо момент вступления его в действие. Официально опубликованный нормативно-правовой акт считается с момента его опубликования в специальном издании это Российская газета РФ либо журнал собраний законов РФ. Это действие нормативно-правового акта во времени.

Действия нормативно-правового акта в пространстве ограничения действия его только на той территории, на которая находится в его компетенции.

Действие нормативно-правового акта по предмету определяется кругом общественных отношений, которые урегулированы этим нормативно-правовым актом.

Действия нормативно-правового акта по кругу лиц распространяется на лиц проживающих на территории Российской Федерации.

# 1.3.Гражданский кодекс Российской Федерации и дополняющие его законы.

Основным законом гражданского права в большинстве стран является

Гражданский кодекс, устанавливающий важнейшие нормы этой отрасли

права и предопределяющий систему и содержание других актов гражданского законодательства. Наличие кодекса обеспечивает единство законодательства и системы входящих в него законодательных актов, облегчает правоприменительную деятельность и свидетельствует о надлежащем уровне национального законотворчества.

В течение более 30 лет в Российской Федерации действовал ГК РСФСР 1964г. ( с рядом последующих изменений), который насчитывал 569 статей и имел 8 разделов: 1) Общие положения, 2) Право собственности, 3) Обязательное право, 4) Авторское право, 5) Право на открытие, 6) Изобретательское право, 7) Наследственное право, 8) правоспособность иностранцев, применение законов иностранных государств. Раздел ГК РСФСР 1964г, о наследственном праве сохраняет свое действие до принятия части третьей нового ГК РФ.

ГК РСФСР отражал начала плановой социалистической экономики: закреплял в государственной собственности основные средства производства, признавал обязанность плановых заданий при заключении договоров и существенно ограничивал частную предпринимательскую деятельность. Вместе с тем в системе, общих цивилистических понятиях, нормах обязательственного и наследственного права он учитывал исторический опыт развития гражданского законодательства и его и обусловленность товарно-денежными отношениями.

После провозглашения государственного суверенитета России и принятия Конституции РФ 1993г, был разработан новый ГК РФ, часть первая которого вступила в силу с 1 января 1995г., а часть вторая- с 1 марта 1996г. Новый ГК опирается на принципы рыночной экономики, выраженные в Конституции РФ, и при сохранении общей системы ГК 1964г, и ряда норм, особенно в области обязательственного права, коренным образом обновляет гражданское право России.[[4]](#footnote-4)

Часть первая ГК РФ включает три обширных раздела (1. Общие положения, 2. Право собственности и другие вещные права, 3. Общая часть обязательственного права), часть вторая полностью посвящена отдельным

видам обязательств. Содержание регулирования в новом ГК существенно

расширенно, он насчитывает 1109 статей. Наследственное право и нормы международного частного права должны стать предметом части третьей ГК РФ, подготовка которой завершается.

Будучи основным законом гражданского права, новый ГК определяет предмет и основные начала этой отрасли права, закрепляет систему институтов гражданского права, и большинство из них достаточно подробно регламентирует. ГК содержит также указания о тех законах гражданского права, которые подлежат изданию. Согласно п.2ст.3 нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК.

В новом ГК имеется развернутая система норм о предпринимательской деятельности общего характера (в части первой) и подробно урегулированы все основные предпринимательские договоры (в части второй). Это исключает необходимость принятия специального хозяйства (предпринимательского) кодекса, рекомендуемого отдельными российскими юристами, продолжающими отстаивать идею самостоятельности хозяйственного права.

При подготовке нового ГК были использованы предшествующий опыт развития гражданского законодательства России, выводы отечественной цивилистической науки, а также достижения зарубежного права. Были приняты во внимание и важнейшие международные соглашения в области частного права, в которых участвуют РФ, прежде всего Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980г. (Венская конвенция). Ее положения широко использованы в нормах гл.30 ГК об основном гражданско-правовом договоре – купли-продаже.

В новом ГК названы более 30 законов, которые должны быть приняты в его развитие и дополнение. Большинство их издано, важнейшие из них- законы об акционерных обществах 1995г., общества с ограниченной ответственностью 1998г., о некоммерческих организациях 1996г., государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним 1997г.,несостоятельности (банкротстве)1998г.,новые транспортные кодексы и уставы о воздушных (1997г.), железнодорожных (1998г.), морских (1999г.) и водных (2001г.) сообщениях.

