

УНИВЕРСИТЕТ МИРОВОЙ ЭКОНОМИКИ И ДИПЛОМАТИИ

К.К.РАШИДОВ

**ГРАЖДАНСКОЕ И ТОРГОВОЕ ПРАВО
НЕКОТОРЫХ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН**

Учебно-методическое пособие

Ташкент - 2010

Комил Каюмович Рашидов

д.ю.н., профессор

Рассмотрено и утверждено к печати на заседании
Учебно-методического совета Университета мировой
экономики и дипломатии (Протокол №18 от 1 марта 2010 г.)

Ответственный редактор: д.ю.н., профессор О. Окюлов

Рецензенты: д.ю.н. Б.Н.Тошев

к.ю.н., доцент И.А.Черкашина

В учебном пособии, рассчитанном на студентов вузов, готовящих специалистов по юриспруденции, освещены основы гражданского и торгового права, принятые во всем мире. Специалисты выделяют среди них романо-германскую семью, а также систему англосаксонского права. В пособии приведены сведения об особенностях унификации правовых норм гражданского и торгового права некоторых зарубежных стран.

©Университет мировой экономики и дипломатии, 2010.

© Рашидов К.К., 2010.

ГЛАВА 1. ИСТОЧНИКИ РЕГУЛИРОВАНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

1.1. Система континентального права и общего (англо-американского) права

Современные правовые системы сложились в результате многовекового исторического развития, но, если внимательно рассмотреть наиболее постоянные элементы, используемые для создания, толкования и оценки правовых норм, то можно заметить сходство разных правовых систем. Основываясь на этом, Рене Давид предложил сгруппировать многочисленные национальные правовые системы в семьи. В результате он выделил три главные группы правовых семей: романо-германскую правовую семью, семью общего права и семью социалистического права. Конечно, время внесло свои коррективы в работу ученого. Лагерь социалистических стран фактически прекратил свое существование, следовательно, правовая семья социалистического права потеряла свое мировое значение.

Романо-германская правовая семья сложилась в результате рецепции европейскими странами римского права. Сейчас в эту правовую семью входят, прежде всего, страны континентальной Европы, Латинской Америки (на территориях бывших колоний Испании и Португалии), Африки, заметно влияние римского права в Шотландии, Луизиане (США), Квебеке (Канада). Семейю общего права составляют Великобритания, США, Канада (кроме Квебека), Австралия, Новая Зеландия, Ямайка, Индия, Тринидад и другие страны.

В странах континентальной Европы, а также в тех, которые заимствовали их систему права, на первом месте стоит закон; гражданское право этих стран кодифицировано. И хотя в большинстве стран гражданские кодексы изданы в прошлом веке или в начале нынешнего, они до сих пор являются основой гражданского права этих государств. Административный акт официально играет подчиненную роль, а судебная практика вообще не считается источником права. Предполагается, что суды, вынося решение, не создают общих норм, не занимаются правотворчеством, не подменяют собой законодателя, а решение по конкретному делу обязательно только для данного дела.

Иное положение сложилось в странах, применяющих систему англосаксонского права. Хотя там тоже в принципе закон стоит над другими источниками права, однако судебная практика также является источником права, и зачастую в регулировании гражданских

правоотношений до настоящего времени играет большую роль по сравнению с источниками так называемого писаного права – законами и подзаконными актами.

В Англии, США и других странах, воспринявших их систему, действует принцип судебного прецедента; это означает, что решение, вынесенное по какому-либо делу, обязательно для всех судов равной и низшей инстанции при рассмотрении ими аналогичных дел. В результате создается положение, при котором формально действующий закон фактически не имеет силы.

В странах континентальной Европы особая роль принадлежит судебной практике. Там действует принцип – решение обязательно только для того дела, по которому оно вынесено. Однако фактически суды низшей инстанции вынуждены руководствоваться решениями вышестоящих судов, иначе их решения будут отменяться. Такая правотворческая роль суда закреплена в некоторых законодательных актах. Ст.1 Швейцарского гражданского кодекса 1907 г. предусматривает случай, когда существующие пробелы в законе судье предоставляются правом законодателя восполнить эти пробелы. В других кодексах, например в Германском гражданском уложении (ГГУ), судьям не предоставляются такие большие полномочия, и правотворческая роль суда не фиксируется. Но положения этого закона сформулированы так, что предоставляют широкий простор судейскому усмотрению. Закон предсказывает пути толкования нормы, опираясь на такие критерии как «добрые нравы», «добрая совесть».

Одним из источников гражданского и торгового права в странах континентальной Европы и общего права является обычай. Что касается определения обычая как правовой нормы, то здесь отсутствует какое-либо определение, единое для всех стран. Более того, в доктрине одной и той же страны существуют различные определения обычая. В качестве основных признаков, которыми, как правило, характеризуется обычай, указываются: определенная продолжительность существования, постоянность соблюдения, определенность, непротиворечие публичному порядку.

В настоящее время обычай все-таки играет второстепенную роль по сравнению с другими источниками права, такими как закон, подзаконные акты или даже судебная практика. Что касается места обычая в иерархии правовых норм, то во всех в странах континентальной Европы и общего права обычай понимается, прежде всего, как норма, дополняющая закон в тех случаях, когда

соответствующее предписание в законе вообще отсутствует или оно недостаточно полно.

Помимо обычаев, имеющих нормативный характер и применяющихся так же, как и любая другая норма права, в доктрине и практике выделяются еще так называемые обыкновения, играющие особенно большую роль при регулировании отношений сторон по торговой сделке. Подобно обычаям, обыкновения – это правила поведения, сложившиеся в определенной отрасли торговли на основе постоянного и единообразного их применения. Однако, в отличие от обычаев, они не являются источником права и применяются только при условии, что эти правила известны сторонам, и они нашли отражение в сделке в виде прямой отсылки или подразумеваемого условия.

Такого рода обыкновения распространены в сфере международной торговли, многие из них, наиболее употребительные в той или иной отрасли торговли, нашли отражение в ряде документов различных международных организаций. Так, в 2000 г. Международная торговая палата разработала новые международные правила по толкованию наиболее широко используемых торговых терминов в области внешней торговли – Инкотермс. Эта же международная неправительственная организация приняла в 1974 г. Единые правила для документарных аккредитивов, которые действуют и поныне.

В современном деловом обороте стран континентальной Европы и общего права получили очень широкое распространение так называемые формуляры. Это типовые договоры, которые заранее вырабатываются крупными экспортерами – юридическими лицами и предлагаются контрагенту для подписания. Типовые контракты представляют собой форму договоров, которые обязательны для сторон только по их соглашению. Однако фактически крупные фирмы навязывают эти условия контрагентам из других стран. Содержание таких же условий основано исключительно на праве и практике стран, где они были выработаны. В этой связи можно упомянуть многочисленные проформы контрактов и различные общие условия, разработанные Европейской экономической комиссией ООН.

1.2. Вопросы унификации правовых норм

Унификация правовых норм может осуществляться и без заключения международного договора. Возможен путь, при котором совместными усилиями нескольких государств (либо с помощью международной организации) создается проект типового закона,

который заинтересованные государства могут ввести у себя в стране. По этому пути идет, например, Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС), создавая типовые законы в сфере охраны промышленной собственности для развивающихся стран. По этому же пути идут и скандинавские страны: там были приняты одинаковые законы о договорах купли-продажи, о торговом реестре, торговых агентах и др.

