

На правах рукописи

БАРЫШНИКОВА ЮЛИЯ РАВИЛЬЕВНА

**ПРИНЦИПЫ ЧАСТНОГО ПРАВА:
теоретико-правовое исследование**

Специальность 12.00.01 – теория и история права и государства;
история учений о праве и государстве

**Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

Казань - 2006

Работа выполнена на кафедре теории и истории государства и права
Государственного образовательного учреждения
высшего профессионального образования
«Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина»

Научный руководитель:
доктор юридических наук, профессор
Горбачев Иван Георгиевич

Официальные оппоненты:
доктор юридических наук, профессор
Щербакова Нина Викторовна

кандидат юридических наук, доцент
Акчурин Тимур Фагмиевич

Ведущая организация:
Башкирская академия государственной службы и управления
при Президенте Республики Башкортостан

Защита диссертации состоится 7 декабря 2006 г. в 14 часов на заседании Диссертационного совета К 212.081.01 по защите диссертаций на соискание учёной степени кандидата юридических наук при Государственном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина» по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18, ауд.324.

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского Государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина».

Автореферат разослан 3 ноября 2006 года

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент

Г.Р. Хабибуллина

I. ОБЩАЯ ХАРКТЕРИСТИКА АБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования обусловлена ее теоретической и практической значимостью. Современное состояние теоретико-правовой науки свидетельствует о назревшей необходимости поиска четких ответов на некоторые существующие вопросы в теории частного права. Так, в частности, требует разрешения проблема соотношения правовых категорий «принципы права» и «основные начала права», «частное право» и «публичное право», «материальное право» и «процессуальное право», которые являются базовыми в системе права. Все подобные научные вопросы имеют свое проявление и в практической плоскости, в том числе в судебной и иной правоприменительной практике, где нужны однозначные решения типичных жизненных ситуаций.

Отечественное право зачастую носит противоречивый и несколько разрозненный характер, что особенно ярко проявляется в отношении теоретического осмысления базовых понятий и категорий, для которых к тому же законодательство порой устанавливает несколько неоправданные правовые отличия, например, в отношении действия различных принципов права. Указанная насущная проблема нормативного регулирования требует своего адекватного решения на базе научно обоснованных рекомендаций правовой науки.

Развитие теоретико-правовой науки предполагает необходимость тщательного изучения вопросов, касающихся базовых категорий права. В немалой степени приращение научных знаний осуществляется не за счёт расширения предмета исследования, а благодаря обращению учёных к более глубоким пластам и уровням уже известных категорий. В этой связи, проблема изучения принципов права не теряет своей актуальности, поскольку в исследовании нуждаются все стороны данного правового института.

Значение принципов для системы права и правовой системы общества в целом отмечалось многими исследователями, тем не менее ряд вопросов,

касающихся отдельных аспектов проблемы существования и действия принципов права, по-прежнему, остаётся мало изученным. Достаточно указать, что в современной научной литературе практически не рассматривались в качестве самостоятельного вида правовых принципов принципы частного права, которые имеют свои специфические особенности, отражающиеся, в свою очередь, на всей сфере частноправового регулирования.

Развитие учений о принципах права, имеющих в отечественной и зарубежной науке длительную историю, путём концентрации внимания на изучении принципов частного права, представляет значительный интерес для правовой науки. Данная проблема имеет и концептуальное обоснование, как и всё то, что касается основных начал права, и идеологическое значение, и теоретико-познавательный аспект. Не в меньшей мере важна и практическая сторона проблемы, особенно в связи с использованием принципов права в правотворчестве и правореализации, в том числе и в правоприменении. Раскрытие содержания принципов частного права - основных начал такой широкой сферы (подсистемы) права как частное право имеет значение для определения сущности права, а также для дальнейшего совершенствования законодательства и правоприменительной практики.

Степень научной разработанности темы. В советский и постсоветский периоды развития отечественного правоведения не проводилось диссертационных исследований по общей теории права, посвящённых исследованию существования и действия принципов права в сфере частного права. Многоаспектный, комплексный характер темы обуславливает необходимость привлечения внимания к исследованию различных отраслевых знаний с использованием трудов в области теории и истории права, а также отраслей процессуального, частного, публичного права и т.д.

Теоретическую основу настоящего диссертационного исследования составили работы видных отечественных правоведов (в том числе дореволюционных), посвящённые общей теории права, таких как М.М. Агарков, С.С. Алексеев, В.К. Бабаев, М.И. Байтин, В.М. Ведяхин, В.М.

Горшенев, О.С. Иоффе, С.А. Комаров, В.В. Лазарев, Е.А. Лукашева, Е.Г. Лукьянова, А.В. Малько, М.Н. Марченко, Н.И. Матузов, П.Е. Недбайло, А.А. Павлушина, Л.И. Петражицкий, А.С. Пиголкин, С.В. Поленина, В.Н. Протасов, Ю.С. Решетов, В.А. Сапун, Ю.А. Тихомиров, Ф.Н. Фаткуллин, Б.Б. Черепяхин, А.Ф. Черданцев, Г.Ф. Шершеневич, Л.С. Явич и др.

