

На правах рукописи



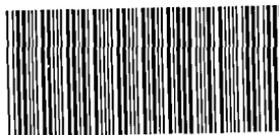
Дмитриев Сергей Дмитриевич

**ОБЩЕПРАВОВЫЕ ПРИНЦИПЫ: ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ
ПРОБЛЕМЫ КОНКРЕТИЗАЦИИ И РЕАЛИЗАЦИИ**

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



005044357

17 МАЯ 2012

Волгоград — 2012

Работа выполнена на кафедре теории и истории государства и права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Самарский государственный экономический университет»

Научный руководитель — доктор юридических наук, профессор
Болгова Виктория Владимировна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Працко Геннадий Святославович
(заведующий кафедрой права факультета экономики, управления и права в образовании Педагогического института ФГАОУ ВПО «Южный федеральный университет»)

доктор юридических наук, доцент
Грачев Николай Иванович
(профессор кафедры теории и истории государства и права ФГБОУ ВПО «Волгоградский государственный университет»)

Ведущая организация — Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Тамбовский государственный университет имени Г.Р. Державина»

Защита диссертации состоится «24» мая 2012 года в 10 : 00 на заседании Диссертационного совета ДМ 212.029.07 по юридическим наукам в ФГБОУ ВПО «Волгоградский государственный университет» по адресу: 400062, г. Волгоград, проспект Университетский, 100, ауд. 2-05 «В».

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГБОУ ВПО «Волгоградский государственный университет»

Автореферат разослан «__» апреля 2012 года и размещен в сети Интернет на официальном сайте Министерства образования и науки РФ и на официальном сайте ФГБОУ ВПО «Волгоградский государственный университет» <http://www.volsu.ru>

Ученый секретарь диссертационного совета
кандидат юридических наук



О.А. Яковлева

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Исследовать принципы права в целом, а общеправовые принципы в частности не просто. С одной стороны, проблема предстает как вполне традиционная, основательно разработанная. В российском правоведении мы находим множество исследований, посвященных принципам различных государственно-правовых явлений. Проблема рассматривается и как самостоятельная, и в контексте иных задач правоведения. Может показаться, что, привлекая к себе столь пристальное внимание правоведов, тема утратила свою актуальность. Но такое мнение обманчиво и отражает лишь первый взгляд на предмет.

Право является центральным звеном правовой системы, его принципы неразрывно связаны со всеми процессами, протекающими в сфере правового регулирования, оказывают влияние на все виды юридической деятельности: правотворчество, правоприменение, толкование права, систематизацию законодательства, правовое воспитание. Однако лишь концептуальностью, базовым характером проблемы актуальность заявленной темы исследования не исчерпывается. Вопрос о принципах — это всегда вопрос современный, так как в них отражаются реалии конкретной социально-экономической ситуации.

В условиях динамики законодательства и правоприменительной практики, трансформации общественного сознания и правовой идеологии, формирования новой демократической государственности принципы права не остаются застывшей конструкцией, они трансформируются, взаимодействуют с иными правовыми явлениями, проявляя новый правоприменительный потенциал. Данные процессы нуждаются в осмыслении и теоретическом описании.

Не меньшее влияние на развитие проблемы оказывает и современная методологическая ситуация в правоведении. Сегодня, когда признается возможность плюрализма подходов к познанию правовых явлений, неизбежной становится и модернизация теории принципов права. В частности,

все чаще они рассматриваются как явления самого права, относительно свободные от политических и идеологических факторов, отражающие логику развития правовой формы. В этой связи по-новому звучат проблемы соотношения принципов права, норм права, правовой идеологии, юридической практики.

Актуальной тема представляется и в практическом плане. Анализ правоприменительной практики показывает, что общеправовые принципы сегодня – полноценное правовое средство, используемое для воздействия на общественные отношения. Ситуация разрешения дела именно на основе принципов права становится если не рядовой, то во всяком случае не единичной. Восприятие в системе юридической практики принципа как регулятивного средства обуславливает необходимость конкретизации проблемы соотношения общеправовых принципов права с иными правовыми явлениями: общепризнанными принципами, принципами законодательства и правовой системы, основополагающими принципами.