Сближение правовых систем происходит не только путем изменения содержания правовых предписаний. Сближение идет и по линии изменения методов регулирования: если в странах континентальной Европы все большую роль приобретает судебная практика, в странах англо-американской правовой системы возрастает роль закона.

Наконец, сближение может происходить и без изменения самих правовых предписаний, когда путем использования различающихся правовых принципов и норм, свойственных разным странам, толкуют и применяют их таким образом, что, отталкиваясь от разных позиций, проходят к одинаковому результату.

Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 2205 (XXI) поставила перед Комиссией по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) задачу «изыскать пути и средства, обеспечивающие единообразие толкования международных конвенций и единообразных законов в области права международной торговли». Некоторые конвенции предписывают при толковании ее положений учитывать международный характер норм, содержащихся в конвенции. И необходимость содействовать достижению единообразия в их применении (например, ст.71 Конвенции 1980 г. о международной купле-продаже и др.).

Процесс унификации и сближения права стран континентальной Европы и англо-американского права особенно усилился в связи с процессом экономической и политической интеграции в Европе и Америке.

Унификация в рамках ЕС реализуется, в частности, на основе соглашений, заключенных между странами-членами ЕС (ранее ЕЭС). К числу таких соглашений относится Брюссельская конвенция о взаимном признании компаний и других юридических лиц 1968 г., Римская конвенция 1980 г. о применении права к договорным обязательствам. А страны американского континента в 1994 г. в Мехико приняли межамериканскую конвенцию о праве, применимом к международным контрактам.

К числу источников гражданского и торгового права стран континентальной Европы и англо-американского права обычно относят законы, административные акты нормативного характера, судебную практику и обычай. Однако в рамках ЕС для членов его государств кроме указанных актов в категорию источников гражданского и торгового права включают и акты (регламенты и директивы) органов ЕС.

ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ ГРАЖДАНСКОГО И ТОРГОВОГО ПРАВА НЕКОТОРЫХ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

2.1. Гражданское и торговое право Австрийской Республики

Австрия принадлежит к романо-германской правовой семье. В качестве основного источника гражданского права в Австрии продолжает действовать Общее гражданское уложение 1811 г. с весьма значительными изменениями, которые вносились в него в разное время. С началом Первой мировой войны оно было дополнено так называемыми рабочими новеллами (1914, 1915 и 1916 гг.), что несколько сблизило его с Германским гражданским уложением 1896 г., вступившему в силу с 1900 г. Была произведена «коммерциализация» гражданского права, отразившая стремление приспособить Общее гражданское уложение к новым потребностям промышленности и финансов.

Основные коррективы были внесены в Уложение после краха нацистского режима. В частности, заново изложены разделы об усыновлении (1960 г.), приняты Закон о новой регламентации правового положения внебрачного ребенка (1970 г.), уравнивший его в правах с законнорожденными детьми, Закон о новой регламентации отношений между родителями и детьми (1977 г.), направленный на улучшение правового статуса детей в семье и другие акты.

Важными дополнениями к Общему гражданскому уложению служат также отдельные нормативные акты-законы об аренде (1929 г.), о земельной собственности (1955 г.), о праве собственности на жилище (1975 и 1978 гг.) и особенно Закон о защите потребителя (1979 г.), который существенно расширил права граждан, защищая их интересы от недобросовестных предпринимателей и коммерсантов. Дальнейшим развитием этого направления в австрийском законодательстве стал Закон об ответственности за недоброкачественную продукцию 1988 г., в соответствии с которым производитель продукции или ее импортер обязан возместить ущерб, причиненный жизни, здоровью или имуществу граждан.

Как основной источник торгового права в стране используется Германское торговое уложение 1887 г., введенное в действие в 1938 г. в качестве австрийского Торгового кодекса. Важную роль в регулировании хозяйственных отношений играют законодательные акты последних десятилетий: законы о векселях (1955 г.), о страховании (1958 г.), о картелях (1959 г.), об акциях (1965 г.).

2.2. Гражданское и торговое право Королевства Бельгия

С момента образования самостоятельного бельгийского государства (1830 г.) основу его гражданского и торгового законодательства составили два французских кодекса: Гражданский («Кодекс Наполеона») и Торговый, которые были изданы в 1804-1910 гг. Все они оказали решающее воздействие на развитие бельгийского права, а Гражданский кодекс действует и поныне. Правда, при сохранении общей структуры заменены целые разделы, включены новые положения, изменились формулировки большинства статей. В частности, в результате реформ 1958 г. и особенно 1976 г. подверглись значительной переработке положения, относящиеся к правам и взаимным обязанностям супругов (заметно расширилась имущественная самостоятельность женщин, хотя юридическое неравенство полов сохраняется). В то же время статьи, регулирующие право собственности и обязательное право, не подверглись принципиальным изменениям.

Торговый кодекс Бельгии, принятый в 1872 г., включил несколько разделов ранее действовавшего французского Торгового кодекса 1807 г. Кодекс подвергался неоднократным реформам, важнейшие из которых были проведены в 1935, 1956 и 1975 гг.. Так, в 1935 г. в него как самостоятельный раздел был включен Закон о компаниях (впоследствии также не раз подвергавшийся изменениям – например, в 1986 г.), издан Закон об индивидуальных товариществах с ограниченной ответственностью единственного участника.

2.3. Гражданское и торговое право Великобритании

В области, условно называемой сферой гражданского права (в английском праве отсутствует деление на эти отрасли), многие институты ныне регулируются в законодательном порядке актами, принятыми в конце XIX в. либо в XX в. Отношения собственности, и прежде всего земельной, в настоящее время регулируют пять законов, принятых в 1925 г. (законы о собственности, об управлении имуществом и др.). С принятием этих актов были устранены многие архаизмы английского права, сохранявшиеся со времен господства феодальных отношений, в частности, режим приобретения и передачи земельной собственности в значительной мере упрощен и приближен к другим видам недвижимости (в дальнейшем законодательство еще более существенно расширило права арендаторов). Большое развитие получил институт доверительной собственности, управляемой в пользу третьих лиц. Этот институт, используемый для создания

благотворительных фондов, для управления наследственным имуществом, имуществом недееспособных лиц и в других целях, регулируется ныне одним из законов 1925 г., последующими актами, а также в существенной мере – нормами прецедентного права.

Обязательства в английском праве делятся на возникающие из договоров и из правонарушений. В регулировании договоров по-прежнему преимущественную роль играют нормы прецедентного права, хотя относительно некоторых видов договоров изданы соответствующие законодательные акты. При заключении договоров большое значение придается установлению и соблюдению стандартных условий соответствующего вида договора, чтобы избежать произвольного включения в них различных оговорок в интересах одной из сторон.

Среди оснований возникновения обязательств из правонарушений в Англии принято выделять традиционный институт нарушения права владения, различные посягательства на права личности, в том числе путем устных или письменных клеветнических заявлений, обмана, причинения личного или имущественного вреда умышленно либо по неосторожности и др. Применительно к некоторым видам обязательств из правонарушений действует принцип «строгой ответственности», согласно которому требуется установить лишь факт причинения вреда, но нет необходимости доказывать вину правонарушителя. Большинство обязательств из правонарушений регулируется нормами прецедентного права.