Специфика диссертационной работы определила обращение к научным работам известных специалистов в области гражданского, предпринимательского, семейного, трудового права, арбитражного, гражданского и уголовного процессов, исполнительного производства: Д.Х. Валеева, А.А. Власова, И.М. Зайцева, И.А. Иконицкой, О.В. Исаенковой, А.Ф. Нуртдиновой, А.Г. Плешанова, Л.М. Пчелинцевой, В.И. Радченко, А.П. Рыжакова, А.П. Сергеева, Е.А. Суханова, Ю.К. Толстого, В.Т. Томина, М.К. Треушников, Г.Д. Улётовой, А.В. Цихоцкого, О.И. Цыбулевской, М.Ю. Чельшева, Н.А. Чечиной, М.С. Шакарян, В.В. Яркова и др.

Отдельным теоретическим вопросам системы и содержания принципов права посвящены диссертационные исследования Н.М. Вагиной, К.В. Ведяхиной, А.Л. Захарова, Е.Г. Комисаровой, С.Ю. Лаврус, О.А. Потаповой, К.А. Чернова.

Однако до сих пор проблема содержания и системы принципов частного права представляет собой одно из малоисследованных направлений в отечественной правовой науке, многие её аспекты не нашли ни теоретического, ни практического разрешения, что и обуславливает актуальность и выбор темы диссертационного исследования.

Объектом диссертационного исследования выступают общественные отношения, складывающиеся в ходе юридической деятельности по реализации принципов частного права.

Предметом диссертационного исследования являются теоретические основы и практические аспекты правовых принципов в сфере содержания и осуществления частного права.

Цель и задачи диссертационного исследования. Цель

диссертационного исследования состоит в том, чтобы на основе новых достижений правовой науки, а также законодательной и судебной практики осмыслить и проанализировать возможность новых подходов к проблеме принципов частного права, выработать концептуальное направление исследования изучаемой категории.

Указанная цель обусловила необходимость постановки и разрешения автором следующих **задач**:

– изучить и обобщить имеющиеся научные материалы, определить степень и уровень разработанности исследуемой темы в целом и по отдельным направлениям;

– определить сферу действия частного права и рассмотреть основные тенденции развития российского частного права в современных условиях;

– исследовать понятие принципов частного права, определить их место, значение и систему, а также проследить их существование в отраслях российского частного права;

– разработать универсальную категорию «принципы частного права» как одного из основополагающих элементов системы частного права;

– раскрыть единство сущности и содержания принципов частного права в материальном и процессуальном частном праве;

– показать теоретическую и практическую значимость принципов частного права в механизме правореализационного процесса в российской правовой действительности;

– сформулировать собственную позицию по ряду дискуссионных вопросов, возникающих в ходе исследования данной темы.

Методологическая основа исследования. При решении поставленных задач автор опирался на современные методы познания, выявленные и разработанные современной наукой и апробированные практикой. Из специальных методов в ходе исследования применялись системный, структурно-функциональный, сравнительно-правовой, социологический,

формально-юридический, синергетический, метод исторической реконструкции, методы интерпретации (толкования) и другие методы, а также законы и категории диалектики (единства исторического и логического, абстрактного и конкретного, общего и особенного, единичного и уникального) и методологические приемы (анализ и синтез, сравнение и обобщение, индукция и дедукция).

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что в ней впервые предпринята попытка комплексного теоретико-правового исследования проблемы существования и действия правовых принципов в сфере частного права.

Автором выработано и предложено к использованию определение принципов частного права, ориентирующее на достижение принципиально новых результатов в теоретико-правовой науке. Последние исследуются на основе единства и связанности правореализационных процессов в сфере частного права применительно к материальным и процессуальным правовым нормам.

Предпринята попытка выявить общие черты и закономерности принципов частного права в отраслях процессуального и материального частного права.

Положения, выносимые на защиту:

- Единство основных частно- и публично-правовых начал, вокруг которых координируются соответствующие элементы системы права, диалектика материальных и процессуальных норм права позволяют сделать вывод о выделении сферы частного права, включающей нормы материального и процессуального права, характеризующиеся направленностью на частные (индивидуально обусловленные) потребности и интересы, методов правового регулирования и сферы публичного права, аккумулирующую соответствующие нормы материального и процессуального характера, но уже публичной (общественной, государственной) направленности с собственными методами правового регулирования.

- Анализ системы права и законодательства как легального юридического (материального) выражения действующего права позволяет выделить и исследовать принципы частного права, которые могут быть определены как сформулированные в нормативно-правовых предписаниях системы частного права либо выводимые из них фундаментальные идеи, выражающие сущность частного права, определяющие его содержание и общий характер регулирования частноправовых отношений. Своё развитие принципы частного права получают в соответствующих правовых отраслях материального частного права и отраслях цивилистического юридического процесса, который служит для реализации первого.

- Принципы частного права обладают определёнными чертами нормативности и представляют собой наиболее общие положения, включённые в содержание основных институтов и норм частного права с высокой степенью обобщённости, но в то же время стабильности и устойчивости во времени, пространстве, и в действии по кругу лиц, которые подвержены колебаниям с учётом исторических особенностей развития общества. Принципы частного права проявляют свою отраслевую специфику в соответствующих комплексных образованиях системы права, оставаясь универсальными межотраслевыми средствами объединения частноправовой сферы.

