

## **ВЕРХОВЕНСТВО ПРАВА КАК ОСНОВНОЕ НАЧАЛО ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

*Сапей Елена Анатольевна*

*доцент кафедры гражданского права юридического факультета*

*Белорусского государственного университета,*

*кандидат юридических наук, доцент*

Как основополагающий кодифицированный акт в сфере гражданско-правового регулирования ГК закрепляет основные начала гражданского законодательства, причем не только перечисляет, но и раскрывает их содержание, на что неоднократно в качестве отличительной в позитивном контексте особенности отмечалось зарубежными исследователями права [см., в частности, 1, с. 239-240].

Обращает на себя внимание, что первым из основных начал гражданского законодательства в ГК поименован принцип верховенства права. При этом в учебнике по гражданскому праву он к числу основных принципов не отнесен, а соответственно, и не раскрывается [2, с. 30-34]. Констатируется лишь, что в ст. 2 ГК названы некоторые принципы, присущие всем отраслям права Республики Беларусь, а не только гражданскому праву. В частности, это вытекающий из Конституции принцип верховенства права [2, с. 30]. В соответствии с легальным определением принцип верховенства права означает, что «все участники гражданских отношений, в том числе государство, его органы и должностные лица, действуют в пределах Конституции Республики Беларусь и принятых в соответствии с ней актов законодательства» (ч. 2 ст. 2 ГК). Насколько такое содержание соответствует доктринальной концепции верховенства права и современному пониманию международным сообществом?

Принцип верховенства права, что следует из доклада Европейской комиссии «О верховенстве права» (Страсбург, 4 апреля 2011 г., исследование 512/2009), является основополагающей ценностью; концепция верховенства права обнаруживается как на национальных, так и международном уровнях, является одним из столпов Совета Европы, на ней основываются документы ООН, она воплощена в преамбуле к договору о Европейском союзе и иных документах ЕС. Верховенство права, согласно исследованию, ориентировано на осуществление власти и отношения между отдельным человеком и государством. Верховенство права само по себе является неотъемлемой частью любого демократического общества, и само понятие верховенства права требует, чтобы все официальные лица относились к любому человеку с уважением его достоинства, соблюдая принцип равенства, рационально и на основе права, а также чтобы у каждого была возможность обжаловать любые решения в независимых и беспристрастных судах, если эти решения являются

незаконными. В докладе отмечается, что в некоторых странах содержание верховенства права становится равнозначным таким понятиям, как «верховенство закона» или «управление на основе законодательства» [3]. Тем самым искажается сущностное понимание «верховенства права». На это обращает внимание, в частности, профессор А.С. Довгерг, который подчеркивает, что верховенство права приобретает смысловое значение лишь тогда, когда закон и право не отождествляются. Принцип верховенства права означает применение созданного людьми позитивного права естественному праву, которое ограничивает власть государства и является мерилем позитивного права [4, с. 35; 5].

Европейская комиссия предлагает обобщенное понимание верховенства права, выделяя такие составляющие его аспекты как законность, правовая определенность, запрет на произвол, соблюдение прав человека. При широком подходе в ГК Беларуси это выражается через изначально закрепленные в ст. 2 в качестве основных начал гражданского законодательства принципы, основанные на естественном поведении людей в обществе: презюмируемой добросовестности и разумности; неприкосновенности частной собственности, призванной выступать гарантом стабильности отношений собственности, составляющих основу имущественного оборота; свободы договора, который закреплен не только как специальный принцип договорного права (ст. 391 ГК), но и как общий принцип поведения для всех участников гражданского оборота; недопустимости произвольного вмешательства в частные дела; беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения их восстановления, судебной защиты. Новый закон Республики Беларусь от 17 июля 2018 г. «О нормативных правовых актах», вступивший в силу 1 февраля 2019 г., оформляет эти аспекты в качестве основных принципов нормотворческой деятельности, в частности, таких как принцип законности, защиты прав, свобод и законных интересов граждан, юридических лиц, социальной справедливости, стабильности правового регулирования.

Обратим внимание, что действующее законодательство разграничивает принципы законности и верховенства права.