Специфическую сферу английского права представляет собой законодательство о компаниях, играющих важнейшую роль в экономике страны (в Великобритании ныне преобладают компании с ограниченной ответственностью). На протяжении столетий это законодательство подвергалось неоднократным преобразованиям, особенно с середины XIX в., когда был принят Закон об акционерных компаниях 1844 г. и ряд других актов. Ныне центральное место в этой сфере занимает Закон о компаниях 1985 г., снабженный подзаголовком «Закон, предназначенный для консолидации большей части законов о компаниях». В этом обширном акте подробнейшим образом регламентируются вопросы учреждения и регистрации компаний, их слияния и разделения и вместе с тем устанавливаются правовые рамки их предпринимательской деятельности. В Законе определяется юридический статус компаний различного вида, правила распределения паев и облигаций, полномочия правления и

должностных лиц компаний, порядок осуществления контроля над их деятельностью и, наконец, способы ликвидации компаний.

Значительную роль в регулировании торговых и финансовых отношений играют Закон о векселях 1881 г. и Закон о потребительском кредите 1974 г., разрешающий многие вопросы кредитования, продажи товаров в рассрочку и одновременно направленный на известную защиту прав потребителей.

После Второй мировой войны в Великобритании был издан ряд актов по управлению национализированными отраслями производства и отдельными предприятиями (впоследствии сфера национализированного производства была существенно сокращена). Изданный в 1968 г. Закон о промышленном развитии предусматривает оказание финансовой поддержки наиболее эффективным отраслям производства и содействие развитию районов, в которых складывается неблагоприятная экономическая конъюнктура.

2.4. Гражданское и торговое право Итальянской Республики

Гражданский кодекс 1942 г., в первоначальном тексте которого насчитывалось 2969 статей, состоит из шести книг: о лицах и семье (I), о наследовании (II), о собственности (III), об обязательствах (IV), о труде (V), и о защите прав (VI). Они принимались отдельно в 1938-1941 гг.

При подготовке Кодекса, продолжавшейся несколько десятилетий, был учтен опыт не только французского гражданского и торгового законодательства, в значительной степени воспринятого от прежних итальянских кодексов, но и германского Гражданского уложения 1896 г., а главное – в нем были выражены концепции самих итальянских цивилистов, стремившихся найти правовую форму, адекватную, на их взгляд, сложившимся в стране конкретным условиям экономики. Это проявилось, в частности, в отказе от традиционного разделения гражданского и торгового права, которого продолжали придерживаться французские и германские юристы. Многие нормы бывшего Торгового кодекса (о кредите, компаниях, изобретательском праве и др.) были включены по частям в разделы нового Гражданского кодекса, главным образом в книги об обязательствах (IV) и о труде (V). С точки зрения юридической техники наиболее совершенной считается книга IV, где детально изложена современная концепция регулирования обязательств, вытекающих из договоров различных видов, из причинения вреда и т.д.

Важным дополнением к Гражданскому кодексу стал Навигационный кодекс 1942 г., в котором регулируются правовые вопросы морских, речных и воздушных перевозок, а также транспорта. В нем содержатся и нормы об уголовной и дисциплинарной ответственности за нарушение соответствующих правил.

В сфере частного права действует целый ряд законодательных актов, восполняющих пробелы Гражданского кодекса, развивающих и конкретизирующих его положения – законы о банкротстве (этот институт, прежде регулировавшийся Торговым кодексом, не получил отражения в новом Гражданском кодексе), гражданстве, чеках и векселях, о страховых компаниях, банках, авторском праве и др.

2.5. Гражданское и торговое право Республики Корея

Гражданское право Республики Корея в большинстве своих подотраслей представляет собой опосредованную рецепцию романо-германского гражданского права через японский Гражданский кодекс 1898 г., основанный преимущественно на нормах Германского гражданского уложения 1896 г. и в меньшей степени на нормах французского гражданского права. Вопросы гражданской правоспособности, брачно-семейных и наследственных отношений весь период японской оккупации продолжали регулироваться корейским обычным правом.

В 1958 г. был принят собственный Гражданский кодекс РК, который вступил в силу с 1 января 1960 г. Он воспроизводит принципы и большинство норм прежнего японского ГК. Кодекс 1958 г. состоит из пяти разделов: Основные положения; Право собственности; Обязательственное право; Семья; Наследование.

Перечень вещных прав включает собственность, владение, суперфиций, сервитут, преимущественное право покупки, залог, ипотеку.

Важнейшим источником торгового права является Торговый кодекс 1962 г., Закон о переводном и простом векселе и Закон о чеках 1962 г. Торговый кодекс имеет пять разделов: 1. Общие положения; 2. Торговые сделки; 3. Компании; 4. Страхование; 5. Морское право. Концепции и нормы южнокорейского ТК в целом следуют образцу японского торгового права, которое в свою очередь основывается на Германском торговом уложении 1898 г.

2.6. Гражданское и торговое право Соединенных Штатов Америки

В сфере гражданского права в большинстве американских штатов действуют не кодексы, а законы, регулирующие отдельные правовые институты, либо нормы общего права. Исключение составляет штат Луизиана, где действует Гражданский кодекс 1870 г., продолжающий традиции французского права, и штаты Джорджия, Калифорния, Монтана, Северная и Южная Дакота, где имеются гражданские кодексы, регулирующие лишь узкий круг проблем гражданского права.

Нормы о правовом статусе физических лиц, кроме имеющих общеконституционный характер, весьма различаются. В частности, возраст гражданского совершеннолетия в штатах колеблется от 18 до 21 года. В правовом статусе юридических лиц, обычно именуемых корпорациями, также имеются достаточно серьезные различия. Во многих штатах действуют единообразные законы о полных и коммандитных товариществах, меньшее распространение получил Примерный закон о предпринимательских корпорациях, хотя в целом американское законодательство в этой области оказывает серьезное влияние на многие страны мира. Американские законы допускают образование корпорации даже одним лицом и не содержат ограничений относительно минимальных размеров ее начального капитала.

Столь же разнообразны и правила наследования. Везде допускается наследование, как по закону, так и по завещанию. В отношении небольшого по сумме наследства чаще всего действуют упрощенные правила, а в отношении крупного – судебный контроль над решением вопроса о переходе имущества и за его управлением, осуществляемым исполнителем завещания либо «личным представителем» или другими назначаемыми судом лицами. Во многих штатах закон предусматривает особое обеспечение прав пережившего супруга.

В области торговых отношений издан ряд подготовленных Национальной конференцией уполномоченных единообразных актов, регулирующих важнейшие правовые институты. В первой половине XX в. были подготовлены соответствующие акты о ценных бумагах, купле-продаже, коносаменты, об условной продаже и др., одобренные во многих штатах, но центральное место в данной сфере занял Единообразный торговый кодекс (ЕТК), поглотивший все эти законы. Его первый проект был разработан в 1952 г., затем несколько раз

пересматривался по требованию отдельных штатов. Ныне действует официальный текст 1978 г. Он был принят, с весьма небольшими поправками, всеми американскими штатами, кроме Луизианы, но и там с 1974 г. действуют многие его разделы. Все это придает ЕТК исключительный вес в качестве общеамериканского источника права. Он регулирует весьма широкий круг вопросов, связанных не только с внутренней торговлей, но и с рядом других правоотношений. Вместе с тем немалое число проблем осталось вне пределов его регулирования. Этот документ является результатом тщательного анализа существующей деловой практики и рассчитан на максимальное развитие торговли в системе свободного предпринимательства в сочетании с гарантиями от злоупотреблений для участников сделок, и прежде всего потребителей. ЕТК состоит из девяти основных разделов, расположенных в такой последовательности: 1) общие положения; 2) продажа; 3) торговые бумаги; 4) банковские депозиты; 5) аккредитивы; 6) комплексное отчуждение; 7) складские свидетельства, коносаменты и другие товарораспорядительные документы; 8) инвестиционные ценные бумаги и 9) обеспечение сделок.