- Классификация принципов частного права, исходя из особенностей их правореализации, предполагает выделение правовых принципов одноотраслевой правореализации и правовых принципов разноотраслевой правореализации. В первом случае - это принципы, которые в полной мере реализуются в рамках только сферы действия соответствующей отрасли частного права (например, в гражданском праве - принцип свободы договора); во втором – это принципы, которые требуют разноотраслевой правореализации (например, принцип судебной защиты нарушенных субъективных прав в области действия частного права). При этом система принципов частного права имеет многоуровневое строение, включая в себя, кроме отраслевых принципов,

также и принципы более дробных частноправовых структурных образований - отдельных частноправовых подотраслей и правовых институтов.

- По степени общности правовых принципов различных отраслей частного права, а также характеру правореализации того или другого правового принципа в частном праве можно выделить: межотраслевые принципы частного права, на базе которых происходит правореализация практически во всех подразделениях частного права (юридического равенства участников отношений, регулируемых частным правом; свободы частноправовых соглашений (договоров, заключаемых в области действия частного права); недопустимости произвольного (не правового и необоснованного) вмешательства кого-либо в дела субъектов частного права; правового обеспечения беспрепятственного осуществления субъектами частного права своих прав; судебной защиты субъективных прав субъектов частного права); принципы отдельных отраслей частного права (приоритета семейного воспитания детей в семейном праве, обеспечения права на справедливую заработную плату в трудовом праве). На основе отраслевых принципов происходит правореализация только в отдельных подразделениях частного права.

- Принципы частного права в гражданском и арбитражном процессах - это нормы права, обязательные правила поведения для участников, регулируемых правоотношений. В процессуальном праве принцип не только закреплен в нормах, он и сам есть норма права. Процессуальные правоотношения не могут регулироваться правовыми идеями, поэтому и принципы права не должны оставаться лишь научными декларациями. Реализация принципов права так же, как и способ их осуществления, возможны только в том порядке и тех формах, которые предписаны законом. Все процессуальные принципы частноправового характера, составляющие систему, должны быть сформулированы в процессуальных кодексах. Форма фиксирования принципов зависит от содержания самого принципа, а также от цели и задач того законодательного акта, в котором он находит свое

закрепление. Четкое законодательное оформление принципов в нормативных правовых актах обеспечит единство процессуальных норм.

- Среди принципов гражданского (арбитражного) процессуального права частноправовую природу носят лишь принципы состязательности и диспозитивности, что объясняется дуализмом метода правового регулирования гражданских процессуальных и арбитражных процессуальных правоотношений, который, с одной стороны, является императивным, а с другой - диспозитивным. Вместе с тем, диспозитивное и состязательное начала в гражданском судопроизводстве - это нечто большее, что связано с самой сущностью свободы воли каждого участника гражданских и гражданских процессуальных правоотношений, реализуемой в том числе и в рамках арбитражного процесса. В качестве реализации частного интереса можно рассматривать доступность правосудия, право на получение бесплатной юридической помощи, своевременность рассмотрения и разрешения дел, качество выносимых судебных актов и др.

- К сфере частного права могут быть отнесены лишь специфические принципы исполнительного производства: диспозитивности, национального языка исполнительного производства, неприкосновенности личности должника, неприкосновенности минимума средств существования должника и членов его семьи, пропорциональности распределения взыскиваемых сумм между взыскателями. Основой диспозитивности в исполнительном производстве выступает диспозитивность гражданских и иных материальных правоотношений, характеризующихся юридическим равенством сторон. Однако с каждым этапом процесса защиты права объем диспозитивных полномочий одного субъекта, чье поведение было признано юрисдикционным органом неправомерным (должника), уменьшается при сохранении, переходе в новое качество диспозитивных правомочий субъекта, чьи действия в материальном правоотношении оказались соответствующими установленной законом модели.

- Диспозитивность как категория должна применяться лишь в отношении частных субъектов, а не к государству и его органам, у которых права зачастую совпадают с обязанностями, что приводит к использованию категорий иного плана – «полномочия», «компетенция», «юрисдикция» и т.п. При этом диспозитивные начала в исполнительном производстве имеют тенденцию постепенного их поглощения императивностью метода исполнительного производства.

Научно-теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования состоит в том, что оно является определённым вкладом в приращение научных знаний об особенностях частноправового регулирования, нацелено на идеи формирования представлений о принципах частного права.

Выводы и предложения, содержащиеся в настоящей работе, можно использовать в науке теории права и государства, а также в отраслевых юридических науках – гражданском, трудовом, семейном, гражданском процессуальном, арбитражном процессуальном праве, исполнительном производстве, в учебно-преподавательской деятельности при проведении лекций, семинарских занятий, подготовке учебных и методических материалов. Содержащиеся в диссертации выводы и рекомендации по совершенствованию законодательства могут найти практическое применение в законотворческой деятельности институтов государственной власти и правоприменительной практике.

Эмпирическую базу диссертации составили действующие нормативные акты Российской Федерации, практика их реализации, в том числе и акты судебных органов.

