

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

УДК 347.1

DOI: 10.54649/2077-9860-2024-2-9-15

Ш.М. Исмаилов¹
¹д.ю.н., профессор,
Финансово-экономический университет Таджикистана,
Республика Таджикистан, г. Душанбе

О РАЗВИТИИ БАСИНСКИХ ПРИНЦИПОВ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Аннотация

Статья основывается на большом событии в юриспруденции Таджикистана – принятии новой редакции всех трех частей национального Гражданского кодекса. Определено, что целью модернизации гражданского законодательства явилась необходимость приведения в соответствие с требованиями современности вопросов регулирования общественно важных отношений.

Главное внимание в статье уделено предварительному анализу нововведений нового Гражданского кодекса, прежде всего – основных принципов гражданского законодательства, определяющих основу гражданско-правового регулирования. Исследуя эти принципы права с учетом мнений иных ученых, в том числе предложений Ю.Г. Басина, автором предложено свое собственное субъективное мнение о природе отдельных из них.

Ключевые слова: нововведения гражданского законодательства, принципы гражданского права, изменение принципов, равенство субъектов, принцип добросовестности, принцип свободного оборота.

Ш.М. Исмаилов¹
¹з.ғ.д., профессор,
Тәжікстанның қаржы-экономикалық университеті,
Тәжікстан Республикасы, Душанбе қ.

АЗАМАТТЫҚ ЗАҢНАМАСЫНДАҒЫ БАСИН ҚАҒИДАТТАРЫНЫҢ ДАМУЫ ТУРАЛЫ

Аңдатпа

Мақала Тәжікстанның заң ғылымындағы маңызды оқиғаға – ұлттық Азаматтық кодекстің барлық үш бөлімінің жаңа редакциясының қабылдануына негізделген. Азаматтық заңнаманы жаңғыртудың мақсаты әлеуметтік маңызды қатынастарды реттеу мәселелерін заман талабына сәйкестендіру қажеттілігі екендігі анықталды.

Мақалада басты назар жаңа Азаматтық кодекстің жаңалықтарын, ең алдымен азаматтық-құқықтық реттеудің негізін айқындайтын азаматтық заңнаманың негізгі қағидаттарын алдын ала талдауға берілген. Құқықтың осы қағидаттарын зерттей отырып, басқа ғалымдардың, оның ішінде Ю.Г. Басиннің пікірлерін есепке ала тұра, автор олардың кейбіреулерінің табиғаты туралы өзіндік субъективті пікірін ұсынады.

Түйінді сөздер: азаматтық құқықтағы жаңалықтар, азаматтық құқық қағидаттары, қағидаттардың өзгеруі, субъектілердің теңдігі, адалдық принципі, еркін айналым принципі.

Sh.M. Ismailov¹

¹Doctor of Law, Professor,
Financial and Economic University of Tajikistan,
Republic of Tajikistan, Dushanbe

ON THE DEVELOPMENT OF THE PRINCIPLES CIVIL LEGISLATION

Annotation

The article is based on a major event in the jurisprudence of Tajikistan - the adoption of a new edition of all three parts of the national Civil Code. It was determined that the purpose of the modernization of civil legislation was the need to bring the issues of regulation of socially important relations in line with the requirements of modernity.

The main attention in the article is paid to a preliminary analysis of the innovations of the new Civil Code, first of all, the basic principles of civil law, which determine the basis of civil law regulation. Exploring these principles of law, taking into account the opinions of other scientists, including the proposals of Yu.G. Basin, the author offers his own subjective opinion about the nature of some of them.

Key words: innovations in civil law, principles of civil law, change in principles, equality of subjects, principle of good faith, principle of free circulation.

О новой редакции Гражданского кодекса. Конституция Республики Таджикистан (1994) создала благоприятные условия для обеспечения прав и свобод человека и гражданина, заложила правовую основу для построения свободного и независимого государства, закрепила суверенитет, независимость и территориальную целостность нашей страны. С принятием Конституции и признанием международных правовых актов впервые в истории страны возникла необходимость принятия и постоянной модернизации действующих законов, в частности кодексов, которые составляют основу законодательной системы в соответствующих сферах, по своему содержанию отражают правовые идеи каждого исторического этапа развития государства. Гражданский кодекс Республики Таджикистан (далее – ГК РТ) в этом смысле не является исключением.