В самостоятельную отрасль правового регулирования, осуществляемого главным образом федеральными законами, превратилось так называемое антитрестовское законодательство, направленное на недопущение чрезмерной концентрации экономического могущества в руках отдельных монополий в ущерб системе капиталистической конкуренции. Первым федеральным актом в этой области стал Закон Шермана 1890 г., который со ссылкой на нормы общего права объявил незаконными объединения, преследующие цель монополизировать межштатную и внешнюю торговлю США. Закон Шермана, остающийся основой антитрестовского законодательства США, был дополнен в 1914 г. столь же важными для этой области Законом Клейтона и Законом о федеральной торговой комиссии, которыми запрещены попытки монополизации иных сфер экономической деятельности. Этими актами объявлялись незаконными «нечестные методы конкуренции» в торговле, а также некоторые виды предпринимательской практики, если они влекли за собой «существенное ослабление конкуренции» или «тенденцию к созданию монополий». В частности, таковым признается картельное соглашение о разделе рынка или о фиксированных ценах. Однако американские монополии выработали множество приемов, чтобы обойти положения названных и подобных актов. Например, ими широко используется традиционный институт доверительной

собственности, предусматривающий передачу имущества, акций и т.п. в распоряжение доверительного собственника, для сосредоточения в банках управления имуществом хозяев крупнейших состояний. В результате антитрестовское законодательство имеет своей целью отнюдь не ликвидацию монополий, а создание весьма гибкой системы государственно-монополистического регулирования экономики.

2.7. Гражданское и торговое право Федеративной Республики Германия

Одним из важнейших актов в системе действующего законодательства ФРГ остается Германское гражданское уложение 1896 г. (ГГУ), которое в свое время оказало существенное влияние на развитие гражданского законодательства многих стран. ГГУ явилось результатом продолжавшейся более двух десятилетий подготовительной работы германских цивилистов, сумевших соединить традиционное построение гражданско-правовых институтов, характерное для германской правовой школы, с потребностями капиталистического развития Европы конца XIX в.

Несмотря на несколько абстрактный и излишне теоретический характер многих норм, с точки зрения юридической техники ГГУ признается весьма совершенным, в частности по структуре, рациональности изложения, единству используемой терминологии. В известном смысле оно по своему значению и влиянию соперничает с французским Гражданским кодексом 1804 г.

В ГГУ, в отличие от французского ГК, выделена Общая часть, которая образует книгу первую (§1-240). В ней сформулированы институты и нормы, общезначимые для всего гражданского, отчасти и для других отраслей права, а также изложены нормы, относящиеся к статусу физических и юридических лиц, определению правоспособности, волеизъявлению, исчислению сроков давности и некоторые иные нормы. В целом же структура объемистого, насчитывающего 2385 параграфов ГГУ соответствует доктрине пандектного права, получившей наибольшее признание среди германских цивилистов. Это проявилось, в частности, в отдельной трактовке вопросов обязательственного права и права собственности. Книга вторая ГГУ посвящена обязательственному праву (§241–853), книга третья – вещному праву (§854–1296), книга четвертая – семейному праву (§1297–1921) и книга пятая – наследственному праву (§1922–2385). По мнению исследователей, в разделах, посвященных праву собственности, и прежде всего в книге третьей, в большей

степени сказались влияние германского общего права, а в разделе об обязательствах – влияние римского права.

К настоящему времени ГГУ не подверглось сколько-нибудь существенным изменениям. В регулировании гражданско-правовых отношений участвуют и некоторые дополняющие его акты, важнейшим из которых считается Закон об общих условиях договоров 1978 г. В свою очередь и Конституция 1949 г. содержит нормы, существенные для гражданского права. В частности, она закрепила гарантии собственности от произвольного принудительного отчуждения и провозгласила в качестве конституционных постулатов ряд иных личных и имущественных прав, в том числе равноправие мужчины и женщины, права внебрачных детей и право наследования.

В книге второй ГГУ («Обязательственное право») изложены как общие правила, относящиеся к заключению и исполнению любых договоров, так и нормы, регулирующие их конкретные виды (купли-продажи, мены, займа, найма, подряда и др.) и обязательства из неосновательного обогащения и неправомерных действий. Среди последних специально выделены нарушения «общественной и коммерческой морали».

В книге третьей («Вещное право») подробно разработаны институты собственности, владения и сервитутов – прав на пользование чужой недвижимостью.

В области брачного и семейного права положения первоначальной редакции ГГУ, допускавшие неравенство полов и внебрачных детей по отношению к законнорожденным, к настоящему времени изменены законодательными актами, последовавшими за принятием Конституции 1949 г., в частности Законом о равноправии мужа и жены в области гражданского права 1957 г. и Законом о юридическом статусе внебрачных детей 1969 г.

Федеральный конституционный суд также неоднократно признавал неконституционными отдельные положения ГГУ относительно правомочий супругов. Ныне в этой области правового регулирования действуют не столько положения ГГУ, сколько самостоятельные акты, принятые за последние десятилетия. В их числе Закон о браке 1946 г. с последующими изменениями, Закон об усыновлении 1979 г. и в особенности первый закон о реформе брачного и семейного права 1976 г.

Заключение брака, по действующему законодательству ФРГ, должно происходить в ходе гражданской церемонии, а расторжение – в судебном порядке, причем одним из оснований для иска о разводе

признается факт трехлетнего проживания супругов раздельно. Вступающие в брак могут определить свои имущественные отношения в брачном договоре, условия которого они вправе изменить в период брака.

Наследование в настоящее время регулируется в основном нормами книги пятой ГГУ и предусматривает наследование по закону и по завещанию. Установлена следующая очередность наследования по закону: потомки наследодателя, его родители и их потомки, его бабушка и дедушка, их потомки и т.д. Особо оговорены права пережившего супруга, признаваемого одним из наследников первой очереди. Допускаются различные формы завещания: нотариальная, письменная, а также устная в присутствии трех свидетелей. При наследовании по завещанию обеспечиваются права детей и родителей наследодателя и пережившего супруга, которые могут быть лишены своей доли наследства лишь по обоснованным мотивам.

Торговое право ФРГ регулируется ныне комплексом законодательных актов, важнейший из которых – Германское торговое уложение (ГГУ) 1897 г., сменившее Allgemeines Deutsches Handelsgesetzbuch 1861 г. Хотя ГГУ выступает в качестве дополнения к ГГУ, оно представляет собой заметное явление в истории буржуазного права. Предметом регулирования ГГУ служат лишь сделки, совершаемые коммерсантами либо приравняемыми к ним торговыми товариществами.

