

га, турист, международное путешествие, таможенные льготы, международно-правовой акт, национальное законодательство, Организация Объединенных Наций, международная конференция, Всемирная туристическая организация.

### Summary

*Adamova E. Defenition and Sources of Tourist Law. — Article.*

The given article is devoted to the legal regulation of grant of tourist services at an international level. An author performs out the review of international law acts in industry of regulation of grant of tourist services by research of main sources of so called tourist right.

The general review of international law norms is also carried out, that levels are perceived by Ukraine on national. So, the two become the article of such review multilateral pacts on human rights, the participant of which Ukraine is: International pact at rights economical, social and cultural, and International pact at laws civil and political.

*Keywords:* international tourism, tourist activity, tourist service, tourist, international trip, duty privileges, international law act, national legislation, United Nations Organization, international conference, Worldwide tourist organization.

УДК 347.1(177):172

*И. Г. Бабич*

### ПРИНЦИП СПРАВЕДЛИВОСТИ В РИМСКОМ ПРАВЕ И В СОВРЕМЕННОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ УКРАИНЫ

Идея справедливости, является одной из вечных идей человечества. Она является общечеловеческой ценностью, которая тесно связана с пониманием права. Актуальность этого темы связана с активным реформированием гражданского законодательства Украины, в частности принятием таких фундаментальных законов, как Гражданский кодекс Украины.

Исследованиями в данной области занимались ученые-цивилисты: Д. И. Азаревич, С. С. Алексеев, Дж. Роулз, И. В. Новицкий, Е. О. Харитонов, Т. Фулей и другие.

Римскому классическому праву свойствен высокий уровень техники определения правовых норм, лаконичность и высокое качество построения. Кроме того, следует отметить практическую направленность правового развития. Не на основании общего правила следует устанавливать конкретную правомочность, но на основании конкретных правомочностей создается конкретное правило, отмечают римские юристы (D. 50,17,1).

Значительное влияние на деятельность римских преторов и в целом на правосознание римлян оказала греческая философия, благодаря чему римское право приобрело черты замкнутой системы, которая развивается за счет собственных источников.

Римское частное право является наиболее значительным и совершенным правовым наследием — это «точная разработка всех существующих отношений между собственниками товаров: купли-продажи услуг, ссуды, соглашений и других обязательств» [1, 412]. Вследствие этого римское право было включено

но в Гражданский кодекс Франции и другие законодательства континентального типа.

Римское право развивалось главным образом под влиянием судебных прецедентов, при создании которых юристы часто исходили из принципа уравнивающей справедливости — *aequitas*. Употребление *aequitas* в юридической практике способствовало не только пополнению, но и изменению норм римского права [2, 18].

Именно в Риме понятие справедливости было переведено с языка философских размышлений на точный язык правовых формул [3, 17].

Под гражданским правом понималось римское право. Оно, с одной стороны, не отделяется полностью от природного права или от права народов, с другой — не все его придерживаются. Если добавить что-нибудь к общему праву или сократить его, то создается какое-то собственное право, то есть гражданское (Д.1.1.6).

Таким образом, гражданское право развивается на основании природного права и права народов, вытекает из них, но не сводится к ним. Оно направляет к конкретной действительности, в данном случае — на римское общество, общие принципы природного права и права народов.

По мнению римских юристов, в частности Ульпиана, природное право воплощает требования справедливости и выражает основоположную идею, в соответствии с которой право вообще является справедливым по своей сути. Более того, именно по природному праву все рождаются свободными (Д.1.1.1).

В античной традиции мораль и позитивное право объединялись одной общей справедливостью. Для сравнения, другой греческий философ по-другому рассматривает справедливость в праве. Аристотель основой управления обществом считает справедливость, а о праве говорит только как о политическом праве, то есть таком, которое может существовать только в государстве [4, 159]. И потому, говорит Сократ, «законное» и «справедливое» — это не одно и то же. Такую же точку зрения высказывает Аристотель. Понятие справедливость, пишет он, связано с представлением о государстве, потому что право, которое служит мерой справедливости, является регулирующей нормой политического общения [5, 35].