В ГК с учетом буквального восприятия легализованного содержания имеет место отождествление принципа верховенства права и принципа законности, что накладывает свой отпечаток и на правоприменение. В частности, это касается вопроса оценки диспозитивности в гражданском праве Беларуси. Диспозитивность - неотъемлемая неоспоримая характеристика метода гражданско-правового регулирования. Вопрос же о диспозитивности как принципе регулирования и применения для нас является весьма дискуссионным с учетом множества факторов, в том числе толкования основных начал гражданского законодательства, а также приемов толкования норм в качестве императивных или диспозитивных.

Со спецификой понимания верховенства права непосредственно связана и такая национальная особенность, которая касается действия актов гражданского законодательства во времени. Один из основополагающих постулатов, обеспечивающих стабильность гражданских отношений, основывается на общепризнанном правиле, согласно которому акты гражданского законодательства не имеют обратной силы (обратного действия во времени), не действует в сфере договорного права (п. 2 ст. 392 ГК)

В докладе Председателя Конституционного Суда Республики Беларусь «Реализация концепции верховенства права в Республике Беларусь» (2017 г.) отмечено, что «мы воспринимаем верховенство права в европейском измерении, учитывая, что в континентальной правовой системе верховенство права означает в первую очередь верховенство закона». При этом подчеркивается, что принцип верховенства права «воспринимается как связанность государства правом, основными правами и свободами человека и гражданина» [б]. В рамках судебной системы это весьма четко прослеживается через принципы принятия решений, основополагающими из которых являются законность и справедливость, являющаяся мерилом позитивного права.

С учетом изложенного, считаем важным определиться какой принцип целесообразен к закреплению в ГК в качестве основного начала гражданского законодательства - принцип верховенства права или принцип законности, с соответствующей корректировкой понимания его содержания.

#### *Список цитированных источников*

1. Щенникова, Л. В. Принципы неприкосновенности собственности и иные необходимые принципы / Л. В. Щенникова // Теоретико-прикладные проблемы реализации и защиты субъективных прав в контексте инновационного социально-экономического развития общества: тез. докл. Междунар. науч.-практ. конф., посвящ. памяти Н. Г. Юркевича, Минск, 20-21 апр. 2018 г. / Белорус, гос. ун-т ; редкол. : О. Н. Здрок (отв ред.) [и др.]. - Минск: БГУ, 2018. - С. 238-241.
2. Гражданское право : учеб. : в 3 т. / А. В. Каравай [и др.]; под ред. В. Ф. Чигира. - Минск: Амалфея, 2008-2011. - Т. 1. - 2008. - 864 с.
3. Доклад о верховенстве права [Электронный ресурс] : утв. на 86-й пленар. сес. Венециан, коми.е., 25-26 марта 2011 г. - Режим доступа; [https://www.venice.coe.int/webforms/documents/default.aspx?pdffile=CDL-AD\(2011\)003rev-rus](https://www.venice.coe.int/webforms/documents/default.aspx?pdffile=CDL-AD(2011)003rev-rus). - Дата доступа: 15.05.2019.
4. Довгерт, А. С. Вклад профессора Н. С. Кузнецовой в развитие цивилистической доктрины в Украине / А. С. Довгерт // Гражданское общество и развитие гражданского права / отв. ред. Р. А. Майданик и Е. В. Кохановская. - К. : ЧАО «Юридическая практика», 2014. - С. 17-44.
5. Погребняк, С. П. Верховенство права: сущность, уровни, требования [Электронный ресурс] / С.П. Погребняк. - Режим доступа: [http://elib.bsui.by/bitstream/123456789/41381/1/2\\_%D0%BF%D0%BE%D0%B3%D1%80%D0%B5%D0%B1%D0%BD%D1%8F%D0%BA.pdf](http://elib.bsui.by/bitstream/123456789/41381/1/2_%D0%BF%D0%BE%D0%B3%D1%80%D0%B5%D0%B1%D0%BD%D1%8F%D0%BA.pdf). - Дата доступа: 15.05.2019.

**6 Реализация концепции верховенства права в Республике Беларусь [Электронный ресурс] : выступление Пред. Конституц. Суда Респ. Беларусь на 4-м Конгрессе Всемир.конф. по конституцион. правосудию 11-14 сент. 2017 г. - Вильнюс, 2017. - Режим доступа; <http://kc.gov.by/main.aspx?guid=26865> - Дата доступа: 1 г05.2019**