ГГУ состоит из четырех книг. В книге первой детально определяются понятия «коммерсант», «торговая фирма», «торговый представитель» и правила ведения торговых книг. Книга вторая содержит общие положения о торговых товариществах. Книга третья посвящена торговым сделкам (купли-продажи, транспортной доставке, найма помещения для хранения товаров и др.). Книга четвертая – регулированию морского права, включая вопросы торговли, транспорта и страхования.

Многие положения ГГУ со временем были отменены либо утратили силу в связи с принятием новых законов, подробно регламентирующих отдельные институты торгового права. Среди них важное место занимает Закон об акционерных обществах 1965 г., который состоит из пяти книг и регулирует большинство вопросов, связанных с учреждением, внутренней структурой, деятельностью и ликвидацией акционерных компаний, с ответственностью их учредителей и должностных лиц. Действуют также законы о недобросовестной конкуренции 1909 г. и о борьбе с ограничениями

конкуренции 1957 г. (оба с последующими изменениями), Закон о содействии стабильности и росту экономики 1967 г., Закон об общих условиях продажи 1976 г. и другие акты.

2.8. Гражданское и торговое право Французской Республики

В системе действующего французского законодательства сохраняется введенное во времена наполеоновской кодификации четкое разделение законов по двум отраслям права – гражданскому и торговому. При этом решающую роль играет понятие торговой сделки – все связанное с такими сделками признается предметом регулирования Торговым кодексом и соответствующими актами.

Французский гражданский кодекс 1804 г. (ФГК) занимает центральное место в системе наполеоновских кодексов, поскольку им регулируются важнейшие экономические отношения капиталистического общества. Этот кодекс наиболее значителен по своему объему (при первоначальном издании в нем насчитывалась 2281 статья), и он же считается наиболее совершенным из «классических» кодексов по форме изложения, в том числе по структуре.

ФГК состоит из вводного титула и трех книг. В небольшом вводном титуле изложены правила действия гражданских законов во времени и пространстве, а также некоторые правила, относящиеся к вступлению в силу и применению правовых норм. Они распространяются не только на ФГК, но и на иные французские законы.

Книга первая «О лицах» открывается нормами, регулирующими правовой статус французов и гражданские права иностранцев. В этой же книге содержатся положения о порядке и последствиях признания лица безвестно отсутствующим, о браке и разводе, о правовом статусе несовершеннолетних, об опеке и попечительстве. В книге второй «Об имуществах и различных видоизменениях собственности» сосредоточены нормы, определяющие недвижимое и движимое имущество, государственную и коммунальную собственность, права собственников и пользователей имущества. В книге третьей «О различных способах, которыми приобретаетась собственность» наиболее значительной по объему, собраны нормы, регулирующие многие институты французского гражданского права. Книга открывается нормами о наследовании и дарении. Далее подробнейшим образом изложены вопросы, относящиеся к обязательственному праву, к договорам купли-продажи, найма, займа, залога и др. В этой же книге

содержатся (применительно к институту дарения) правила исчисления сроков приобретательской и исковой давности.

ФГК подвергался многочисленным изменениям и дополнениям, в ходе которых из него нередко изымались целые разделы либо включались дополнительные главы, заново регламентирующие крупные правовые институты, не говоря уже об исправлениях текста, коснувшихся большинства статей кодекса. Наибольшим преобразованием подверглась книга первая ФГК в сфере регулирования брачно-семейных отношений, а также объявления лица безвестно отсутствующим, которое ныне производится по правилам соответствующего акта 1977 г. Такого рода коррективы начали осуществляться еще в XIX в., однако самые значительные из них относятся к периоду после Второй мировой войны и по настоящее время.

Положения ФГК, относящиеся к самому важному из регулируемых им правовых институтов – праву собственности, подверглись существенным изменениям. Ранее провозглашенный тезис об «абсолютном» характере права собственности дополнен возможностями ограничения этого права в интересах общества. Большое развитие получила государственная собственность, собственность компаний и других юридических лиц, в том числе на средства производства и иную недвижимость.

В сфере обязательственного права наименьшим изменениям подверглись общие правила ФГК об основаниях возникновения, доказывании и исполнении обязательств, а также об ответственности нарушителей обязательств. Многие виды договоров ныне регулируются самостоятельными актами, либо включенными в текст ФГК, либо представляющими собой отдельные «кодексы».

В сфере семейного права (по сравнению с нормами ФГК в первоначальной редакции) произошли весьма существенные изменения, в частности после издания важных законодательных актов 1965, 1975 и 1985 гг. Если, согласно прежнему законодательству, жена не только была обязана следовать за мужем при перемене места жительства, но и в распоряжении совместным имуществом и в ряде других вопросов пользовалась меньшими правами, то ныне достаточно последовательно проводится закрепленный в ст. 216 ФГК принцип: каждый супруг обладает полной правоспособностью. Со временем была значительно упрощена процедура заключения брака, расширен перечень оснований для развода, существенно расширились права незаконнорожденных и усыновленных детей и т.д. Согласно закону

1965 г. супруги вправе заключить договор, в котором закрепляется выбранный ими режим имущественных взаимоотношений. Правовой статус усыновленных и ряд связанных с этим институтом вопросов ныне регулируются Законом об усыновлении, изданным в 1981 г., и другими актами.

Наследование имущества, согласно действующим нормам ФГК, осуществляется либо по закону, либо по завещанию (эти два вида наследования ныне регулируются статьями ФГК в редакции двух ордонансов 1958 г., Закона 1972 г. и последующих актов). При этом на протяжении десятилетий прослеживается тенденция ограничить круг наследников по закону близкими родственниками и пережившим супругом. При наследовании по завещанию в законе оговорены права на обязательную долю детей наследодателя, в том числе внебрачных. Эта доля зависит от числа детей и составляет от половины до трех четвертей наследственного имущества.

Французский торговый кодекс 1807 г. (ФТК) ныне служит хотя и важным, но далеко не единственным источником торгового права. С момента издания этот кодекс, значительно уступающий Французскому гражданскому кодексу по своему объему (648 статей), был признан явно уступающим ему и по совершенству юридической техники, что явилось одной из причин его радикальных преобразований. Первоначально ФТК состоял из четырех книг: «О торговле вообще», «О несостоятельности и банкротствах» и «О торговой юрисдикции». Книга четвертая ФТК содержит в основном нормы, относящиеся к судоустройству и к процессуальному праву: в ней определены порядок формирования и компетенция торговых судов, а также регулируются вопросы процедуры судебного разбирательства в них и правила обжалования принятых решений.

Развитие торгового права осуществлялось не столько путем изменений и дополнений текста ФТК, сколько путем изъятия из него целых разделов и даже книг (книга третья исключена полностью, из книги второй продолжают действовать только две статьи). Взамен их на протяжении десятилетий принимались крупные законодательные акты, регулирующие важнейшие сферы торгового права и, за отдельными исключениями, не включавшиеся в ФТК. Наиболее значительные среди этих актов – законы о некоторых видах торговых договоров, декреты по вопросам банков, морской торговли, страхования, несостоятельности и банкротства (особенно относительно акционерных обществ).