Именно поэтому, на современном этапе социально-экономического и политического развития нашего государства в Послании Главы Государства Парламенту страны от 26 апреля 2013 г. Правительству Таджикистана было поручено с целью приведения в соответствие с требованиями современности вопросов регулирования общественно важных отношений подготовить и представить ГК РТ и другие кодексы в новых редакциях. В качестве целей такой модернизации действующих законодательных актов установлены: «Закон, в первую очередь, должен признавать и защищать человека, его права и свободы, как высшую ценность. То есть он должен создать

благоприятные условия для достойной жизни членов общества, эффективной деятельности государственных и негосударственных организаций и предприятий, предпринимателей и коммерсантов, продвижения экономики страны, мира и спокойствия, политической стабильности, а также всесторонне регулировать различные направления жизни общества».

Указанные цели исходили из ст.5 Конституции Таджикистана, где человек, его права и свободы признаются государством как высшая ценность, жизнь, честь, достоинство и другие естественные права человека неприкосновенны, права и свободы человека и гражданина признаются, соблюдаются и защищаются государством.

Следует отметить, что действующий ГК РТ был принят более 20 лет назад, когда страна делала первые шаги по созданию рыночных отношений, причем подготовка первой версии ГК РТ проходила в сложных условиях восстановления разрушенной войной экономики Таджикистана и трансформационных рыночных реформ. У разработчиков проекта ГК РТ отсутствовали практические знания о законах и принципах рынка, складывающихся рыночных институтах и правоотношениях. Более того, практического и теоретического опыта исследования частноправовых отношений не имелось не только в Таджикистане, но и в других постсоветских странах. Они ясно понимали, что подготовленный ими документ может быть приемлем для правового регулирования гражданско-правовых отношений лишь в начальный, переходный период к рынку. В то

время никто не представлял всего многообразия форм, в которых будет реализована установленная Конституцией свобода экономической и предпринимательской деятельности, а также пределы этой свободы. Применение норм ГК РТ и их проверка временем должно было позволить в последующем осуществить переработку его положений.

Теперь на основании многолетнего опыта правоприменения в Таджикистане и опыта других стран требовалось создать в нашей стране такое гражданско-правовое регулирование, которое сделало бы гражданский оборот эффективным и отвечающим потребностям как населения Таджикистана, так и инвесторам, и предпринимателям. Такая правовая среда может ускорить общественное развитие, а также дать толчок внедрению в стране положительных экономических и социальных изменений.

Новый ГК РТ принял юридическую силу после подписания его Президентом Республики Таджикистан (24.12.2022, № 1918) и вводится в действие с 1 июля 2023 г. В нем определены основные направления, приоритеты и задачи в сфере гражданского законодательства, в том числе изложены положения по регулированию имущественных и личных неимущественных отношений, а также порядок осуществления прав интеллектуальной и иной собственности, договорных и иных обязательств.

ГК РТ содержит нововведения, возникшие в гражданских и предпринимательских правоотношениях в результате практической реализации гражданско-правовых норм и научных исследований, соответствующих современным требованиям этой отрасли права.

Согласно части 1 ст.2 ГК РТ гражданское законодательство регулирует имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. ГК РТ дополнен новым разделом (ст.225-254), устанавливающим и регулирующим применение и защиту личных неимущественных прав в соответствии с Конституцией РТ и Всеобщей декларацией прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 года.

Важно отметить, что в новом ГК РТ не сохранено положение из части 1 ст.2 прежнего ГК РТ, устанавливающее приоритет норм ГК РТ над нормами иного гражданского законодательства. Семейные, трудовые отношения, отношения по землепользованию, исполь-

зованию природных ресурсов и охране окружающей среды регулируются гражданским законодательством, если в семейном, трудовом, земельном законодательстве и других нормативных правовых актах не предусмотрено иное. К гражданским правоотношениям применяются нормы международного правового акта, признанного Таджикистаном, если этими международными правовыми актами установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством.

