

ние обязательно должно быть подписано должностным лицом, его принявшим. Это позволит повысить ответственность должностных лиц за принимаемые ими решения, а также расширит информированность гражданина о результатах рассмотрения его обращения.

В заключение следует подчеркнуть настоятельную необходимость принятия в ближайшее время одного законодательного акта, регламентирующего процедуру подачи и рассмотрения обращений граждан. Принятие такого закона станет важным шагом на пути осуществления правовой реформы в Украине.

Список литературы: 1. Ведомости Верховного Совета СССР.—1980.— № 11.—Ст. 192. 2. Ремнев В. И. Социалистическая законность в государственном управлении.— М., 1979.

Ч. Н. АЗИМОВ, д-р юрид наук

## О СООТНОШЕНИИ ЧАСТНОГО И ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Развитие рыночной экономики обусловило необходимость новых теоретических подходов к созданию нормативных актов. В настоящий период осуществляется разработка Гражданского и Торгового кодексов Украины. В литературе возникают вопросы о взаимобусловленности этих актов. Одни авторы рассматривают Торговый кодекс как нормативный акт, базирующийся на «цивилистической основе» (8, с. 31), другие — как акт, базирующийся на самостоятельной базе (3, с. 31). Для решения этого спора необходимо рассмотреть существующую систему дифференциации правовой системы.

Длительное время система права делится на две структуры — публичное и частное право. Отнесение норм права к той или иной структуре зависит от того, чей интерес они призваны защищать. Если это касается интереса всего общества в целом, то это нормы публичного права, а если отдельного физического или юридического лица — нормы частного права. Р. Давид отмечает: «Общий интерес и частные интересы не могут быть взвешены на одних и тех же весах» (2, с. 86).

Интересы всего общества выражает воля государства. Поэтому все лица, как физические, так и юридические, обязаны выполнять его требования. Оно не допускает наличия иной воли или инициативы, кроме своей. Публичным правом определяется положение каждого лица в общественной жизни. Нормы публичного права носят императивный характер. Возникающие отношения регулируются на основе субординации, подчинения, ответственности нижестоящего перед вышестоящим.

Частное право призвано обеспечить интересы отдельных лиц или групп граждан. Правоотношения возникают по их воле и ини-

циативе. Роль государства заключается в том, что оно охраняет то, что возникло по желанию других. Оно не может обязать граждан стать собственниками, вступить в брак, заключить договор, заняться предпринимательской деятельностью, принять наследство. Вмешательства государства в частноправовые отношения возможно только при условии, что это предусмотрено законом или на основании решения суда.

Понятно, что при таком положении нормы, регулирующие возникающие отношения, носят диспозитивный характер, так как стороны по собственной инициативе устанавливают свои права и обязанности.

Отмеченная дифференциация господствует и в настоящее время (1, с. 108).

Следует отметить, что в юридической науке постоянно делаются попытки поиска новых критериев деления правовой системы на публичное и частное право. Одни авторы видят основу для разграничения в самих возникающих правоотношениях (материальная теория), другие, исходя из того, — кому принадлежит право на защиту нарушенных прав, — гражданину или государству (формальная теория) (7, с. 7).

Содержание норм частного права базируется на ряде принципов, а именно: неприкосновенность и свобода частной собственности, равенство участников, свобода договора, ответственность за вину.

На основе этих принципов можно осуществить анализ взаимоотношений частного и гражданского права. Длительное время гражданское право рассматривалось в качестве тождества частному праву (9), так как его нормы формировались на принципах частного права. Возникает вопрос о необходимости двух тождественных понятий. Использование термина «частное право» объясняется в литературе наличием наряду с гражданским торгового права. Последнее и породило дуализм в частном праве (6, с. 5). Торговое право возникло не на основе римского частного права. «Римскому праву не понятно, — пишет Шершеневич Г. Ф., — каким образом сделка, заключенная между А и В, может получить силу в отношении А и С, оставляя в стороне В» (9, с. 11). Оно первоначально регулировало торговлю между городами и внутри их, являясь обычным правом. С развитием морских перевозок торговые обычаи приобретают международный характер. Появляется необходимость в фиксации существующих обычаев. Они получают свое закрепление в специально издаваемых сборниках. Нормативное закрепление правовой торговли получило во второй половине XVII в. во Франции в виде законов «О сухопутной и морской торговле». Позднее рядом стран были приняты Торговые кодексы (Германия, Франция и др.). В Испании Торговый кодекс был при-

нят ранее, чем ГК. Самостоятельное возникновение торгового права показывает, что принципы частного права базируются на объективных экономических законах рыночной торговли.

В этой связи необходимо выяснить, соответствует ли настоящее гражданское право и разрабатываемый ГК Украины принципам частного права. Анализ необходимо осуществлять как по экономическим, так и по юридическим критериям.

Как уже отмечалось, в основе частного права лежит частная собственность. Можно ли говорить, что в Украине в рыночных отношениях частная собственность занимает господствующее положение? Это не соответствует реальности. До сих пор основным товаропроизводителем остаются государственные организации. Они владеют имуществом на праве полного хозяйственного ведения, которое все меньше и меньше соответствует правомочиям собственника. Примером может служить правомочия государственного предприятия на передачу принадлежащего ему имущества в залог. В законе «О залоге» первоначально отсутствовали какие-либо ограничения на передачу ими имущественных комплексов и отдельных подразделений в залог. Однако в закон внесены существенные изменения и указанные субъекты могут передать имущество в залог только с согласия министерств и ведомств, которые рассматриваются в качестве их собственников.