Апробация результатов диссертационного исследования. Диссертация подготовлена, обсуждена и одобрена на кафедре теории и истории государства и права Казанского государственного университета им. В.И. Ульянова-Ленина.

Основные положения и идеи, изложенные в работе, докладывались и обсуждались на итоговых научных конференциях Казанского социально-юридического института (Казань, 2002-2006 г.г.), Международной научно-

практической конференции «Актуальные проблемы гражданского права и процесса» (Казань, 12-13 октября 2006 г.) и опубликованы в научных статьях.

Структура диссертационного исследования обусловлена целью и задачами исследования, избранной логикой их раскрытия и включает в себя введение, три главы, объединяющие шесть параграфов, заключение, список нормативных правовых актов, актов судебной практики и специальной литературы.

II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **Введении** обосновывается актуальность избранной темы, раскрывается степень её научной разработанности, определяются объект, предмет, цель и задачи исследования, формулируются основные положения, выносимые на защиту, указываются методологическая, теоретическая и эмпирическая основы, раскрываются научная новизна и практическая значимость исследования, приводятся сведения об апробации и внедрении его результатов.

Глава I. Теоретико-методологические основания исследования категории «принципы частного права»

Первый параграф - *«Концепция частного права в современной теории права»* - посвящён исследованию основных подходов к системе частного права.

Диссертант исходит из того, что несмотря на длительное существование концепции разделения права на частное и публичное, критерии подобного дуализма не являются очевидными. Господствующую в наши дни «теорию интересов» скорее всего следует рассматривать данью традиции, восходящей к римскому праву, нежели объективно существующей и обоснованной константой дихотомии системы права.

Дуализм в системе объективного права на уровне крупных образований системы права, как полагает автор, вообще не очевиден и проявляется в различном соотношении частных и публичных начал. На уровне отдельных элементов права контраст между частным и публичным если не безусловен, то более заметен. Причём, чем более общий характер имеют нормы права, тем менее очевидна её «дуалистическая ориентация». С большей определённой говорит о нормах как о частных или публичных их конкретный характер и направленность. Поскольку в любом, казалось бы, самом частном правовом предписании всегда обнаруживается общественная значимость, а в любом публичном правиле – забота о частном интересе, безусловное деление на частное и публичное и рациональность дуализма существует на уровне субъективных прав и обеспечивается специфическим признаком *личной свободы* (В.В. Ровный) при реализации частных прав.

В диссертации отмечается, что наполнение понятия «частное право» ученые видят по-разному, относя или исключая из сферы частного права отдельные отрасли и правовые институты. Традиционно к частному праву принято относить гражданское право (включая вещное, обязательственное и наследственное право, право интеллектуальной и промышленной собственности), семейное, трудовое (С.В. Привалова), международное частное право, торговое (коммерческое) право (Е.А. Суханов). Несомненно, комплексный характер с учетом характера и степени взаимодействия частно- и публично-правовых норм носят такие отрасли права, как банковское, земельное и природоресурсовое право (О.М. Олейник). В то же время, точка зрения некоторых авторов (Ю.А. Тихомиров), которые относят к частному праву право социального обеспечения, гражданский, арбитражный процесс, включая нотариат, разделяется далеко не всеми, учитывая наличие в данных отраслях подавляющего количества публично-правовых норм (Д.И. Рогачев).

Традиционные научные взгляды на двойственность права, свойственные романо-германской правовой семье, накладывают отпечаток и на систему законодательства, в которой, в свою очередь, выражаются основные начала,

свойственные публичному и частному праву. Они определяют и отраслевое деление права, хотя на уровне более крупных, чем норма права, образованиях, становятся менее очевидными. Тем не менее, сложившееся выделение частных и публичных отраслей права (одновременно, и отраслей законодательства) проводится в соответствии с основными началами (принципами).

Единство основных частно- и публично-правовых начал, вокруг которых координируются соответствующие элементы системы права, диалектика материальных и процессуальных норм права позволяет сделать автору вывод о выделении сферы частного права, включающей нормы материального и процессуального права, характеризующиеся направленностью на частные (индивидуально обусловленные) потребности и интересы, методов правового регулирования, и сферы публичного права, аккумулирующую соответствующие нормы материального и процессуального характера, но уже публичной (общественной, государственной) направленности с собственными методами правового регулирования.

Распределение материальных и процессуальных правовых норм по сферам права (частному и публичному) осуществляется по критерию направленности цели и задач правореализации. В этом прослеживается диалектическая взаимосвязь статики (структуры и системы) и динамики (осуществления) права.

По мнению диссертанта, руководящим началом, обеспечивающим и существование идеи права, и его реализацию, следует считать основные идеи и положения, отражающие закономерности развития общественных отношений, выраженные в источниках (формах) права, обеспечивающих функционирование права и правопонимание, определяющих сущность и социальное назначение права.

В системе принципов права может быть осуществлено выделение основных начал в зависимости от сферы (макроуровня) правового регулирования – принципы публичного и принципы частного права. Это следующий за общесистемным уровнем критерий подразделения принципов

права, не исключаящий ни отраслевой, ни институциональной классификации принципов, а во многом уточняющий содержание принципов права на соответствующем макроуровне.

Во втором параграфе – «*Понятие и система принципов частного права*» – рассматривается общеправовая категория «принципы права» применительно к системе частного права.