В римской юриспруденции противоположность между справедливым и несправедливым правом выражалась путем сопоставления эквивалентного и неэквивалентного права. Правовой эквивалент означает равную справедливость или справедливое равенство. Такой же позиции при определении справедливости придерживался Ульпиан. Справедливость является неизменной и постоянной волей предоставлять каждому его право. Распоряжение правом означает жить честно, не причинять вреда другому, каждому давать то, что ему принадлежит. Справедливость является познанием божественных и людских дел, наукой о справедливом и несправедливом.

В этом определении исследователи отмечают выражение основного принципа права в целом — принципа равенства, который допускает и выражает равную справедливость и справедливое равенство для всех людей — субъектов

права. Как говорит В. С. Нерсесянц, римские юристы в своем толковании прав индивидов интерпретировали правовые нормы, которые сложились в духе их соответствия требованиям справедливости и в случае коллизий часто изменяли старую норму с учетом новых представлений про справедливость и справедливое право. Такая правозащитная и правотворческая деятельность римских юристов обеспечивала взаимосвязь различных источников права и способствовала объединению стабильности и гибкости в развитии и обновлении юридической конструкции прав индивида как основного субъекта права. Справедливость играла роль руководящей идеи в интерпретации норм позитивного права и прав индивида особенно. Тем самым абстрактное представление о природно-правовой справедливости трансформировалось в принцип позитивного права и стало основным критерием настоящего права. Ярким примером применения принципа справедливости как источника права является высказывание юриста Павла: «Во всех делах, и в наибольшей степени в праве, необходимо руководствоваться справедливостью» («In omnibus, maxime tamen in jure aequitas spectanda est» Paul., Д.50.17.90).

Значение категории «справедливость» особенно проявлялось, когда необходимо было разрешить противоречие между общепринятым применением права и отдельными нестандартными случаями («Там где явно необходима справедливость, необходимо помочь» — «Ubi aequitas evidens poscit, subveniendum est» Marcell, (Д.4.1.7); « Это не обходимо по справедливости, хотя четкое правовое предписание отсутствует» — «...haec aequitas suggerit, et si iure deficiamus» Paul. (Д.39.3.2.5).

В определенной степени сохранили свое значение и актуальность положения, которые были сформулированы древнеримскими юристами о неразрывной связи права и справедливости, права и добра.

Категория «справедливость» имеет в юридической практике самостоятельное значение: она является одной из руководящих начал при рассмотрении юридических дел, когда суду или другим компетентным органам предоставлена свобода усмотрения [6, 19].

Еще одним подтверждением особенности римского права, которая определила его роль в развитии современных правовых систем, является то, что в XVIII в., когда в Англии формируется система так называемого общего права, которая отличалась особым формализмом, очень быстро появляется потребность привести ее в соответствие с реальностью. Тогда на первый план, как и в римском праве, выдвигается идея справедливости.

Принцип справедливости следует понимать как определенный нормой права объем, пределы осуществления и защиты гражданских прав и интересов лица адекватно его отношению к требованиям правовых норм.

Принципы римского права и особенно принцип справедливости значительно повлияли на современную романо-германскую правовую систему, и в частности на правовую систему Украины. Это становится еще более заметным в современном гражданском законодательстве.

Принцип справедливости в современном праве следует понимать как систе-

мообразующий принцип. Он закреплен в ст. 3 Гражданского кодекса Украины. Отдельно он определен в Общих положениях про обязательства: обязательство должно основываться на принципах добросовестности, разумности и справедливости (ст. 509 п. 5 Гражданского кодекса Украины). Принцип справедливости пронизывает весь Гражданский кодекс Украины. А в частности, принцип справедливости приобретает статус правового в той мере, в которой он воплощается в нормативно-правовом способе регулирования.