Вместе с тем за государственными предприятиями сохраняется монополия на рынке. Поэтому соглашение, заключенное гражданином с государственным предприятием или организациями, является «договором присоединения», так как его условия уже определены государственной организацией. При этом государственные организации могут изменять условия в одностороннем порядке. Примером может служить повышение цены за коммунальные услуги в договоре жилищного найма. Отсутствует равенство и в ответственности сторон за ненадлежащее или неисполнение обязательства. Как правило, государственные предприятия по сравнению с гражданами несут ответственность не в полном объеме, а в размере фактических убытков (транспорт, связь и др.).

Представляется, что еще не созданы условия, при наличии которых можно говорить о соответствии гражданского права Украины принципам частного права. Однако этот вывод не говорит о том, что автор негативно относится к осуществляемой ныне разработке ГК Украины. Видимо, наибольшая эффективность его норм станет тогда, когда создадутся условия, необходимые для существования частного права.

Исследуя принципы частного права, нужно отметить, что они лежат не только в основе гражданского права. Так, частная собственность может служить основанием для предпринимательской деятельности, т. е. базой торгового права, вместе с тем на ее осно-

ве могут возникать трудовые правоотношения. Возрастает значение частной собственности и в семейных отношениях.

В свою очередь, договоры регулируют не только гражданские правоотношения. Соблюдая основные требования при заключении соглашений, а именно равенство сторон, договоры регулируют трудовые, семейные отношения. Понятно, что в этих соглашениях учитывается специфика их применения.

Ответственность за вину также используется не только в гражданском праве.

Представляется, что принципы, лежащие в основе частного права, служат базой не только для гражданского права, но и для других «цивилистических отраслей». Следует отметить, что деление правовой системы на отрасли права — это достижения в первую очередь советской юридической науки. Учеными других стран деление осуществляется на базе интересов (11, с. 139).

Дело в том, что в советский период юридическая наука развивалась на основе марксистско-ленинской теории. Ее постулатом должны были соответствовать результаты научных исследований. По поводу частного права В. И. Ленин писал: «Мы ничего частного не признаем, для нас в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное» (4, с. 409). Деление системы на публичное и частное право на основе различия интересов становится невозможным. Исследования стало необходимым осуществлять в пределах публичного права. При таком положении гражданское право не может быть частным, так как возникло в рамках публичного права.

Если исходить из того, что гражданское право является отраслью частного права, то его предметом должны быть частные интересы. В этом случае нет необходимости в определении метода регулирования, так как он вытекает из характера частных отношений.

Частные отношения должны защищаться гражданско-правовым иском, подаваемым в суд по инициативе частного лица. Вместе с тем частный интерес может охраняться и нормами публичного права. Это имеет место тогда, когда гражданин не может защищать свои интересы. Так, несовершеннолетние наследуют обязательную долю независимо от содержания завещания.

В науке постоянно делаются попытки раскрыть содержание частного интереса. Первоначально исследователи исходили из того, что частные отношения возникают на базе минимальных частных интересов, направленных на поддержание существования личности (теория минимума). Сферой применения норм гражданского права считались регулирование и защита минимальной потребности.

К минимуму потребностей, которые требовалось урегулировать, относили: потребность в вещах для поддержания физического су-

цествования личности (право собственности, другие вещные права); добывание вещей и обмен как ими, так и услугами (обязательственное право); обеспечение естественного продолжения жизни (брак, семья); защита интересов ребенка в случаях отсутствия родителей или тяжелой болезни, препятствующей самостоятельной заботе гражданина о своих интересах (опека, попечительство); забота об имуществе лица в случае его смерти (наследственное право).

Теория минимума устанавливала лишь внешний круг отношений, не раскрывая их содержание. В этой связи некоторые исследователи в качестве содержания гражданских правоотношений считают имущественные отношения (5, с. 3). Если в дореволюционной России это предложение не получило широкой поддержки, то в советский период оно превалировало в литературе и нормативных актах. Статья 1 ГК Украины указывает, что кодекс регулирует «имущественные и связанные с ним неимущественные отношения...». Объяснить это можно тем, что эта концепция не противоречила публичному характеру советского гражданского права. В новом законодательстве России в ч. 2 ст. 1 ГК указывается, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе, т. е. частном. Таким образом, частный интерес снова становится содержанием гражданских правоотношений.

Список литературы: 1. Алексеев С. С. Теория права.—М.: Изд-во БЕХ.—1994. 2. Давид Р. Основные правовые системы современности.—М.: Прогресс.—1988. 3. Знаменский Г. Д. ГК, действительность и мнимые границы // Пробл. подготовки нового Гражд. кодекса.—К., 1993. 4. Ленин Б. И. Полн. собр. соч. Т. XXIX. 5. Мейер Д. И. Русское гражданское право.—С.-П., 1910: 6. Перетерский И. С. Римское частное право.—М.: Юрид. лит., 1988. 7. Синийский В. И. Русское гражданское право.—Киев, 1917. 8. Шевченко Я. Н. Актуальные проблемы подготовки нового гражданского кодекса Украины // Пробл. подготовки нового Гражд. кодекса.—К., 1993. 9. Шершеневич Г. Ф. Русское гражданское право.—Казань, 1901. 10. Эненкперус Л. Курс германского гражданского права.—М.: Изд-во ИЛ, 1949.

В. М. ГАЙВОРОНСЬКИЙ,  
д-р юрид. наук

## ЕКОНОМІКА І ЗАКОНОДАВСТВО

Здавна відоме визначальне значення економіки у суспільному розвитку. А в умовах її кризового стану, який ми маємо в нашій країні, пошук належного виходу з нього набув вирішального значення.

Як зазначив наш Президент у своєму зверненні до Верховної Ради, фактично ми маємо вступити в новий етап розвитку України, який або дасть нам шанс вижити, або остаточно відкине нас на-