

ПРИНЦИПЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА: СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ ПРОБЛЕМЫ

*Кузнецова О. А.**

1. Проблемы глобализации волнуют экономистов, историков, географов, социологов, специалистов по международным отношениям, представителей естественнонаучных дисциплин, правоведов. Глобализация – это пространственная характеристика интернационализации хозяйственной жизни на том историческом этапе, когда она приобрела всемирный охват¹. Одним из множества аспектов глобализации является «тотальная унификация правопорядка, т. е. жизнь по единым принципам, приверженность единым ценностям...»². Такая унификация, видимо, предстоит также принципам права в целом, и гражданского права в частности. Кроме того, именно принципы права должны стать основой унификации других гражданско-правовых норм. Эти обстоятельства заставляют провести определенную инвентаризацию проблем принципов российского гражданского права, дать оценку состоянию их научной разработки и определить дальнейшие перспективы исследования этих правовых явлений.

2. В правоведческой, в том числе цивилистической, литературе большое внимание уделяется определению понятия «принцип права». Анализ различных определений понятия «принцип права» позволяет сделать следующие выводы. Теоретики права, а вслед за ними и цивилисты в качестве родового признака принципа права выбрали категории «начало»,

* К.ю.н., ст. преподаватель Пермского госуниверситета

«идея», «положение»; нередко используются все эти категории. К родовым признакам принципов права относят также и то, что принципы – это не просто положение, а «основное», «основополагающее», «исходное», «общее», «руководящее», «отправное», «главенствующее» положение. При этом в большинстве случаев выбор конкретного термина не объясняется. Многие из указанных прилагательных являются синонимами, включаются в содержание друг друга.

Для характеристики видового признака принципа права в теоретико-правовой и цивилистической литературе используются предметные, генетические и операционные определения. В предметных дефинициях принципа права указывается на главную сущность этого явления. Например, отмечается, что принципы права «характеризуют содержание права», составляют нравственную и организационную основу права», «отражают сущность и назначение права», «выражают общую направленность и содержание всего правового регулирования». В генетических определениях принципов права обращается внимание на их субъективное и объективное происхождение. В генетических определениях подчеркивается, что принципы права «объективно обусловлены», «обусловлены базисом общества», «являются отражением закономерностей общественной жизни». На выполняемую принципами права функцию указывается в операционных определениях. При этом отмечается, что принципы права определяют «направленность развития формы и содержания права и правоприменительной деятельности», «фундамент правового регулирования», в соответствии с ними «строится нормативная база правового регулирования». Предметное, генетическое, и операционное определение принципов права очень часто объединяются в одну общую дефиницию.

Традиционным для определения принципов права является и указание на их закрепление в нормативном акте. Отмечается, что принципы права «юридически закреплены», «выражены в праве», «воплощены в праве», «законодательно закреплены», «закреплены юридическими нормами». Действительно, факт нормативного закрепления является важным признаком принципов права. Следует по этому вопросу согласиться с С. С. Алексеевым

в том, что «...те начала, которые еще не закреплены в правовых нормах, не могут быть отнесены к числу правовых принципов. Они являются лишь идеями (началами) правосознания, научными выводами, но не принципами права»³.

В целом, исследование различных определений принципов гражданского права позволяет сделать вывод о том, что это понятие крайне полидефинировано. Какое-либо единство в его определении отсутствует. Другой вопрос, также не получивший единого разрешения – это проблема перечня принципов гражданского права.

3. До принятия ГК РФ перечни принципов гражданского права формулировались исключительно цивилистической доктриной и отличались значительным разнообразием. ГК РФ впервые нормативно закрепил принципы гражданского права в ст. 1. Однако единства в решении вопроса о перечне принципов гражданского права по-прежнему нет. Трудно найти хотя бы несколько работ с одинаковым перечнем принципов гражданского права. Каждый исследователь считал необходимым предложить свой, авторский, взгляд, зачастую не критикуя другие позиции по этому вопросу. Наименьшее количество принципов гражданского права в перечне А. Л. Маковского, который считает, что «можно говорить о двух основных началах в гражданском праве»⁴. В. Ф. Яковлев видит пять принципов гражданского права⁵. Такой же перечень мы видим у С. П. Гришаева, однако он разделил последний принцип на два самостоятельных принципа гражданского права (принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав и принцип восстановления и судебной защиты нарушенных прав), в результате чего его система представлена шестью гражданско-правовыми принципами⁶. Указанные перечни принципов гражданского права наиболее близки к текстуальному содержанию п. 1 ст. 1 ГК РФ. Другие авторы в число принципов гражданского права включают и положения п. 2-3 ст. 1 ГК РФ⁷. Некоторые авторы в числе принципов гражданского права называют принципы, прямо, текстуально не закрепленные в ст. 1 ГК. Например, выделяют принцип соблюдения интересов общества, прав и законных интересов других лиц⁸, принцип дозволительной на-

правленности гражданско-правового регулирования⁹, принцип всемерной охраны гражданских прав¹⁰.