Понятие «принцип» (lat. “*principium*”) в буквальном смысле означает основоположение, начало, исходную руководящую идею, основное правило поведения, деятельности, наиболее часто используется в смысле основного исходного положения какой-либо теории, учения, науки, мировоззрения и т.д.

С этих позиций принципы права – это основные руководящие идеи (начала), пронизывающие право, характеризующие его содержание, на которых строится система права (А.Ф. Черданцев). Практически все учёные, исследующие данную правовую категорию и по-разному конкретизирующие ее, обращают внимание на то, что принципы права составляют исходную нравственную и организационную основу возникновения, развития и функционирования права, являясь в этом смысле связующим звеном между правом и моралью, нравственностью (М.И. Байтин, Р.З. Лившиц, Е.А. Лукашева, В.И. Никитинский и др.).

В диссертации отмечается, что принципы права отражают приоритеты государственной политики, интересы экономически и политически господствующих групп населения, что подтверждает вывод о следовании принципов права закономерностям развития общественной жизни. В этой связи принципы права сами могут рассматриваться в качестве юридических закономерностей, выступая идеологической, научно обоснованной формой отражения объективных законов (А.М. Васильев, В.М. Сырых).

Принципы частного права обладают определёнными чертами нормативности и представляют собой наиболее общие положения, включённые в содержание основных институтов и норм частного права с высокой степенью обобщённости, но в то же время стабильности и устойчивости во времени,

пространстве, и в действии по кругу лиц, которые подвержены колебаниям с учётом исторических особенностей развития общества. Принципы частного права проявляют свою отраслевую специфику в соответствующих комплексных образованиях системы права, оставаясь универсальными межотраслевыми средствами объединения частноправовой сферы.

Вполне уместно выделить следующие принципы частного права, которые в определённой мере воспроизводят принципы правового регулирования рыночных отношений (В.М. Ведяхин): равенства субъектов частноправовых отношений; свободы договора; диспозитивности; свободы и защиты трудовой и иной экономической, в первую очередь, предпринимательской деятельности; признания и защиты равным образом всех форм собственности; свободы конкуренции и антимонопольное регулирование; недопущения злоупотреблением субъективными правами, их разумное и добросовестное осуществление.

Фактически включённый в содержание каждого из принципов элемент защиты в условиях демократического государства предполагает возможность цивилизованного судебного и иного процессуально обусловленного способа разрешения конфликтной (спорной или неоднозначной) ситуации, позволяет распространить действие данных принципов, материальных по своему содержанию, на процессуальные отрасли и институты права, для которых охранительная функция права наиболее существенная.

Анализ системы права и законодательства как легального юридического (материального) выражения действующего права позволяет автору выделить и исследовать принципы частного права, которые могут быть определены как сформулированные в нормативно-правовых предписаниях системы частного права либо выводимые из них фундаментальные идеи, выражающие сущность частного права, определяющие его содержание и общий характер регулирования частноправовых отношений. Своё развитие принципы частного права получают в соответствующих правовых отраслях материального частного

права и отраслях цивилистического юридического процесса, который служит для реализации первого.

Глава II. Принципы материальных отраслей частного права: сравнительно-правовой теоретический анализ, особенности реализации

Первый параграф - *«Принципы гражданского права в системе принципов частного права и их реализация»* - посвящён вопросам места и значения принципов гражданского права в системе принципов частного права.

В диссертации отмечается, что современная система частного права базируется на системе принципов отраслей частного права. Совокупность правовых принципов отраслей частного права - гражданского, семейного и трудового – образует единую систему, в основе которой находятся принципы гражданского права как базовой частноправовой отрасли. При этом принципы гражданского права являются не только важнейшим элементом указанной системы, но и выступают основанием внутренних межэлементных связей. Они служат связующим звеном как между элементами системы принципов частного права, так и отраслями частного права, в целом.

Главным доказательством сделанного диссертантом вывода выступает то, что базовые принципы гражданско-правового регулирования в той или иной форме и степени находят свое проявление в семейном и трудовом праве. Это и принцип равенства, и известная свобода договорных отношений и целый ряд др. Конечно, такие основные правовые постулаты, закрепленные в Конституции РФ (ст. 19 и др.) и ГК РФ (ст. 1 ГК РФ и др.), как равенство и неприкосновенность собственности выражены и в иных правовых отраслях, в том числе и не относящихся к частному праву. Однако в отраслях частного права отражение гражданско-правовых принципов наиболее велико, менее всего представлен и объем их правовых ограничений (в сравнении с публичным правом). Поэтому частноправовые отрасли включаются в единую подсистему

частного права на основе близости не только предметов и методов правового регулирования, но и известного единства правовых принципов.

Следует учитывать, что в действующем гражданском законодательстве (ст. 1 ГК РФ) эти принципы именуется «основными началами гражданского законодательства». Такое наименование обусловлено нормотворческим значением принципов гражданского права. По нашему мнению, особых расхождений между правовыми категориями «принцип гражданского права» и «основное начало гражданского законодательства» не имеется. Другое дело, что в ст. 1 ГК РФ перечисление основных начал гражданского законодательства носит исчерпывающий характер, а в юридической литературе обычно называется большее количество принципов гражданского права, чем обозначенное в ст. 1 ГК РФ. Думается, обоснованность расширения перечня правовых принципов гражданского права зависит от закреплённости соответствующих правил-принципов в гражданском законодательстве.