Кроме того, из нового ГК РТ исключено положение, распространяющее гражданское законодательство на деятельность, осуществляемую предпринимателями или и их участием. Исключение из ГК РТ одного из важнейших понятий рыночной экономики - понятия «предпринимательская деятельность» - возможно, основывается на наличии специального закона, в котором понятие предпринимательства основывалось на ГК РТ.

Если ранее нормы ГК РТ относились к гражданам и юридическим лицам, то нормы нового ГК РТ в равной степени отнесены как к физическим (гражданам, иностранным гражданам и лицам без гражданства), так и юридическим лицам, что выглядит несколько странным. Наверно, национальное законодательство не может распространить на иностранных граждан и лиц без гражданства следующее положение: «Гражданская правоспособность физического лица возникает в момент его рождения и прекращается после смерти» (часть 2 ст.18 ГК РТ).

Конечно, такого рода коллизии и неувязки в нормах нового ГК РТ требуют дополнительного изучения и подтверждения. Однако, по нашему мнению, такие неувязки несколько понижают роль и значение ГК РТ в системе национального законодательства, а также ухудшает возможности непосредственного применения его норм.

Среди некоторых, наиболее заметных нововведений ГК РТ следует отметить дополнение принципов гражданского законодательства новым важным принципом равенства участников гражданского права (часть 1 ст.3 ГК РТ), а также иные изменения.

О понимании и значении принципов права. В современных условиях, как обоснованно отмечает Ю.Г. Басин, принципы гражданского права коренным образом отличаются от принципов, на которых строилось советское гражданское право [1, с.21].

Значение принципов гражданского права высоко оценивается большинством правоведов, хотя формулировка этих принципов у каждого ученого несколько различается.

В философии под «принципом» понимается непосредственное обобщение опыта и фактов, в результате которого формулируется основная мысль (идея), служащая для построения какой-либо теории [2, с.77].

В теории права принципы обычно рассматриваются в качестве идей, подлежащих реализации в нормативном регулировании и правоприменительной практике. Под правовыми принципами понимаются руководящие положения права, его основные начала, выражающие объективные закономерности, тенденции и потребности общества, определяющие сущность всей системы, отрасли или института права и имеющие в силу их правового закрепления общеобязательное значение [3].

М.И. Байтин, например, характеризует принципы права как «исходные, определяющие идеи, положения, установки, которые составляют нравственную и организационную основу возникновения, развития и функционирования права» [4, с.148].

По мнению Ю.Г. Басина «принципами того или иного законодательства или законодательного института являются его основные положения, основные начала, служащие фундаментом всей его системы. Такие положения вытекают из концепции законодательного акта и нередко формулируются его текстом. Хотя такие формулировки носят весьма абстрактный характер, но имеют вполне конкретную практическую направленность». Более 20 лет назад им сформулированы следующие принципы гражданского законодательства: а) равенство субъектов гражданско-правовых отношений; б) неприкосновенность собственности; в) свобода гражданско-правового договора; г) защита предпринимателей и потребителей как основных субъектов гражданско-правовых отношений; д) невмешательство государства и всех третьих лиц в частные дела и личную жизнь; е) защищенность гражданских прав [5, с.82-83].

Раскрывая Басинскую формулировку принципов права, А. Калдыбаев отмечает: «... принципы являются особой объективной идеей, идеалом, которые стоят по значимости и юридической силе выше отдельных норм, содержащихся в актах законодательства ... Принципами права должны в первую очередь

руководствоваться ... органы ... нормотворчества, если следовать тезису о том, что право (дух закона) объективно и не зависит от воли законодателя ... Принципы в праве – это также основные начала, на которых базируется правоприменение ... Можно выделить и третье значение принципов права ... Это основные начала формирования и поддержания правоотношений. В отличие от правоприменения, когда не требуется наличия иных субъектов для того, чтобы руководствоваться принципами, в правоотношениях всегда имеется воздействие одного субъекта на другого или взаимодействие этих субъектов. При этом конечно же, при наличии правоотношений происходит применение права, тогда как правоприменение не означает обязательное наличие правоотношений» [6].