Это — взгляд ученых, но совершенно справедливо отметил В. И. Леушин, что «...есть еще один автор, мнение которого необходимо учитывать. Это законодатель»¹¹. Однако, к сожалению, нельзя сказать, что законодатель определил перечень принципов гражданского права очень «четко». Статья 1 ГК РФ называется «Основные начала гражданского законодательства», она содержит три пункта. Ю. Х. Калмыков к основным началам (принципам) гражданского законодательства относил только содержание п. 1 ст. 1 ГК РФ¹². А что представляют собой п. 2 и п. 3 указанной статьи? Если положения этих пунктов не являются принципами (основными началами) гражданского права, то почему они объединены законодателем в статье под названием «Основные начала гражданского законодательства»? Подчеркнем, что ряд ученых включают нормы этих пунктов в число принципов гражданского права, другие — не делают этого.

Другой вопрос: содержатся ли принципы гражданского права только в ст. 1 ГК РФ, или их можно обнаружить и в других статьях Гражданского кодекса? Некоторые исследователи видят гражданско-правовые принципы в ст. 10 ГК (принцип запрета злоупотребления правом), в ст. 212 (принцип равенства всех форм собственности) и др.

Итак, мы видим, что цивилистическая мысль по вопросам принципов гражданского права в основном сводится к определению их понятия и формулированию их перечня. Каков же результат исследований? Перефразируя слова М. М. Агаркова о проблеме понятия частного права и его соотношения с правом публичным¹³, мы можем сказать, что вопросу о принципах права, в том числе гражданского, посчастливилось в науке по количеству и качеству посвященной ему литературы, но не посчастливилось по части общепринятого его разрешения, особенно на определении понятия принципов права и обосновании их системы.

4. Ни одно из многочисленных понятий принципов гражданского права и предлагаемых систем принципов не получило безусловного признания в литературе. Практически каждый исследователь гражданско-правовых принципов предлагает свою

дефиницию и свой перечень, в большей или меньшей степени совпадающие с уже имеющимися в цивилистической доктрине.

Видимо, это свидетельствует о бесперспективности обоснования какой-либо единой дефиниции и общепризнанного перечня принципов гражданского права и о необходимости сосредоточить усилия на прагматичном, правоприменительном значении гражданско-правовых принципов, на механизме их реализации в судебном процессе. Судья, рассматривающий дело, практически ни в одной монографии или статье о принципах гражданского права не сможет найти «путеводную нить» для их использования при разрешении спора.

На то, что принципы права имеют определенное правоприменительное значение, хотя и редко, но все-таки обращалось внимание в литературе. Одним из первых, С. С. Алексеев отметил, что принципы гражданского права могут использоваться в качестве нормативной основы решения судов, указав, что в судебной практике еще нет ссылок на основные начала гражданского права¹⁴. Однако сегодня суды все чаще ссылаются в своих решениях непосредственно на принципы гражданского права. При этом подчеркнем: ни в теоретико-правовой, ни в цивилистической доктрине не выработаны какие-либо правила «непосредственного» использования принципов права. Анализ судебно-арбитражной практики позволяет сделать вывод, что при отсутствии серьезной теоретической основы «практическое» использование принципов гражданского права уже началось, что вызывает необходимость научного осмысления их правоприменительного значения.

Суды применяют принципы гражданского права, по крайней мер, в следующих случаях: для «усиления» аргументации по делу; в процессе толкования; при применении аналогии права; при непосредственном использовании как норм прямого действия. Условия и порядок применения принципов гражданского права в каждом из этих случаев нуждается в научной обработке, что в свою очередь будет способствовать раскрытию содержания самих принципов гражданского права и их возможной унификации в будущем в процессе глобализации.

¹ Шишков Ю. В. Европа и процессы глобализации экономики // Европа: вчера, сегодня, завтра / Отв. ред. Н. П. Шмелев. М.: Экономика, 2002. С. 745.

² Черенков В. И. Международный маркетинг: Учеб. пособие. СПб.: ИВЭСЭП, 2003. С. 55.

³ Алексеев С. С. Проблемы теории права: Курс лекций в 2 т. Свердловск, 1972. Т. 1. С. 103.

⁴ Маковский А. Л. Лекция, прочитанная в ВАС РФ в декабре 1994 г. // Вестник ВАС РФ. 1995. № 4. С. 4.

⁵ Яковлев А. Ф. О некоторых вопросах применения части первой ГК РФ арбитражными судами // Вестник ВАС РФ. 1995. № 5. С. 12.

⁶ Гражданское право: Учебник / Под ред. С. П. Гришаева. М.: Юристъ, 1999. С. 14–15.

⁷ Научно-практический комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. М., 1999. С. 36-40.

⁸ Гражданское право. Часть первая: Учебник / Отв. ред. В. П. Мозолин, А. И. Масляев. М., 2003. С. 29.

⁹ Гражданское право: Учебник / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. М., 2002. Т. 1. С. 26.

¹⁰ Гражданское право: В 2 т. Т. 1: Учебник / Отв. ред. Е. А. Суханов. М., 1998. С. 37-38.

¹¹ Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. В. М. Корельского, В. Д. Перевалова. М., 2001. С. 244.

¹² Калмыков Ю. Х. О значении общих положений гражданского законодательства // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика / Отв. ред. А. Л. Маковский. М., 1998. С. 46.

¹³ Агарков М. М. Ценность частного права // Правоведение. 1992. № 1. С. 29.

¹⁴ Алексеев С. С. Частное право. М., 1999. С. 105-106.