Принцип справедливости находим в норме ст. 515 ГК Украины, где не допускается замена кредитора по обязательствам, которые неразрывно связаны с личностью кредитора. Или, например, правило ст. 522, в которой «новый должник в обязательстве имеет право предъявить против требований кредитора все возражения, которые основываются на отношениях между кредитором и первичным должником». Это является полностью справедливым, исходя из того, что стороны должны вести себя в соответствии с условиями заключенного между ними обязательства. Также находим принцип справедливости в норме ст. 525 ГК Украины, в которой не допускается односторонний отказ от обязательства.

Принцип справедливости носит общий характер, как уже указывалось ранее. Он свойствен не только разным отраслям права, но и институтам отдельных отраслей. В этом случае следует отметить, что некоторые ученые считают принципом обязательственного права принцип надлежащего исполнения. Однако исходя из сути главы 48 ГК Украины «Исполнение обязательства», можно сделать вывод, что принцип справедливости является общим для принципа надлежащего исполнения обязательства. В целом положение о том, что принципом обязательственного права является принцип надлежащего исполнения, сомнительно. Если его принимать, то следует также признать и принцип реального исполнения и др.

Адекватность осуществления своих прав, т.е. принцип справедливости, наиболее активно используется в главе 49 «Обеспечение исполнения обязательств». Само существование этого института является ответом требованию справедливости. В частности, в ст. 547 ГК Украины указывается: «Сделка по обеспечению исполнения обязательства, осуществленная с несоблюдением письменной формы, является недействительной». Эта статья является новеллой гражданского законодательства Украины. Или, например, ст. 550 ГК Украины, в которой определяются основания возникновения права на неустойку. Особенностью данного примера является то, что именно здесь указывается, что требование справедливости не всегда является санкцией: «Право на неустойку возникает независимо от наличия у кредитора убытков, которые причинены неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства».

Как указано в ст. 560 ГК Украины, «гарант отвечает перед кредитором за нарушение обязательства должником», что отвечает требованиям справедливости. Такой способ обеспечения обязательства является новым для гражданского права Украины. Ранее в соответствии со ст. 196 ГК 1963 г. и основами гражданского законодательства СССР и союзных республик гарантия приравнивалась к поручительству.

Законом предусмотрены последствия нарушения принципа справедливости. Это, например, ст. 571 ГК Украины: «Если нарушение обязательства произошло по вине должника, задаток остается у кредитора. Если нарушение обязательства произошло по вине кредитора, он обязан вернуть должнику задаток и дополнительно уплатить сумму в размере задатка или его стоимости. Сторона, виновная в нарушении обязательства, должна возместить другой стороне убытки в сумме, на которую они превышают размер задатка. Если иное не установлено договором». Или ст. 589 Гражданского кодекса Украины, в которой предусмотрено, что в случае неисполнения обязательства, обеспеченного залогом, залогодержатель приобретает право обращения взыскания на предмет залога.

Отдельно следует назвать главу 51 ГК Украины «Правовые последствия нарушения обязательства. Ответственность за нарушение обязательства». Тут предусматриваются последствия, если обязательство было исполнено надлежащим образом, в соответствии с условиями договора и требований Кодекса, других актов гражданского законодательства, а при отсутствии таких условий — в соответствии с обычаями делового оборота или принципами справедливости, разумности и добросовестности.

Таким образом, проанализировав вышеизложенное, можно сделать вывод, что идея справедливости, которая была одной из основных идей, которые сформировали римское право как образец системы гражданского права, является актуальной для развития современного гражданского законодательства. Это проявляется в структуре современного гражданского законодательства, в появлении новых правовых норм и новых способов регулирования правовых отношений в соответствии с принципом справедливости.