Исходя из приведенных формулировок и их исследования, применительно к гражданскому законодательству, можно сделать вывод о том, что, как представляется, принципы гражданского законодательства являются идеалом, к которому должны стремиться законодатели, творящие гражданско-правовое регулирование. Принципы гражданского законодательства также являются нормами прямого действия для судей при возникновении сомнений в процессе судебных разбирательств.

В частности, для гражданско-правового регулирования предпринимательской деятельности эти принципы должны определять, например, такие основные начала национальной правовой среды (законы, правила и нормы), стимулирующие предпринимателей на эффективное использование имеющихся ресурсов и максимально возможное обеспечение потребностей общества в целях получения субъектами предпринимательства максимальной прибыли.

Как представляется, формулируя основные принципы гражданского законодательства в ст.3 ГК РТ, исследователи и разработчики не выделяют среди них главные и второстепенные принципы, не устанавливают их полноту и завершенность, их конкретную непосредственную взаимосвязь, не определяют систему этих принципов как единого целого и влияние этой системы (и ее отдельных составляющих) на гражданское законодательство и его правоприменение в целом. Следует понимать, что наряду с законодательно закрепленными в ГК РТ принципами гражданское

законодательство основывается на также на других принципах, установленных Конституцией страны, других законах. Скорее всего, это представляет собой отдельное направление исследований в гражданском праве.

Изменение принципов гражданского законодательства. В части 1 ст.3 нового ГК РТ ранее установленные основные принципы гражданского законодательства (принципы неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных гражданских прав и судебной защиты прав и интересов) законодатель дополнил принципом равенства участников гражданского права.

Ранее в части 1 статьи 1 прежнего ГК РТ устанавливалось, что гражданское законодательство регулирует правоотношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников (т.е. фактически разработчики перенесли критерий равенства со ст.1 прежнего ГК РТ в ст.3 нового ГК РТ). Равноправие участников гражданско-правовых отношений также устанавливается в новом ГК РТ в ст.18, 132, 133, 317, 326, 329 и пр.

Ю.Г. Басин в отношении принципа равенства субъектов гражданских правоотношений указывает: «Такое равенство обусловлено общеметодологической предпосылкой: субъектами гражданских правоотношений являются неподчиненные друг другу субъекты, которые законом признаются равными и в приобретении, и в осуществлении, и в защите гражданских прав, равными в обязанностях и ответственности за их нарушение. Никто из субъектов гражданского права не вправе приказывать друг другу, и потому в основе их отношений лежит взаимное соглашение» [5, с.84].

В дополнение к этому среди основных принципов гражданского законодательства в части 2 ст.3 сохранены положения, связанные с принципом свободы воли и интересов физических и юридических лиц при приобретении и осуществлении гражданских прав.

Применительно к добросовестности как к новому принципу гражданского законодательства следует отметить, для каждого участника гражданских правоотношений законом вменяется обязанность действовать добро-

совестно при установлении, осуществлении, защите гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей. Участнику гражданских правоотношений запрещено извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения (части 3-4 ст.3 ГК РТ). Это означает, что законодатель посчитал необходимым прямо указать субъектам гражданских правоотношений на необходимость добросовестного поведения.

Правильно отмечается, что сама по себе констатация принципа добросовестности как руководящего начала отрасли в целом не ведет к правовым последствиям, не порождает конкретных прав и обязанностей. Ожидается, что как только добросовестность станет флагом поведения конкретных персоналий, например, участников корпораций, руководителей бизнес структур, собственников имущества, сторон договорных отношений – станет возможной и детализация [7].

