

**Цуканов Олег Владимирович**

доцент кафедры гражданского права и процесса

Юридический институт НИУ «БелГУ»

кандидат юридических наук, доцент

**Бочаров Вячеслав Анатольевич**

доцент кафедры гражданского права и процесса

Юридический институт НИУ «БелГУ»

кандидат юридических наук, доцент

(Россия)

## **ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ ГРАЖДАНСКОГО И ТОРГОВОГО ПРАВА В ДУАЛИСТИЧЕСКИХ СИСТЕМАХ ЧАСТНОГО ПРАВА ФРАНЦИИ И ГЕРМАНИИ**

Гражданское и торговое право, как во Франции, так и в Германии, развивались параллельно, в тесном взаимодействии более двухсот лет. Многие нормы и принципы гражданского и торгового права Франции и Германии были восприняты и легли в основу законодательств различных государств, однако в разных странах это взаимодействие имело разные модификации. Например, в Нидерландах и Италии отсутствует разделение гражданского и торгового права, тогда как во Франции и Германии гражданское и торговое право выступают отдельно в рамках частного права. С одной стороны, много общего в законодательстве и юридической науке этих двух государств, с другой стороны, – есть различия, анализ которых представляет интерес.

Первый аспект, который следует рассмотреть, – это источники права. К источникам гражданского права Франции относятся законы, административные акты нормативного характера, судебная практика и обычай. Во Франции гражданское право кодифицировано. Принятый 21 марта 1804 году Французский гражданский кодекс (ФГК), так называемый «Кодекс Наполеона», действует и до настоящего времени. Основой для Гражданского кодекса Франции послужили ордонансы Кольбера, среди которых большой интерес для гражданского права представлял Ордонанс о гражданском судопроизводстве, а также Ордонанс, относящийся к сфере торгового права. В 1807 году, для регулирования экономических отношений между субъектами права, во Франции был введен в действие Французский торговый кодекс (ФТК). В результате такого исторического развития законодательства, во Франции в настоящее время, действует дуалистическая система частного права.

Как уже было отмечено, Французский гражданский кодекс (ФГК) оказал большое влияние на развитие гражданского законодательства многих стран Европы, Азии, Африки. Развитие гражданского и торгового законодательства Германии, не стала исключением, так уже в 1896 году появилось «Германское гражданское уложение» (ГГУ), а в 1897 году «Германское торговое уложение» (ГТУ), оба кодифицированных законодательных акта вступили в силу одновременно – 1 января 1900 года. С принятием данных нормативных правовых актов, Германская правовая система взяла за основу дуалистическую систему частного права Франции.

В свою очередь, «Германское торговое уложение» (ГТУ) бала взято за основу торгового законодательства Японии (Торговое уложение было принято в 1899 г.), Турции и некоторых других стран. В отличие от законодательных актов Франции, в Германии, законодательство, регулирующее гражданские и торговые отношения, было принято почти столетием позже – в другую историческую эпоху, но данное обстоятельство не отразилось негативно на развитии правовой и экономической системы Германии, экономика Германии стала одной из самых развитых экономик мира.

Гражданские кодексы Франции и Германии строятся на принципах формального равенства перед законом, свободы и неприкосновенности частной собственности, свободы договора. Но в ГГУ есть некоторые отступления: предусмотрены ограничения в отношении земельной собственности касательно мелких и средних наделов в пользу крупных транспортных предприятий и промышленных организаций (например, § 905, 906).

С точки зрения юридической техники и способа изложения нормы ГГУ имеют пандектную структуру, и содержат предписания общего характера, т.е. в большинстве случаев формулируются основные принципы гражданского права; материал Уложения располагается по научно и логически обоснованной системе, более строгой и четкой, чем в ФГК. Другой характерной особенностью ГГУ является, по выражению самих немецких юристов, «каучуковость» его норм. Это означает, что положения ГГУ могут толковаться по-разному не только в юридической науке, но и при практическом применении норм. Такая особенность данного документа имеет неоднозначную оценку среди научных деятелей в области юриспруденции. Существует две противоположные точки зрения по этому вопросу. Согласно первой точке зрения, «каучуковость» норм позволяет экономить на нормотворчестве и применять уже существующие нормы к урегулированию вновь появляющихся правоотношений. Согласно другой

точке зрения, указанная особенность документа создает возможности для судебного произвола<sup>1</sup>.