Сохраняют свою силу также отдельные законы, принятые еще до вступления в силу нового ГК (некоторые из них действуют в обновленной редакции): законы о залоге 1992г., защите прав потребителей 1992г., авторском праве 1993г. Гражданско-правовые нормы содержит также закон о конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках 1992г. ( с последующими изменениями).

# 1.4.Другие законодательные источники гражданского права.

Важную группу законодательных источников гражданского права образуют указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. ГК именует их «иные правовые акты» (п.6ст.3). Этот термин используется во многих статьях ГК.

В силу ст.80 Конституции Президент РФ определяет основные направления внутренней политики государства и, хотя его законодательная компетенция в Конституции специально не очерчена, указы издаются Президентом по широкому кругу вопросов, прежде всего в области регулирования предпринимательской деятельности.

Важнейшими в области гражданского права являются указы Президента РФ от 22 июля 1994г. «Об основных положениях государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в

Российской Федерации после 1 июля 1994 года», от 8 июля 1994г. « Об упорядочении государственной регистрации предприятий и предпринимателей на территории Российской Федерации», от 18 августа 1996г. « О мерах по защите прав акционеров и обеспечению интересов государства как собственника и акционера», от 8 апреля 1997г., которым утверждено Положение об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд.

Законодательная компетенция Правительства РФ определена в Федеральном конституционном законе о нем от 17 декабря 1997г.,достаточно широко и предусматривает осуществление регулирования в социально-экономической сфере (ст.13), управление федеральной собственностью (ст.14), обеспечение свободы экономической деятельности (ст.14). Акты Правительства, имеющие нормативный характер, издаются в форме постановлений, акты по оперативным и текущим вопросам принимаются в форме распоряжений.

В числе постановлений Правительства РФ по вопросам гражданского права общего характера необходимо назвать Типовой устав казенного предприятия и Порядок деятельности казенных предприятий соответственно от 12 августа и 6 октября 1994г. Основные положения порядка заключения и исполнения государственных контрактов (договоров подряда) на строительство объектов для федеральных государственных нужд в Российской Федерации от 14 августа 1993г. Правила поставки газа в РФ от 5 февраля 1998г. Правила бытового обслуживания населения в РФ от 15 августа 1997г. правила продажи отдельных видов товаров от 19 января 1998г.

Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут согласно п.7 ст.3 ГК издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и пределах, предусмотренных ГК, другими законами, решениями Президента РФ и Правительства РФ. Правительством РФ утверждены 13 августа 1997г. Правила подготовки нормативных правовых актов федеральных органов власти и их государственной регистрации, которые предусматривают, что такие акты издаются виде постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкции и положений: форма писем и телеграмм не допускается.

Более полно предмет и рамки ведомственных и нормативных актов определяют соответствующие законы РФ и положения о министерствах и ведомствах, утвержденные правительством России. Для некоторых институтов гражданского права такие нормативные акты имеют большое практическое значение, например приказы Минимущества РФ ( по вопросам использования федеральной собственности), транспортных министерств ( об условиях перевозов грузов и пассажиров). По вопросам кредитования и расчетов изданы важные инструкции Центрального банка России.

Конституция РФ и ГК 1994 не предусматривают принятия актов гражданского права субъектами Федерации. Между тем особенности и локальный характер некоторых групп гражданско-правовых отношений обуславливают целесообразность их регулирования именно на уровне субъектов Федерации (например, коммунально-бытового хозяйства и регионального транспорта). По этим и некоторым другим вопросам действуют решения органов власти субъектов Федерации, которые сохраняют силу до их отмены актами последующего законодательства.[[5]](#footnote-5)

# 1.5. Значение судебной и арбитражной практики.

Во многих современных государствах решения судов признаются одним из источников гражданского права. В странах анго-американского права это обусловлено историческим развитием их правовых систем и отсутствием законов по ряду институтов гражданского права. В государствах Европы законодательное регулирование гражданско-правовых отношений разработано и обширно, но судебная практика считается дополнительным к законодательству источником права при наличии пробелов в актах действующего законодательства.

В РФ этот вопрос не получил четкого и однозначного решения. Наряду с системой судов, призванных решать прежде всего споры между предпринимателями.

В силу ст.58 (п.1)Закона от 8 июля 1981г. «О судоустройстве РСФСР». Пленум Верховного Суда РФ дает судам руководящие разъяснения по

вопросам применения российского законодательства. Аналогичной является формулировка ст.13 Федерального закона от 28 апреля 1995г. «Об арбитражных судах в Российской Федерации», согласно которой Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ дает разъяснения по вопросам судебной практики, которые обязательны для арбитражных судов в Российской Федерации.