Вместе с тем, возможно, включение добросовестности в перечень принципов гражданского права требует дополнительного изучения, поскольку добросовестность устанавливается не как основание для законодателя при совершенствовании правовой среды, не как дополнительное основание для судьи при принятии того или иного решения, а как требование, устанавливаемое законом для участника гражданско-правовых отношений, как правило его субъективного поведения. Такое мнение подтверждается другими положениями ГК РТ. В частности, согласно частям 4-5 ст.10 ГК РТ участники гражданских правоотношений при осуществлении принадлежащих им прав обязаны (при этом эта обязанность не должна быть исключена или ограничена договором) соблюдать разумно, справедливо и добросовестно содержащиеся в законодательстве требования, нравственные принципы общества, а предприниматели - также правила деловой этики. Разумность, справедливость и добросовестность их действий презумпировается (но не является неизменной, устойчивой характеристикой субъекта).

Так, согласно части 2 ст.256 ГК РТ при исполнении обязательства стороны обязаны: - действовать добросовестно; - учитывать права и законные интересы друг друга; - взаимно оказывать необходимое содействие для достижения цели обязательства; - предоставлять друг другу необходимую информацию.

Категории добросовестности и недобросовестности применяются при регулировании также различных правовых ситуаций, установленных в ГК РТ в части 6 ст.51, части 3 ст.54, части 8 ст.65, ст.68, части 2 ст.160, части 3 ст.171 и пр.

Несколько иное положительное мнение возникает в связи с частью 5 ст.3 ГК РТ, устанавливающей новый принцип свободного оборота товаров, работ, услуг и финансовых средств на территории Республики Таджикистан, если законом не предусмотрено иное. Этот принцип понимается как свободное перемещение товаров, работ, услуг и финансовых средств на всей территории Таджикистана без всяких препятствий, недопущение ограничений на пути их перемещения и обеспечение единства экономического пространства. Ограничения при перемещении товаров, работ, услуг и финансовых средств могут быть установлены законом в случаях, требующих специального регулирования, например, при стихийных бедствиях и чрезвычайных ситуациях.

О новом возможном эффективном принципе. Приведенные в ст.3 ГК РТ основные принципы гражданского законодательства неразрывно связаны между собой и дополняют друг друга, однако, по нашему мнению, они не составляют единую органическую систему.

Это связано с тем, что в перечень основных принципов не включен принцип защиты предпринимателей и потребителей как основных субъектов гражданско-правовых отношений, сформулированный много лет назад Ю.Г. Басиным и актуальный для современного этапа развития Таджикистана, однако не закрепленный в гражданском законодательстве Казахстана.

Считаем обоснованным это дополнение системы принципов гражданского права для более активного и свободного развития законодательного регулирования всех малых, средних и крупных форм индивидуальной и коллективной предпринимательской деятельности, для расширения правовых мер и средств, обеспечивающих добросовестное и надлежащее осуществление всеми субъектами гражданских прав и исполнение гражданских обязанностей в сфере предпринимательских отношений.

Несмотря на реализованные в этой сфере государством меры, как отмечает Ю.Г. Басин, национальные предприниматели все еще нуждаются в упрощении порядка образования предпринимательских структур, свободе предпринимательской деятельности, недопу-

стимости необоснованных проверок и ненужного государственного контроля, сохранении коммерческой тайны, справедливом налогообложении. Но свобода предпринимательства без государственного регулирования может вести к монопольному положению некоторых из предпринимателей и их объединений, к ограничению конкуренции и к другим негативным последствиям, нарушающим в итоге интересы потребителей [2, с.88].

Исходя из этого, чрезвычайно важным является то, что такой возможный принцип гражданского законодательства нашей страны наряду с другими принципами может стать прочной основой для совершенствования и развития законодательства о конкуренции как основного генератора развития рыночных отношений и повышения эффективности бизнеса.

В правовой литературе отмечается также о предложениях различных исследователей по дополнению перечня принципов гражданского законодательства, в том числе О.Н. Садикова - принцип уважения общественных интересов, Е.Г. Комиссаровой – недопустимость злоупотребления гражданскими правами, О.А. Кузнецовой – необходимость исполнения гражданско-правовых обязанностей, Е.А. Суханова – запрет злоупотребления правом и иного ненадлежащего осуществления гражданских прав, а также самостоятельность и инициативу (диспозитивность) в приобретении, осуществлении и защите гражданских прав, Е.И. Орешина и И.И. Суспицыной – принцип содействия сторон в исполнении обязательства и т.п. [8, с.94].