Ст.1 ГК РФ к основным началам гражданского законодательства (принципам гражданского права) относит: признание равенства участников регулируемых гражданским законодательством отношений; неприкосновенность собственности; свободу договора; приобретение и осуществление физическими и юридическими лицами своих гражданских прав своей волей и в своем интересе; недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела; необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав; обеспечение восстановления нарушенных прав, их судебную защиту.

Диссертант обосновывает классификацию принципов частного, в том числе и гражданского права, исходя из особенностей их правореализации, выделяя в системе принципов частного права правовые принципы одноотраслевой правореализации и правовые принципы разноотраслевой правореализации. В первом случае - это принципы, которые в полной мере реализуются в рамках только сферы действия соответствующей отрасли частного права (например, в гражданском праве - принцип свободы договора),

во втором – это принципы, которые требуют разноотраслевой правореализации (например, принцип судебной защиты нарушенных субъективных прав в области действия частного права).

Существующие правовые принципы различных структурных подразделений отраслей частного права выступают, в основном, принципами, но основе которых участники частных отношений осуществляют реализацию принадлежащих им прав, т.е. это правореализационные принципы. При этом система принципов частного права имеет многоуровневое строение, включая в себя, кроме отраслевых принципов, также и принципы более дробных частнопровых структурных образований - отдельных частнопровых подотраслей и правовых институтов.

Во втором параграфе – *«Принципы семейного и трудового права: отраслевые и межотраслевые характеристики»* - исследуются общие принципы частного права, проявляющиеся в соответствующих отраслях частного права.

Диссертант полагает, что наличие собственных модификаций принципов частного права в семейном и трудовом праве обусловлено, прежде всего, предметной спецификой названных отраслей. В отличие от гражданского права в отмеченных отраслях довольно существенный объем предмета образуют отношения императивного плана, которые, по своей сути, близки к публично-правовой сфере (хотя сюда формально и не относятся). Императивная составляющая семейного и трудового права, стыкующаяся на известной предметной основе в рамках этих отраслей с диспозитивным регулированием, как раз и приводит к появлению исследуемых самостоятельных принципов данных правовых отраслей.

Ценность этих принципов обычно проявляется лишь в узко отраслевых рамках семейного либо трудового права. Иногда эти принципы могут быть восприняты и иными правовыми сферами частного права. Особенно это касается тех случаев, когда заимствуются общие подходы к решению проблемы защиты так называемой «слабой стороны в правоотношении» (Д.В. Савицкий).

В диссертации сделан вывод, что существенный объем семейно-правового и трудо-правового регламентирования направлен на обеспечение защиты слабой стороны – детей, иных нетрудоспособных родственников, работников в целом и их различных категорий, в частности, что находит свое отражение и в правовых принципах. Довольно ярким примером выступает гражданско-правовой принцип равенства, от которого в отраслях семейного и трудового права имеют место значительные отступления, хотя он здесь все же ограниченно присутствует. Изложенное позволяет говорить о содержательном разграничении между принципами частного права по их направленности: если принципы гражданского права направлены на обеспечение (реализацию) имущественных интересов субъектов на основе их равного юридического положения в области действия гражданского права, то принципы семейного и трудового права имеют своей целью организацию правовой охраны слабой стороны в семейных и трудовых правоотношениях (несовершеннолетних членов семьи, работников и др.).

Базовые принципы семейного права, в основном, сформулированы в ст. 1 СК РФ и именуется основными началами семейного законодательства: принцип государственной защиты семьи, материнства, отцовства и детства; необходимость укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов; недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи; принцип обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, а также принцип возможности судебной защиты своих субъективных прав членами семьи; добровольность брачного союза мужчины и женщины; принцип равенства прав супругов в семье; принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию; приоритет семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии; принцип обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи.

Проведенный в диссертации краткий анализ принципов семейного права показывает, что они наиболее близки к принципам гражданского права по сравнению с принципами трудового права (Ю.П. Орловский). Последняя отрасль более проникнута духом защиты слабой стороны в трудовом правоотношении – работника. Поэтому здесь можно наблюдать большее число отличий от базовых принципов гражданско-правовой отрасли, что, по нашему мнению, вовсе не опровергает постулат о включении трудового права в частное право.

Как и в ситуациях с гражданским и семейным правом, основные принципы трудового права законодательно закреплены в ст. 2 ТК РФ. К основным принципам правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений отнесены: свобода труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности; запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда; защита от безработицы и содействие в трудоустройстве; обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска; равенство прав и возможностей работников; обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого и его семьи, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда; обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, а также на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации; обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и

интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них; обеспечение права работников на участие в управлении организацией в предусмотренных законом формах; сочетание государственного и договорного регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений; принцип социального партнерства, включающего право на участие работников, работодателей, их объединений в договорном регулировании трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений; обязательность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей; установление государственных гарантий по обеспечению прав работников и работодателей, осуществление государственного надзора и контроля за их соблюдением; принцип обеспечения права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод, включая судебную защиту и принцип обеспечения права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку в порядке, установленном ТК РФ и иными федеральными законами; обязанность сторон трудового договора соблюдать условия заключенного договора, включая право работодателя требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и право работников требовать от работодателя соблюдения его обязанностей по отношению к работникам, трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права; обеспечение права представителей профессиональных союзов осуществлять профсоюзный контроль за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права; обеспечение права работников на защиту своего достоинства в период трудовой деятельности; обеспечение права на обязательное социальное страхование работников.