На основании приведенных норм высшими судебными инстанциями РФ был издан ряд разъяснений. Особое значение имеет ***постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996г. №6/8 «О некоторых вопроса, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»***. О других разъяснениях высших судов РФ говорится в соответствующих разделах настоящей работы. Каково значение таких разъяснений?

Ранее в теории и практике преобладало мнение о том, что правовые нормы могут создаваться только уполномоченными органами, а задача суда и арбитража- применять действующие правовые нормы, и их решения источником права не являются, а представляют собой акты толкования закона. В случае неполноты или несогласованности правовых норм должен ставиться вопрос о дополнении действующего законодательства.

Однако ввиду неизбежных в законодательстве пробелов в процессе применения правовых норм суд и арбитраж для урегулирования возникающих споров бывают вынуждены в некоторых случаях выходить за формальные рамки действующего гражданского законодательства, не дожидаясь внесения в него изменений. Со ссылкой на этот практический опыт в юридической литературе было высказано мнение о том, что решения судов и арбитражей, формулированные в общей форме в постановлениях их высших органов по разъяснению норм законодательства, имеют нормативный характер и их предлагается именовать правоположениями.[[6]](#footnote-6)

По существу это является признание за постановлениями высших судебных органов свойств дополнительного источника гражданского права.

Для такого вывода имеются основания в современных условиях, когда в России идет становление рыночных отношений и не исключена возможность того, что в отдельных случаях обновляемое гражданское законодательство не учитывает в полной мере особенностей рыночных отношений и имеет пробелы. В таких случаях разъяснения высших судебных и арбитражных органов по применению законодательства могут приобретать и фактически приобретают характер дополнительного источника гражданского права.

Что касается решений судебных и арбитражных органов по разрешению конкретных гражданско-правовых споров, то они не могут считаться источником гражданского права, поскольку имеют индивидуальный характер и отражают особенности отдельных споров. Однако такие решения дают материал для правильного понимания и применения действующих правовых норм и должны внимательно изучаться. Наиболее важные судебные и арбитражные решения публикуются в ежемесячных журналах «бюллетень Верховного Суда Российской Федерации». В необходимых случаях к ним даются комментарии специалистов.

# 1.6. Правовая сила и порядок применения норм гражданского законодательства.

Содержащиеся в законодательстве нормы гражданского права могут быть императивными и диспозитивными. Первые строго обязательны, и стороны не могут отступать от них при заключении договора или принятия односторонних обязательств. Вторые позволяют сторонам оговаривать в договоре или одностороннем обязательстве иные условия и действуют, если такой специальной оговорки сделано не было.

Для гражданского права, как уже отмечалось при изложении его принципов в гл.1, характерны диспозитивные правовые нормы, позволяющие проявлять хозяйственную инициативу и учитывать в договоре индивидуальные запросы их участников. Такое решение отвечает интересам нормального функционирования рыночных отношений.

Однако в гражданском праве имеется большое число императивных норм, введение которых обусловлено общегосударственными интересами и техническими сложностью некоторых гражданско-правовых институтов.

Примером первых являются императивные нормы о недействительности неправомерных сделок и их последствиях: примером вторых – императивные правила о перевозках многих видов грузов на воздушном, железнодорожном и других видах транспорта.

Императивная сила гражданско-правовых норм может быть прямо в них выражена. Например, согласно ст.198 ГК, сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон. Однако такие прямые указания не во всех случаях, и для определения правовой силы нормы необходимо дать ей правильное толкование.

Толкование правовой нормы- это уяснение ее правовой силы (действия), сфере применения и действительного содержания. Толкование может давать компетентными государственными органами, в том числе высшими судебными инстанциями, и тогда оно является обязательным. Толкование нормы издавшим ее государственным органом именуется аутентичным. Научное толкование, именуемое доктринальным, носит рекомендательный характер.

Сам процесс толкования норм подчинен определенным правилам, которые в российском законодательстве прямо не закреплены, но выработаны теорией и судебно-арбитражной практикой и являются важным средством правильного и единообразного применения правовых предписаний. Прежде всего необходимо выяснить правовую силу (действие) и сферу применения соответствующей правовой нормы.