Заклучение. Детальный и всесторонний научно-теоретический и практический анализ всех норм нового ГК РТ и последствий их применения национальным исследователям и практикам еще предстоит сделать.

Вместе с тем, следует отметить, что переход от административно-плановой экономики на части бывшего советского пространства (в Таджикистане) к рыночной экономике, социальному и правовому государству не завершился в конце 1990-х годов, когда в нашей стране были приняты в законодательной форме части первая и вторая ГК РТ. Возможно, этот переходный процесс исторический процесс не завершился и сейчас, что требуется учесть при изучении любой нормы права, в том числе принципов гражданского законодательства в их значимости, взаимосвязи и взаимообусловленности.

Список использованных источников:

1. Басин Ю.Г. Избранные труды по гражданскому праву / Ю. Г. Басин —СПб.: «Юридический центр Пресс», 2003. - 589 с.
2. Сичивица О.М. Методы и формы научного познания. – М.: Высш. шк., 1972. – 96 с.
3. Ведяхин В.М. Понятие и классификация принципов права // Право и политика. – 2002. – № 4. – С. 19–28.
4. Байтин М.И. Сущность права. (Современное нормативное правопонимание на грани двух веков) / Байтин И.М. – 2-е изд., доп. – М.: Право и государство, 2005. – 544 с.
5. Басин Ю.Г. Принципы гражданского права // Гражданское право. Общая часть. Курс лекций под ред. А.Г. Диденко. – Алматы: Нур-пресс, 2006. – С.82-91.
6. Калдыбаев А. Принципы права и их применение судами //ЮРИСТ, https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33356505&pos=6;-106#pos=6;-106 (Дата обращения – 7 марта 2023 г.).
7. Черкасова О.В. Становление принципа добросовестности в отечественном гражданском праве: исторический, доктринальный и правоприменительные аспекты // Genesis: исторические исследования. – 2020. - №2. – С.15-27.
8. Бондаренко Н.Л. Принципы гражданского права стран Евразийского экономического союза //Вестник Омского университета. – Серия «Право». – 2016. –№ 3 (48). – С. 91–96.

References:

1. Basin Yu.G. Izbrannyye trudy po grazhdanskomu pravu / Yu. G. Basin —SPb.: «Yuridichesky tsentr Press», 2003 — 589 s.
2. Sichivitsa O.M. Metody i formy nauchnogo poznaniya. – M.: Vyssh. shk., 1972. – 96 s.
3. Vedyakhin V.M. Ponyatiye i klassifikatsiya printsipov prava // Pravo i politika. – 2002. – № 4. – S. 19–28.
4. Baytin M.I. Sushchnost prava. (Sovremennoye normativnoye pravoponimaniye na grani dvukh vekov) / Baytin I.M. – 2-e izd., dop. – M.: Pravo i gosudarstvo, 2005. – 544 c.
5. Basin Yu.G. Printsipy grazhdanskogo prava // Grazhdanskoye pravo. Obshchaya chast. Kurs lektsy pod red. A.G. Didenko. – Almaty: Nur-press, 2006. – S.82-91.
6. Kaldybayev A. Printsipy prava i ikh primeneniye sudami //YuRIST, https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33356505&pos=6;-106#pos=6;-106 (Data obrashcheniya – 7 marta 2023 g.).
7. Cherkasova O.V. Stanovleniye printsipa dobrosovestnosti v otechestvennom grazhdanskom prave: istorichesky, doktrinalny i pravoprimenitelnye aspekty // Genesis: istoricheskiye issledovaniya. – 2020. - №2. – S.15-27.
8. Bondarenko N.L. Printsipy grazhdanskogo prava stran Yevrazyskogo ekonomicheskogo soyuza // Vestnik Omskogo universiteta. – Seriya «Pravo». – 2016. –№ 3 (48). – S. 91–96.