Названные принципы трудового права, составляя его базу, как видно, направлены на обеспечение эффективной реализации субъективных прав, главным образом, одной стороны трудовых и непосредственно связанных с ними отношений - работника.

Проведенное автором диссертации исследование принципов материальных отраслей частного права позволяет произвести их общую классификацию, основанием которой выступает степень общности правовых принципов различных отраслей частного права. Кроме того, дополнительным основанием указанной классификации может служить характер правореализации того или другого правового принципа, который определяется путем ответа на вопрос: в каких правовых сферах (областях действия какой отрасли) частного права реализуется соответствующий правовой принцип? На отмеченных основаниях в частном праве в диссертации выделяются:

- *Межотраслевые принципы частного права*, встречающиеся в любой отрасли частного права. Они выступают одним из объединительных начал частного права и на их базе происходит правореализация практически во всех подразделениях частного права.

- *Принципы отдельных отраслей частного права*. Они имеются лишь в конкретных (но не во всех) отраслях частного права, и, наряду с предметом и методом правового регулирования, отражают специфику соответствующей правовой отрасли. На основе данных принципов происходит правореализация только в отдельных подразделениях частного права.

Глава III. Принципы частного права в отраслях цивилистического процесса

В первом параграфе – *«Сравнительно-правовой анализ принципов частного права в гражданском и арбитражном процессах»* - проводится исследование содержания принципов частного права в соответствующих процессуальных отраслях.

Принципы частного права в гражданском и арбитражном процессах в силу специфики процессуальных отраслей - это нормы права, обязательные правила поведения для участников, регулируемых правоотношений. Принцип не только закреплен в нормах, но он и сам есть норма права. Реализация

принципов права так же, как и способ их осуществления, возможны только в том порядке и тех формах, которые предписаны законом.

На основе систематического анализа существующих мнений, автор приходит к выводу, что принципы процессуального права - это основные положения, руководящие идеи, закрепленные нормами процессуального права, связанные между собой в определенную систему, которая определяется самостоятельностью отрасли права.

Важными чертами принципов гражданского (арбитражного) процессуального права следует считать во-первых, то, что они являются историческими категориями, выработанными на протяжении длительного развития гражданского процесса и современного состояния теории и практики арбитражного процесса, выступая, в этом смысле, элементами человеческой культуры, ценностями идеологического порядка, таких как разделение властей, правовое государство, гражданское общество, равенство, независимость и диспозитивность субъектов гражданского общества.

Во-вторых, принципы - это такие идеи, которые закреплены в нормах гражданского (арбитражного) процессуального права и имеют нормативный характер (В.В.Ярков). Они отражены в Конституции РФ, федеральных конституционных законах от 31 декабря 1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе РФ» и от 28 апреля 1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в РФ», Гражданском процессуальном кодексе РФ (ГПК РФ) и Арбитражном процессуальном кодексе РФ (АПК РФ).

Способ выражения принципов зависит от содержания нормативного акта, которым они фиксируются, соответственно, выделяется три группы статей: содержащие наименование принципа; содержащие краткое описание сущности принципа; закрепляющие конкретное содержание правил. В последнем случае содержание принципа может быть раскрыто несколькими статьями, институтами.

Форма выражения принципов зависит от содержания самого принципа, а также от цели и задач того законодательного акта, в котором он находит свое

закрепление. Четкое фиксирование принципов в законодательных актах обеспечит единство процессуальных норм.

В работе выделяются конституционные и отраслевые принципы гражданского (арбитражного) процессуального права, среди которых частноправовую природу носят лишь принципы состязательности и диспозитивности, что объясняется дуализмом метода правового регулирования гражданских процессуальных и арбитражных процессуальных правоотношений, являющийся, с одной стороны, императивным, а с другой - диспозитивным. При этом императивность гражданского (арбитражного) процессуального метода правового регулирования есть проявление публично-правовых, а диспозитивность – частноправовых элементов в гражданском (арбитражном) процессуальном праве. Поэтому часть принципов гражданского (арбитражного) процессуального права носит публично-правовой характер, а другая - частноправовой характер.

Частное начало в гражданском процессе выражают не только принципы диспозитивности и состязательности. Диспозитивное и состязательное начала в гражданском судопроизводстве - это нечто большее, что связано с самой сущностью свободы воли каждого участника гражданских и гражданских процессуальных правоотношений, реализуемой в том числе и в рамках арбитражного процесса. В качестве реализации частного интереса можно рассматривать доступность правосудия, право на получение бесплатной юридической помощи, своевременность рассмотрения и разрешения дел, качество выносимых судебных актов и др.