Дата введения нормативного акта в действие определяется в нем самом или согласно общим правилам вступления нормативных актов в силу. По общепринятому правилу, «закон обратной силы не имеет», однако из этого правила по прямому указанию закона допускаются исключения. Некоторые исключения предусмотрены во ***Вводных законах к первой и второй частям ГК.***

Сфера применения правовых норм обычно достаточно четко определяется в соответствующем нормативном акте. Это чаще всего акты общего действия, которые распространяются на всю территорию Российской Федерации и всех субъектов гражданского права. Однако некоторые акты и нормы действуют

только в отношении определенной территории (например, Крайнего Севера) или в отношении определенного круга лиц (только для юридических лиц, только для граждан или определенной их группы).

Более сложные вопросы могут возникать при толковании содержания правовой нормы и определения условий ее применения. При толковании правовой нормы применяются различные приемы, которые в совокупности призваны обеспечивать правильное применение норм права, соответствующее их содержанию и назначению.

Толкование может быть грамматическим, логическим, систематическим и историческим. Грамматическое толкование –уяснение нормы с помощью общих правил грамматики. Логическое толкование предполагает использование общепринятых правил и аргументов логики. При систематическом толковании смысл нормы устанавливается посредством ее сопоставления с другими нормами и выявления общего и особенного в отдельных нормах по одному и тому же вопросу. Историческое толкование дается на основании ознакомления с историей принятия нормы, путем учета факторов, обусловивших введение и изменение нормы, и сопоставления ее с ныне действующими нормами по тому же вопросу.

Приведем в качестве примера толкование норм российского страхового права, содержащиеся в определение Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ, основанное на использовании приемов систематического и исторического толкования. Речь шла о том, подлежит ли применению в РФ Указ Президиума Верховного Совета СССР от 2 октября 1981г., об обязательном страховании имущества граждан, судебная коллегия пришла к выводу, что названный Указ после введения части второй ГК РФ не может применяться как противоречащий гл.48 ГК РФ.

Доктрина и судебная практика выработали ряд общепринятых формул толкования, использования которых способствует правильному пониманию и применению правовых норм. Наиболее важные из них: последующий закон отменяет ранее изданный; специальные нормы превалируют над нормами общего характера; специальные нормы не подлежат расширительному толкованию; если предлагаемое понимание нормы ведет к явно неразумному выводу, такое ее понимание неправильно.

Нужно различать буквальное, ограничительное и расширительное (распространительное) толкование. В большинстве случаев толкование правовой нормы показывает, что подлинный смысл нормы полностью соответствует ее словесной формулировке. Так и должно быть, ибо содержание закона и его редакция должны совпадать. Такое толкование является буквальным.

Иногда словесная формулировка правовой нормы оказывается шире ее подлинного смысла. Здесь на помощь приходит ограничительное толкование, с помощью которого делается вывод том. Что правовая норма должна пониматься и применяться ограничительно.

Возможны и такие случаи, когда в результате толкования нормы нужно сделать вывод, что ее действительное содержание шире словесной формулировки. Например, в ст.153 ГК указывается, что сделками признаются действия граждан и юридических лиц, влекущие гражданско-правовые последствия. Однако сделки может совершать также государство, юридическим лицом не являющееся. Это следует из ст.153 ГК.

В законодательстве неизбежны отдельные пробелы, и оно не всегда поспевает за возникновением и развитием новых гражданско-правовых отношений. Между тем и в таких ситуациях права и обязанности сторон должны быть определены, а возникший между ними спор разрешен судом или арбитражем. Для устранения юридических трудностей, которые могут возникнуть в связи с этим, в гражданском праве выработан институт аналогии закона и аналогии права.[[7]](#footnote-7)

Согласно ст.6 ГК, в случаях, когда отношения прямо не урегулированы законодательством ил соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство регулирующее сходные отношения (аналога закона). При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяется исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Ввиду разработанности актов гражданского законодательства случаи аналогии закона и права на практике встречаются не часто. Примером аналогии закона может служить использование норм *Вводного закона к части первой ГК* о применении сроков исковой давности (ст.10) для решения аналогичных вопросов, касающихся давности, и по отношению к части второй, поскольку*Вводный закон к части второй ГК*необходимых указаний о давности, в отличии от *Вводного закона к части первой ГК*, не содержит.

Использование судами аналогии закона предусматривается также в ч.3 ст.10 ГПК РСФСР, причем обращение к этому институту, в отличии от ст.6 ГК, не ограничено рамками гражданского законодательства. Основываясь на этой норме ГПК, Верховный Суд РФ опубликовал разъяснение, согласно которому к отношениям по уплате пени за несвоевременное внесение налогов (таможенных платежей) судом может по аналогии закона применяться ст.333ГК, позволяющая суду снизить размер взысканий неустойки (пени).