### Литература

1. Маркс К. Происхождение семьи, частной собственности и государства // Сочинения / К. Маркс, Ф. Энгельс. — 2-е изд. — Т. 21. — 730 с.
2. Экимов В. И. Справедливость и социалистическое право / В. И. Экимов. — Л.: Изд-во ЛГУ, 1980. — 120 с.
3. Грипберг Л. Г. Критика современных буржуазных концепций справедливости / Л. Г. Грипберг, А. И. Повиков. — Л., 1977. — 260 с.
4. Колодій. Принципи права України / Колодій. — К.: Юрінком Інтер, 1998. — 380 с.
5. Аристотель. Политика.
6. Боннер Т. Законность и справедливость в правоприменительной деятельности / Т. Боннер. М.: Рос. право, 1992. — 319 с.

### Аннотация

*Бабич И. Г.* Принципы справедливости в римском праве и в современном гражданском праве Украины. — Статья.

В статье рассматривается эволюция, значение и место принципа справедливости в римском праве и в современном гражданском праве Украины.

В определенной степени сохранили свое значение и актуальность положения, которые были сформулированы древнеримскими юристами о неразрывной связи права и справедливости, права и добра.

Идея справедливости, которая была одной из основных идей, которые сформировали римское право как образец системы гражданского права, является актуальной для развития современного

гражданского законодательства. Это проявляется в структуре современного гражданского законодательства, в появлении новых правовых норм и новых способов регулирования правовых отношений в соответствии с принципом справедливости.

*Ключевые слова:* принцип справедливости, уравнивающая справедливость, природное право, право народов, римское право.

### Анотація

*Бабич І. Г.* Принцип справедливості в римському праві і в сучасному цивільному праві України. Стаття.

У статті розглядається еволюція, значення і місце принципу справедливості в римському праві та в сучасному цивільному праві України.

Певною мірою зберегли своє значення та актуальність положення, які були сформульовані давньоримськими юристами про нерозривний зв'язок права і справедливості, права і добра.

Ідея справедливості, яка була однією з основних ідей, які сформували римське право як зразок системи цивільного права, є актуальною для розвитку сучасного цивільного законодавства. Це проявляється в структурі сучасного цивільного законодавства, і в появі нових правових норм і нових способів регулювання правових відносин у відповідності до принципів справедливості.

*Ключові слова:* принцип справедливості, урівнююча справедливість, природне право, право народів, римське право.

### Summary

*Babich I. G.* The Principle of Justice in Roman Law and Modern Civil Law of Ukraine. — Article.

The article disposes the evolution, validity and place of the principle of justice in Roman law and modern civil law of Ukraine.

To some extent, provisions which were formulated by ancient Roman jurists about the indissoluble connection of law and justice, law and good, retained their importance and actuality.

The category «justice» has in legal practice self-importance: it is one of the guiding principles during the disposal of the legal cases where a court or other proper authorities are granted by the discretion. [6, 19] The idea of justice, which was one of the main ideas that have shaped the Roman law as a model system of civil law, is relevant for the development of modern civil law. It is manifested in the structure of the modern civil law, and the emergence of new norms and new ways of legal relations regulating in accordance with the principle of justice.

*Keywords:* principle of justice, equating justice, natural law, folk law, Roman law.

УДК 347.122:007

*М. В. Матійко*

## ЗАСОБИ РЕАЛІЗАЦІЇ ІНФОРМАЦІЙНОЇ ФУНКЦІЇ ЦИВІЛЬНОГО ПРАВА

Стрімко зростає значення інформації в усіх без винятку сферах діяльності людини. Велика увага стала приділятися раціоналізації та використанню інформації у сфері соціально-правової реальності.

Роль та значення функцій права не можуть бути сталими. На певних історичних проміжках часу вони можуть змінюватися. Соціальне призначення права визначається потребами суспільного розвитку. Сучасний погляд на механізм дії права дозволяє поряд із нормативним регулюванням виокремлювати інформаційно-ціннісний вплив на суспільні відносини. Тенденції персоналізації,