Действующий ныне Закон о торговых товариществах 1966 г. был издан в соответствии с потребностями современного этапа развития рыночной экономики Франции. В этом законе, а также в Декрете о торговых товариществах 1967 г. определены порядок создания и правила деятельности акционерных обществ, товариществ с ограниченной ответственностью и иных видов торговых товариществ. В них подробно регулируются вопросы руководства акционерными компаниями, их внутренняя организация и правовой статус ценных бумаг, выпускаемых акционерными обществами. В Законе о торговых товариществах 1966 г. содержится обширный перечень уголовно наказуемых деяний, состоящих в нарушении правил деятельности торговых товариществ. В 70-х и особенно в 80-х гг. XX в. в развитие названных актов были изданы законы, направленные на усиление контроля за деятельностью акционерных обществ со стороны самих акционеров, государства, а также на стимулирование приобретения акций работниками соответствующих предприятий. В 1986 г. правительством был принят ордонанс «О свободе установления цен и о свободной конкуренции», которым определены санкции за действия предпринимателей и коммерсантов, ограничивающие и искажающие принципы свободной конкурентной борьбы.

2.9. Гражданское и торговое право Канады

В сфере гражданского и торгового права на уровне федеральном и провинций Канады (за исключением Квебека) действуют не кодексы, а законодательные акты, регулирующие, как правило, крупные правовые институты. При этом за последние десятилетия обнаруживается тенденция к изданию законов со все более широким предметом регулирования (законодательство о компаниях, о банкротстве и др.) Вместе с тем остается немало правовых институтов, которые по-прежнему регулируются в основном нормами общего права (право собственности, ответственность за причинение вреда и др.). В некоторых случаях, например, относительно обязательств по договорам, доктрины общего права, воспринятые канадскими судами, лишь дополняются законодательными актами провинций, регулирующими отдельные вопросы.

Брак, семейные отношения, развод и наследование регулируются законодательством как федерации, так и, отчасти, провинций. В этой области за последние десятилетия происходят весьма существенные изменения. Прежде всего чисто формальные основания для развода были дополнены федеральным Законом о разводе 1968 г. Вслед за этим

во многих провинциях были изданы законы о реформе семейного права (в Онтарио, например, в 1978 г.), которые расширяли имущественную самостоятельность супругов, а также ограничивали свободу завещания и обеспечивали права наследования для пережившего супруга и несовершеннолетних детей.

В сфере регулирования деятельности корпораций и торговли действует ряд актов, принятых по образцу соответствующего английского законодательства, но с учетом опыта американских законов и собственной деловой практики: среди них федеральные законы о корпорациях, банках, страховых компаниях, банкротстве, многие из которых пересматриваются каждые десять лет. Что касается американской правовой доктрины, то ее влияние особенно заметно в сфере регулирования деятельности страховых компаний.

В Канаде издано немало законодательных актов на уровне федерации и отдельных провинций, преследующих цели предупредить незаконное объединение корпораций и установление монопольных цен (так называемое антитрестовское законодательство, весьма сходное с американским). Эффективность этих законов в значительной мере ослабляется из-за постоянных нарушений, прежде всего транснациональными корпорациями, в которых преобладает американский капитал.

Ряд существенных особенностей имеет гражданское и торговое право в провинции Квебек. Французские законы и правовые обычаи применялись здесь вплоть до 1866 г., когда был принят Гражданский кодекс провинции Квебек (на французском и английском языках). Этот ГК, в целом воспроизводящий структуру Гражданского кодекса Франции 1804 г., включает также книгу, посвященную торговому праву, вопреки распространившейся в XIX в. традиции издания отдельного торгового кодекса. В регулировании некоторых правовых институтов ГК 1866 г. ориентировался не столько на Кодекс Наполеона, сколько на французское право конца XVIII в., унаследованное потомками французских колонистов.

Изменения в ГК 1866 г. в последние десятилетия коснулись главным образом норм семейного права и способствовали известному сближению их с федеральным законодательством (расширение прав замужних женщин, детей, рожденных вне брака и т.п.). Что касается торгового права, то изменения в нем, в значительной мере отражающие концепции американских юристов, производились путем издания дополнительных законов, а не поправок к соответствующему разделу Гражданского кодекса.

Новый ГК Квебека вступил в силу с 1 января 1994 г. Он содержит 3168 статей, сгруппированных по десяти книгам (О лицах; О семье; О наследовании; Об имуществе; Об обязательствах; О привилегиях и об ипотеках; О доказывании; О давности; О гласности прав; О международном частном праве).

2.10. Гражданское и торговое право Японии

Гражданский и Торговый кодексы конца XIX в. действуют в Японии и поныне, несмотря на большое число внесенных в них изменений. Особенно значимы преобразования японского законодательства после Второй мировой войны, когда в Конституции 1946 г. было провозглашено равенство в правах супругов, а в области торговых отношений и деятельности компаний в весьма существенной мере стало сказываться влияние американского права, что отчасти проявилось уже в принятом в 1922 г. Законе о доверительной собственности, преследовавшем цель привлечь в страну англо-американский капитал.

Гражданский кодекс Японии состоит из общей части и четырех разделов, посвященных вещному, обязательственному, семейному и наследственному праву. В них нашли отражение присущие буржуазному гражданскому праву принципы охраны права частной собственности, свободы договора и др.

В разделах о семейном и наследственном праве Кодекс 1898 г. утверждал власть родителей и мужа: вступление в брак требовало согласия родителей (для мужчины – до достижения 30, для девушки – 25 лет), жена не считалась дееспособной, не имела права наследовать имущество мужа и т.п. После принятия Конституции именно эти разделы кодекса, а также общая часть его подверглись наибольшему изменению.

Торговый кодекс Японии состоит из четырех разделов, в которых подробнейшим образом регулируются следующие вопросы: общая часть, торговые компании, торговые сделки, морская торговля. В него, как и в Гражданский кодекс, после издания неоднократно вносились изменения, однако значительно чаще издавались дополнительные законы, не включаемые в эти кодексы. Среди наиболее важных из них – изданные в 1899 г. законы о лицензиях, о торговых знаках и об авторском праве, изданные в 1921 г. законы об аренде земли и об аренде жилища, а также принятые после Второй мировой войны законы об обороте ценных бумаг (1948 г.), о восстановлении компаний (1952 г.) и о возмещении ущерба, связанного с движением

автомобильного транспорта (1955 г.) или с использованием атомной энергии (1961 г.). В 1947 г. был издан Закон о запрещении частной монополии и поддержании частной торговли, отнесенный к числу «антимонопольных», хотя он отнюдь не помешал усилению роли монополий в японской экономике.

Источниками гражданского и торгового права в Японии наряду с кодексами и отдельными законодательными актами признаются действующие обычаи и нормы морали (отсылки к ним имеются и в Гражданском, и в Торговом кодексе), хотя сфера их применения постепенно сокращается в связи с расширением сферы законодательного регулирования (например, в области рыболовного промысла, использования горячих источников и др.). Напротив, решения японских судов формально не считаются источником права, однако на практике постановления вышестоящих судов, и особенно Верховного суда, воспринимаются судами (а в ряде случаев и государственными учреждениями) как нормативные акты, подлежащие неукоснительному исполнению.

2.11. Гражданское и торговое право Исламской Республики Иран

Гражданское право Ирана, как и правовая система в целом, носит смешанный характер. Вопросы личного статуса (брачно-семейные и наследственные отношения) регулируются мусульманским правом, а остальные институты относятся к Романо-германской правовой традиции (в основном следуя французской модели).