# 1.7. Публикация актов гражданского законодательства и вступление их в силу.

Публикация законодательных актов- необходимое и важнейшее условие их доведения до сведения всех государственных органов, учреждений, организаций и граждан, изучения и последующего правильного применения. В силу ч.3ст.15 Конституции РФ, законы подлежат официальному опубликованию, неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

Согласно Федеральному закону от 14 июня 1994г. «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» датой принятия федерального закона считается день его принятия Государственной Думой. Официальным опубликованием федерального закона считается первая публикация его полного текста в «парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации». Федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу.[[8]](#footnote-8)

В отношении публикации актов Президента РФ и Правительства РФ действует Указ Президента РФ от 23 мая 1996г. «О порядке опубликования и вступления в силу актов президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти», согласно которому указы и решения Президента и Правительства Российской Федерации подлежат обязательному опубликованию. Акты президента, имеющие нормативный характер, вступают в силу на всей территории России одновременно по истечению 7 дней после их опубликования. Акты Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций вступают в силу на всей территории РФ также по истечении 7 дней после их опубликования. Иные акты Правительства РФ, а это прежде всего по хозяйственным вопросам, вступают в силу со дня их подписания.

Официальным периодическим изданием, в котором публикуются федеральные законы, указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, является «Собрание законодательства Российской Федерации». Публикуемые в нем акты помещаются в статьях, имеющих соответствующие порядковые номера.

Для нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти установления порядков их регистрации и опубликования. Согласно названному Указу от 28 мая 1996г., нормативные акты министерства и других федеральных органов, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организации или имеющие межведомственный характер, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиций РФ и вступают в силу по истечению 10 дней после их официального опубликования. Публикация производится в газете «российская газета» и «Российский вестник», а также в еженедельном «Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти». Неопубликованные акты не влекут правовых последствий. Нормативные акты Центрального банка РФ в соответствии со ст.6 закона о нем публикуются в «вестнике Банка России».

Помимо изложенных общих норм о времени вступления в силу законов РФ специальные правила по этому вопросу могут предусматривать в самих законах, а также в законах о введении в действие крупных законодательных актов (вводных законах).*Вводные законы к частям первой и второй ГК РФ* определяют не только общую дату введения ГК в действие, но также даты вступления в силу некоторых его норм и, кроме того, придают отельным нормам обратную силу.

Поскольку в РФ продолжают действовать некоторые законодательные акты, принятые в период существования СССР, необходимо указать, что законы СССР и Указы президиума Верховного совета СССР публиковались в еженедельных «Ведомостях Верховного Совета СССР», а решения Правительства СССР- в Собрании его постановлений (СП СССР). Законы РСФСР и решения Правительства РСФСР соответственно публиковались в « Ведомостях Верховного Совета РСФСР» и СП РСФСР. Публикация постановлений Правительства СССР и РСФСР не была полной, и некоторые такие акты рассылались заинтересованным органам и организациям с последующей их публикацией в общей печати и сборниках законодательства.[[9]](#footnote-9)

Для надлежащей и оперативной информации юридических лиц и граждан о действующем законодательстве в крупных городах создан ряд информационных центров по законодательству, имеющих регулярно пополняемую компьютерную базу нормативных актов. Издаются также общие центральными органами печати- газетами «Известия» и «Российская газета».

#  ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Источниками гражданского права являются многие аспекты нашей жизни, но наиболее важными из них являются:

*Законы*- это главные источники права, в них содержатся основные, первичные юридические нормы нашего общества. Вместе с тем среди законов выделяются Конституция и кодексы.

*Конституция*- основной закон России. В настоящее время в российском обществе действует демократическая по своей сути конституция, основанная на идеях разделения властей и приоритетов прирожденных прав и свобод человека.

*Кодексы* (гражданский, уголовный, земельный и др.)- это свободные нормативные документы, юридически и логически цельные акты, обеспечивающие полное и системное регулирование данной группы общественных отношений.

# Список использованной литературы.

1. Конституция Российской Федерации.//Принята всенародным голосованием 12.12.1993 г. - "Российская газета", № 237, 25.12.1993 г.

2. Федеральный Конституционный Закон «О судебной системе Российской Федерации» от 31.12.1996 г. № 1-ФКЗ (ред. от 15.12.2001). - "Российская газета", N 3, 06.01.1997.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 29.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 26.11.2002 ). - "Собрание законодательства РФ", N 5, ст. 410.