Второй параграф – *«Принципы частного права в исполнительном производстве (процессе)»* - содержит анализ принципов частного права в отрасли исполнительного производства.

В современном исполнительном производстве приходится сталкиваться с проблемой отсутствия прямого закрепления принципов, что порождает споры по вопросам их количественного и качественного состава, сущности каждого из них и их влияния друг на друга и систему права. Такая значительная черта

принципов как нормативность, без сомнения, может проявляться и опосредованно, когда принцип логически, лексически или иным путем выводится из одной или нескольких норм. Однако данное положение создает серьезное неудобство при практическом применении, т.к. отсутствие прямого закрепления принципа существенно подрывает его императивность (В. Сонин). Сложно требовать даже от судебного пристава-исполнителя, имеющего среднее специальное образование, соблюдения такого принципа, о котором он может быть прочитал в специальной литературе.

Исправить сложившуюся ситуацию мог бы Исполнительный кодекс РФ (ИК РФ), проект которого сейчас активно обсуждается научной общественностью и практическими работниками (О.В. Исаенкова, Г.Д. Улетова, В.М. Шерстюк, В.В. Ярков). В проекте ИК РФ имеется специальная глава «Основные положения», которая наряду с иными нормами закрепляет также ряд наиболее важных принципов исполнительного производства.

По мнению автора, совокупность принципов исполнительного производства, являясь концентрированным выражением предмета и метода регулирования исполнительных отношений, должна образовывать взаимосвязанную и взаимообусловленную систему, в которой каждый конкретный принцип связан с другими принципами и лишь вместе они дадут представление о содержании отрасли в целом.

С технико-юридической стороны представляется целесообразным уже в названии статей будущего кодифицированного источника (Исполнительного кодекса РФ) употреблять термин «принцип». Такой подход снимает ненужные споры по вопросам, связанным с применением аналогии права в исполнительном производстве, когда пробел в исполнительном законодательстве можно устранить только при помощи норм-принципов.

Анализ классификаций принципов исполнительного производства позволяет сделать вывод, что к сфере частного права могут быть отнесены лишь специфические принципы исполнительного производства: диспозитивности; национального языка исполнительного производства;

неприкосновенности личности должника; неприкосновенности минимума средств существования должника и членов его семьи; пропорциональности распределения взыскиваемых сумм между взыскателями.

Основой диспозитивности в исполнительном производстве выступает диспозитивность гражданских и иных материальных правоотношений, характеризующихся юридическим равенством сторон. Однако с каждым этапом процесса защиты права объем диспозитивных полномочий одного субъекта, чье поведение было признано юрисдикционным органом неправомерным (должника), уменьшается при сохранении, переходе в новое качество диспозитивных полномочий субъекта, чьи действия в материальном правоотношении оказались соответствующими установленной законом модели.

Автором выявлено, что диспозитивность как категория должна применяться лишь в отношении частных субъектов, а не к государству и его органам, у которых права зачастую совпадают с обязанностями, что приводит к использованию категорий иного плана – «полномочия», «компетенция», «юрисдикция» и т.п. При этом диспозитивные начала в исполнительном производстве имеют тенденцию постепенного их поглощения императивностью метода исполнительного производства.

В **Заключении** сформулированы основные выводы и предложения по совершенствованию законодательства.

По теме диссертационного исследования опубликованы следующие работы:

Работы, опубликованные в изданиях, рецензируемых ВАК:

1. Барышникова Ю.Р. Межотраслевой характер принципов частного права / Ю.Р. Барышникова // «Чёрные дыры» в российском законодательстве. Юридический журнал (“Black Holes” in Russian Legislation). – М. – 2006. - №4. – С.359-360 (0, 125 п.л.).

2. Барышникова Ю.Р. К вопросу о принципах частного права / Ю.Р. Барышникова // Актуальные проблемы гражданского права и процесса: Сборник материалов Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы гражданского права и процесса (посвященная памяти и 70-летию со дня рождения профессора Я.Ф. Фархтдинова)», Казань, 12-13 октября 2006 г. / Отв. ред. Д.Х. Валеев, М.Ю. Чельшев. – Казань: Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина, 2006. – С.16-18 (0,15 п.л.).

Работы, опубликованные в иных изданиях:

3. Барышникова Ю.Р. Принципы гражданского права в системе принципов частного права и их реализация / Ю.Р. Барышникова // Вестник Волжского университета им В.Н. Татищева. Сер. «Юриспруденция». – Вып.59. – Тольятти: ВУиТ, 2006. – С.81-95 (0,875 п.л.).

4. Барышникова Ю.Р. Принципы семейного права: отраслевые и межотраслевые характеристики / Ю.Р. Барышникова // Вестник Волжского университета им В.Н. Татищева. Сер. «Юриспруденция». – Вып.60. – Тольятти: ВУиТ, 2006. – С.12-18 (0,425 п.л.).

5. Барышникова Ю.Р. Сравнительно-правовой анализ принципов частного права в гражданском и арбитражном процессе / Ю.Р. Барышникова // Вестник Волжского университета им В.Н. Татищева. Сер. «Юриспруденция». – Вып.60. – Тольятти: ВУиТ, 2006. – С.174-180 (0,4 п.л.).