Рецепция романо-германского гражданского права в Иране началась в конце 1920-х гг. Основным источником гражданского законодательства является ГК Ирана, который состоит из трех книг и вводился в действие по частям: первая книга, посвященная собственности и способам ее приобретения, была принята в 1929 г. (955 статей); вторая, о лицах – в 1934 г. (301 статья); третья, о порядке доказывания – в 1935 г. (79 статей). Отражая сильное влияние мусульманского права шиитского толка, этот акт в целом построен на заимствованиях из европейского, в частности французского, права. Кроме того, важными источниками гражданского права Ирана служат «Закон об аренде недвижимости» 1960 г. и «Закон о гражданской ответственности» 1967 г.

Семейно-брачное законодательство Ирана реформировано в традициях мусульманского права. Минимальный брачный возраст снижен до 13 лет, ограничено право супругов на развод, отменен Закон

о защите семьи 1967 г. В то же время запрещен институт «временного» брака, характерный для мусульманского права джафаритского толка.

Торговый кодекс Ирана был принят в 1932 г. по французскому образцу. Наряду с ним в области торгового права действует целый ряд актов: Закон о патентах и торговых марках 1931 г., Закон о регистрации компаний 1931 г. и др.

В целях активного привлечения иностранных инвестиций во все секторы экономики принят Закон об иностранных инвестициях (1955 г.). В 1957 г. были приняты Закон о нефти и Горный закон, в 1960 г. – Банковский закон, в 1974 г. – новый Закон о нефти (действует с изменениями и поныне). В Иране создан ряд свободных торговых и промышленных зон, в которых разрешено создание оффшорных банковских учреждений иностранными банками, установлены значительные налоговые льготы для производимых в этих зонах товаров. Иностранные инвесторы могут инвестировать совместно с иранскими партнерами в различные сферы деятельности, хотя в ряд отраслей доступ иностранному капиталу закрыт. В частности, иностранные банки не имеют права осуществлять свою деятельность на территории Ирана (кроме специальных оффшорных зон).

Внешняя торговля в Иране регулируется в соответствии с законами о монополии внешней торговли 1933 г. и о валютном регулировании 1936 г. По Закону 1933 г. (действует с изменениями) правительство Ирана осуществляет монополию на экспорт и импорт всех товаров. Оно может делегировать свои права министерствам и ведомствам, а также выдавать лицензии на осуществление внешнеэкономических связей частным фирмам.

Регулирование национальной экономики в Иране осуществляется в строгом соответствии с исламскими принципами, ставящими общее благо выше частных интересов. Согласно Конституции (ст.44), экономика Исламской Республики Иран состоит из трех секторов: государственного, кооперативного и частного и должна быть основана на систематическом и разумном планировании. Собственность в каждом из этих секторов защищена законами в той мере, в какой она находится в соответствии с положениями Конституции, не выходит за рамки мусульманского права, вносит вклад в экономический рост и прогресс страны и не вредит обществу. Конституция запрещает монополизм, ростовщичество, спекуляцию, нерациональное использование ресурсов, куплю-продажу некультивируемых земель и других природных ресурсов.

2.12. Гражданское и торговое право Государства Израиль

Израильское гражданское право, как и правовая система в целом, носит смешанный характер. В период британского мандата (1922-1948 гг.) превалирующую роль стали играть нормы английского общего права. Это было достигнуто, во-первых, путем замены законов османского периода, основанных на французских источниках, регулирующими предписаниями английского происхождения, во-вторых, путем инкорпорации ряда законов, которые действовали в самой Великобритании, например, в области вексельного права, права компаний и нематериальных имущественных прав. Попутно использовались нормы, создаваемые английским прецедентным правом, которые облакали здесь в форму законов.

Усилению процесса «англизации» права способствовало и то обстоятельство, что суды широко применяли общее право не только в тех случаях, когда действующее право не регулировало отдельные вопросы или даже какие-либо области правового регулирования в целом (например, неосновательное обогащение или коллизионное право), но когда действующие нормы были неясны и требовали толкования.

Регламенты времен подмандатной территории, основанные на английском праве, действуют и поныне. Это относится к таким важным сферам, как торговое право и право компаний, несмотря на то, что с 1972 г. при толковании этих регламентов английские судебные решения имеют лишь рекомендательный характер.

Напротив, акты, основанные на источниках османского права, практически потеряли свое значение, так как израильский законодатель, начиная с 1965 г. принял множество законов, которые частично изменили обязательственное и вещное право (мусульманский кодекс «Маджалла» перестал действовать с 1980 г.). Среди этих законов были и такие, которые затрагивали договорное право, представительство, цессию, торговые сделки, дарение, земельное и наследственное право, законы о договорах (средства защиты при нарушении договора) 1970 г., о договорах (общая часть) 1972 г., о продаже 1968 г., о дарении 1968 г., о хранении 1967 г., об аренде и займе 1971 г., о поручении 1965 г., о возмещении вреда 1968 г., о наследовании 1965 г. По форме они следовали модели континентального права, ограничиваясь установлением основополагающих принципов, конкретизировать которые предоставлялось судьям.

На содержание упомянутых законов значительно повлияли и право континентальной Европы, и Гагская конвенция о единообразном регулировании купли-продажи. Например, большинство актов торгового права, равно как и законы, относящиеся к контрактам и недвижимости, основаны на европейских правовых системах. Закон о недвижимом имуществе содержит принципы, заимствованные из Германского гражданского уложения, Закон о дарении содержит элементы итальянского права, в то время как концепция доброй совести в исполнении контрактов является оригинальной израильской интерпретацией доктрины, заимствованной из германского права и теории германского юриста Йеринга.

Таким образом, значение общего права для содержания действующего в Израиле гражданского права также постепенно уменьшается. Однако его традиции по-прежнему воздействуют на стиль и методы правотворчества в Израиле.

2.13. Гражданское и торговое право Арабской Республики Египет

Гражданское право Египта, как и правовая система в целом, носит смешанный характер. Вопросы личного статуса (брачно-семейные и наследственные отношения) регулируются мусульманским, остальные институты – романо-германским правом (в основном следуя французской модели). Рецепция романо-германского права в Египте началась в XIX в. В частности, Гражданский кодекс 1875 г. испытал сильное влияние французской правовой доктрины и практики. Примерно в то же время (последняя четверть XIX в.) в Египте была предпринята серьезная попытка кодифицировать «право личного статуса».

Стремление создать основу национального гражданского права привело к принятию в 1946 г. нового Гражданского кодекса Египта, вступившего в силу 15 октября 1949 г. Он закрепил ряд норм и институтов мусульманского права, но в основном был заимствован из европейских гражданских кодификаций, прежде всего из ГК Франции 1804 г.

Кроме того, он включил нормы, выработанные практикой египетских судов, накопившейся после судебных реформ конца XX в.

Хотя египетские ученые и законодатели настойчиво подчеркивали, что при разработке Кодекса учитывалось, прежде всего, исламское право, он явно ориентируется на французскую модель. Кодекс содержит лишь незначительное число норм исламского

происхождения, например нормы, регулирующие дарение и преимущественное право покупки. Кроме того, использовались франко-итальянский проект Кодекса обязательственного права (1928), итальянский ГК 1942 г. и многочисленные современные идеи, почерпнутые из французской судебной практики. В результате египетский ГК не следует слишком строго французскому кодексу и имитирует его, представляя вполне самостоятельную и во многом оригинальную кодификацию. В частности, он не касается вопросов семейного и наследственного права, которые регулируются другим законодательством.