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г.№ 51-ФЗ (ред. 26.11.2002). - "Собрание законодательства РФ", 05.12.1994, N 32, ст. 3301.

5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26 ноября 2001г. N 146-ФЗ – «Собрании законодательства Российской Федерации» от 3декабря 2001 г. N 49 ст. 4552

6. Федеральный Закон «Об исполнительном производстве» от 21.07.1997 г. №

119-ФЗ. - "Собрание законодательства РФ", 28.07.1997, N 30, ст. 3591.

7. Федеральный Закон «О судебных приставах» от 21.07.1997 г. № 118-ФЗ.- "Собрание законодательства РФ", 28.07.1997, № 30, ст. 3590.

8. Федеральный Закон «О защите прав потребителей» – в ред. Федерального закона от 9 января 1996 г. / СЗ РФ, 1996, № 3, ст. 140.

9. Закон «О некомерческих организациях» от 12 января 1996 г. / СЗ РФ, 1996, № 3, ст. 145.

10. Основы ГЗ Союза ССР и республик от 31 мая 1991 г. / Ведомости СССР, 1991, № 26, ст. 733.

11. Патентный Закон РФ от 23 сентября 1992 г. / Ведомости РФ, 1992, № 42, ст. 2319.

12. Федеральный закон от 14 июня 1994 г «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» //СЗ РФ 1994 № 8 Ст 801

13. Закон РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах» //ВВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1242.

14. Указ Президента РФ от 23 мая 1996 г № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти».

15. Постановление Пленума Верховного Суда РФ, Пленума ВАС РФ от 28.02.1995 г. № 2/1 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Гражданкого Кодекса РФ». / БВС РФ, № 5, 1995, Специальное приложение к Вестнику ВАС РФ, № 1, 2001г.

16. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (часть первая) Под ред. О.Н. Садикова.// М.: Юридическая фирма КОНТРАКТ; ИНФРА М, 1997.- 567 с.

17. Комментарий к части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей (под общ. ред. Брагинского М. И.)

18. Комментарий к части второй Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей (под общ. ред. Брагинского М. И.)

19. Гражданское право. Том 1. Учебник. Издание пятое, переработанное и дополненное. // Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПБОЮЛ А.В. Ротников», 2000. – 632 с.

20. Муромцев Г. И. Источники права (теоретические аспекты проблемы). // Правоведение, 1992 г., N 2.

21. Пяткина С. А. О теории источников права в английской юриспруденции. // Ученые записки ВНИИСХ. 1969. Вып. 19.

22. Зивс С. Л. Источники права. М., 1982; Государство и право в развивающихся странах. // Источники права. М., 1985.

23. Общая теория права. Н. Новгород, 1993.

24. Зыкин И. С. Обычай в советской правовой доктрине. // Сов. государство и право. 1981, N 3.

25. Даниленко Г. М. Обычай в современном международном праве. М. 1995 г.

26. Хохлов С. А. Концептуальная основа части второй Гражданского кодекса // Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Текст. Комментарии. Алфавитно-предметный указатель. М, 1996. С. 235—236.

27. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998 г. ( по изданию 1917 г.).

28. Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов, 1996 г. С. 31-45.

1. Комментарий к части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей (под общ. ред. Брагинского М. И.) [↑](#footnote-ref-1)
2. Муромцев Г. И. Источники права (теоретические аспекты проблемы). // Правоведение, 1992 г., N 2. [↑](#footnote-ref-2)
3. Даниленко Г. М. Обычай в современном международном праве. М. 1995 г. [↑](#footnote-ref-3)
4. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998 г. ( по изданию 1917 г.). [↑](#footnote-ref-4)
5. Пяткина С. А. О теории источников права в английской юриспруденции. // Ученые записки ВНИИСХ. 1969. Вып. 19. [↑](#footnote-ref-5)
6. Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов, 1996 г. С. 31-45 [↑](#footnote-ref-6)
7. Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов, 1996 г. С. 31-45 [↑](#footnote-ref-7)
8. Гражданское право. Том 1. Учебник. Издание пятое, переработанное и дополненное. // Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПБОЮЛ А.В. Ротников», 2000. – 632 с. [↑](#footnote-ref-8)
9. Основы ГЗ Союза ССР и республик от 31 мая 1991 г. / Ведомости СССР, 1991, № 26, ст. 733. [↑](#footnote-ref-9)