Источником права во Франции признаются и обычаи, отсылки на которые содержатся в законодательных актах. Кроме того, в стране обычай применяется и независимо от закона. Именно такого рода обычай распространен в области торгового права Франции. Практика свидетельствует и о применении обычая против закона, например, торговые обычаи для торговых сделок в ряде случаев изменяют императивные нормы гражданского кодекса (установление в силу обычая презумпции солидарной ответственности нескольких должников, особые правила начисления процентов).

В Германии обычаю придается еще более важное значение. Он используется наравне с законом. По своей силе обычай в Германии равен закону и даже может его отменить.

В Германии судебной практике уделяется большее значение, чем во Франции. Формально судебная практика не признается источником права, но фактически им является.

В правовом регулировании субъектов права рассматриваемых стран также существуют расхождения. Во Франции и Германии положение физических лиц регулируется следующими законодательными актами: во Франции этому вопросу посвящена книга I ФГК «О лицах», в Германии – гл. I книги I ГГУ «Общая часть».

Особого внимания заслуживает вопрос о правовом положении несовершеннолетних как субъектах права. В соответствии с законодательством Франции ребенок считается несовершеннолетним до 18-летнего возраста. Его имуществом управляют родители или иные законные представители. Согласно ФГК, родители или опекуны совершают сделки от имени несовершеннолетнего, сам несовершеннолетний с согласия родителей уже с 16 лет также может совершать сделки – заключать трудовой договор, распоряжаться заработной платой, делать вклады в банке, совершать некоторые сделки с имуществом.

В законодательстве Германии, особо отмечается, что до 18 лет ребенок считается недееспособным, тем не менее, несовершеннолетнему предоставлено право самостоятельного совершения сделок, это сделки следующего характера: 1) которые приносят несовершеннолетнему «правовую выгоду» (§ 107 ГГУ); 2) сделки в пределах средств,

---

<sup>1</sup> Иванов К. К. Особенности законотворческого процесса в зарубежных странах (на примере Франции) // Молодой ученый. 2012. № 3. С. 291-294. URL <https://moluch.ru/archive/38/4353/> (дата обращения: 22.12.2017).

предоставленных несовершеннолетнему его законным представителем или с согласия последнего другим лицом для исполнения данной конкретной сделки или на «карманные расходы»; 3) сделки, совершаемые в ходе эксплуатации предприятия, на ведение которого несовершеннолетний получил согласие своего законного представителя (§ 112 ГГУ); 4) совершение и расторжение договора трудового найма и сделок, связанных с исполнением такого договора (§ 113 ГГУ)<sup>2</sup>.

Можно отметить, что если рассматривать практическое применение гражданского и торгового законодательства Франции и Германии, наблюдается фактическое слияние норм гражданского и торгового права, поэтому эти две отрасли в обоих государствах выступают в совокупности.

Тем не менее, во Франции и Германии данные правовые институты имеют как сходства, так и различия, но на наш взгляд тенденции их развития на фоне процессов глобализации и в условиях научно-технической революции, идут в одном направлении – унификация гражданского и торгового права как внутри данных стран, так и на международном уровне. В настоящее время особое значение имеют отношения, связанные с промышленной и интеллектуальной собственностью, в которых тенденция к унификации гражданского и торгового права, как во Франции, Германии, так и во всем мире, прослеживается наиболее ярко.

---

<sup>2</sup> Пиляева В.В. Гражданское и торговое право зарубежных стран. Учебное пособие. М.: РГ-Пресс, 2015. 144 с.