Статья 1 ГК 1949 г. закрепляет в качестве оснополагающего принципа положение, согласно которому обычное, а также мусульманское право являются источниками египетского права, однако они применяются лишь в том случае, если соответствующие отношения не урегулированы законом. При отсутствии нормы права судья принимает решение на основе обычая, а при отсутствии обычая – на основе принципов мусульманского права. При отсутствии последних применяются принципы естественного права и правила справедливости. Однако закрепление в ГК ряда норм мусульманского права не привело к уменьшению роли европейского права; и французские учебники гражданского права, и практика французских судов весьма часто цитируются египетскими юристами.

Наряду с Гражданским кодексом важнейшим источником частного права является Конституция 1971 г., согласно которой в АРЕ признаются три формы собственности: государственная, кооперативная и частная.

Основным источником торгового права в Египте остается Торговый кодекс 1883 г., следующий французской модели. В 1998 г. парламент одобрил в целом полностью обновленную версию этого Кодекса. Наряду с ним действует ряд крупных законов: Закон о компаниях 159/1981 (в редакции Закона 3/1998), Закон о торгах 9/1983, Закон о лизинге 95/1995, Патентный закон 132/1949, Закон об авторском праве 38/1992, Закон о торговых марках 257/1939 и др.

В 1990-е гг. правительство продолжало курс на рост открытости национальной экономики и либерализацию экономических отношений.

Закон о публичных предприятиях 203/1991 привел в действие программу широкой приватизации, разрешив приобретать акции публичных предприятий частным инвесторам, в том числе иностранным. В 1997 г. принят новый Закон о стимулировании и гарантиях иностранных инвестиций, заменивший Закон 1989 г. Закон о

банках 155/1998 разрешил иностранцам приобретать акции египетских банков и позволил приватизацию нескольких публичных банков. Закон 156/1998 об изменении Закона о страховании 91/1995 снял предел (49%) на долю иностранцев в капитале страховых компаний, разрешил приватизацию государственных страховых организаций.

Актуальной проблемой остается полное обновление законодательства об интеллектуальной собственности, которое значительно отстало от международных стандартов.

2.14. Гражданское и торговое право Швейцарии

Обращаясь к современному состоянию основных отраслей швейцарского законодательства, следует отметить, что в регулировании отношений в сфере гражданского и торгового права решающая роль ныне по-прежнему принадлежит Гражданскому кодексу 1907 г. с дополняющими его законами и подзаконными актами. Он состоит из небольшой вводной главы (10 статей) и четырех частей, в которых регулируются следующие вопросы: физические и юридические лица (часть I), семейное право (часть II), наследственное право (часть III), вещное право, включая вопросы собственности (часть IV). В качестве раздела (или части V) в ГК нередко включается самостоятельный Обязательственный кодекс 1881 г., подвергшийся существенной переработке в 1911 г. (накануне вступления в силу ГК) и в 1936 г. Он в свою очередь состоит из разделов, содержащих общие положения об обязательствах, нормы, регулирующие отдельные виды договоров, обязательства из правонарушений, право торговых обществ, в том числе товариществ с ограниченной ответственностью, правовой режим ценных бумаг и др.

Для швейцарского ГК характерно предоставление участникам правоотношений, прежде всего частным собственникам и их объединениям, весьма широких возможностей действовать по своему усмотрению при заключении договоров, создании юридических лиц. Ограничения диктуются лишь необходимостью соблюдать наиболее важные интересы государства и общества. Кодекс предусматривает и достаточно широкие пределы судейского усмотрения. Существенная особенность швейцарского законодательства последних десятилетий – это одновременное регулирование материального и процессуального права, например, в 1985 г. вступили в силу такого рода дополнения в ст.28 ГК относительно защиты личных прав граждан.

В последние годы начался процесс пересмотра норм ГК, регулирующих вопросы семейного права и наследования, расширены

права замужних женщин, в том числе при наследовании (законы 1984 и 1987 гг.), готовится реформа в области процедуры развода и его правовых последствий. Торговое право и деятельность компаний регулируются нормами Гражданского и в особенности Обязательственного кодексов, а также рядом иных федеральных законов: о банках 1934 г. (содержит нормы об охране «банковской тайны», разглашение которой объявлено преступлением), о картелях 1985 г., о недобросовестной конкуренции 1986 г. (имеет целью создание условий для справедливой конкуренции «в интересах всех участников торгового оборота»).

Использованная литература

1. Австрийская Республика. Конституция и законодательные акты. – М., 1985.
2. Богдановская И.Ю. Закон в английском праве. – М., 1987.
3. Бромхед П. Эволюция Британской Конституции. – М., 1978.
4. Дженкс Э. Английское право. – М., 1947.
5. Кросс Р. Прецедент в английском праве. – М., 1985.
6. Уолкер Р. Английская судебная система. – М., 1980.
7. Сюкияйнен Л.Р. Государственный строй. Судебная система. Арабская Республика Египет. Справочник. – М., 1990.
8. Государство Израиль. Справочник. – М.: Наука, 1986.
9. Италия. Конституция и законодательные акты. – М.: Прогресс, 1988.
10. Синюков В.Н. Российская правовая система. Введение в общую теорию. – Саратов: Полиграфист, 1994.
11. Ласк Г. Гражданское право США. – М., 1961.
12. Морандьер Ж. Гражданское право Франции. Т. I. – М., 1958.
13. Морандьер Ж. Гражданское право Франции. Т. II. – М., 1960.
14. Гражданский кодекс Квебека. – М.: Статут, 1999.
15. Германское право. Ч.1. Гражданское уложение. Перевод с нем. – М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1996.
16. Германское право. Ч.2. Гражданское уложение и другие законы. Перевод с нем. – М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1996.
17. Основы немецкого торгового и хозяйственного права. – М.: Бек, 1996.
18. Шапп Я. Основы гражданского права Германии. – М.: Бек, 1996.
19. Вагацума С., Ариидзуми Т. Гражданское право Японии. Книга первая. – М., 1983.
20. Правовые системы стран мира. Энциклопедический справочник, 2-е изд., изм. и доп. – М.: Норма, 2001.

УНИВЕРСИТЕТ МИРОВОЙ ЭКОНОМИКИ И ДИПЛОМАТИИ

К.К.РАШИДОВ

**ГРАЖДАНСКОЕ И ТОРГОВОЕ ПРАВО
НЕКОТОРЫХ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН**

Учебно-методическое пособие

Редактор: *А.М. Бичерова*

Компьютерная верстка: *Н. Х. Галимуллин*

За качество представленных к печати материалов, приведенные в них факты, имена собственные и другие сведения, а также за разглашение сведений, не подлежащих публикации, несут ответственность авторы издания.

Перепечатка без ведома УМЭД не разрешается.

Формат 84x108 1/32. Объем 2.0 п.л.

Тираж 25 экз. Цена договорная.

Отпечатано в УМЭД.
100077, Ташкент, проспект Мустакиллик, 54.