В силу вышеизложенного представляется, что осмысление содержания и значения категории «общеправовые принципы права», выявление их существенных характеристик, исследование особенностей реализации является одной из актуальных задач теории государства и права, что и обусловило выбор темы диссертации.

Степень научной разработанности темы. Понятие и система принципов права на общетеоретическом уровне была предметом исследования в работах таких ученых как С.С. Алексеев, А.Я. Берченко, В.В. Борисов, А.М. Васильев, Н.Н. Вопленко, Р.Л. Иванов, Р.З. Лившиц, Л.С. Явич.

Проблема разрабатывалась и в отраслевых юридических науках. В частности, изучению принципов уголовного права посвящены труды Н.В. Васильева, С.Г. Келиной, В.Н. Кудрявцева, П.А. Фефелова. Принципы гражданского права исследовали, О.А. Кузнецова, А.Н. Климова, Е.Г. Комисарова, А.А. Макрецова, О.А. Потапова, Г.А. Свердлык. Особенности принципов трудового права раскрыты в работах А.М. Бабицкого, И.К. Дмитриевой, М.Д. Собяниной, О.В. Смирнова, Т.И. Штриневой.

Принципы гражданского процесса анализировали А.Т. Боннер, В.С. Букина, И.А. Евдотьева, В.М. Семенов, В.К. Пучинский, М.С. Шакарян. Принципы уголовного процессуального права стали предметом исследования Т.Н. Доровольской, И.В. Тыричева, И.А. Пикалова, М.С. Строговича.

Привлекает внимание специалистов проблема и в настоящее время. Из комплексных исследований последнего времени необходимо отметить работу Н.Н. Вопленко «Сущность, принципы и функции права» (Волгоград, 1998 г.), коллективные монографии «Принципы права: общетеоретический и отраслевой аспекты» (Саратов, 2010 г.) и «Принципы права» (Самара, 2010 г.), монографию Е.В. Скурко «Принципы права» (2008 г.).

Однако, несмотря на такое обилие научных работ о принципах права в целом – а названа лишь их небольшая часть – обращает на себя внимание то обстоятельство, что проблема не нашла однозначного разрешения. Причем спорными остаются и онтологические, и гносеологические, и функциональные, и аксиологические аспекты исследования.

Что же касается общеправовых принципов, то, несмотря на тот факт, что данный уровень системы принципов права выделяется практически единодушно всеми исследователями, предметом самостоятельного монографического исследования они не являлись, выступая обычно лишь как часть иной научной проблемы: сущности права (М.И. Байтин), системы принципов права (В.Г. Байдаков, Н.М. Вагина, В.В. Мальцев, Э.М. Мурадян, Г.А. Свердлык, В.М. Семенов), типологии уголовного процесса (А.В. Смирнов), теории правовых средств (П.В. Попинов) и т.д.

Представляется, что такая ситуация не отвечает потребностям современной науки и юридической практики. Задача науки не только обозначить явление, но и раскрыть его содержание, выявить особенности реализации, показать генезис. Представляется, что соответствующие пробелы в отношении общеправовых принципов права в современном правоведении раскрыты недостаточно полно.

Наличие указанных проблем, важность внесения ясности в теоретические разработки общеправовых принципов и необходимость исследовать особенности их реализации, взаимодействия с иными правовыми

явлениями предопределяют актуальность и выбор темы настоящего исследования.

Объектом исследования являются общественные отношения, выступающие основой формирования принципов права.

Предметом исследования выступают общеправовые принципы права как явления, оказывающие специфическое регулирующее воздействие на общественные отношения и непосредственно правовую сферу, а также отражающие особенности юридической практики и правовой идеологии в конкретной национальной правовой системе.

Цель диссертационного исследования заключается в формулировании стержневых, определяющих компонентов современной теории общеправовых принципов в аспектах их взаимосвязи с особенностями юридической практики и правовой идеологии конкретной правовой системы на основе данных, накопленных по этой проблеме в отечественной и зарубежной правовой науке,

С учетом указанной цели и предмета исследования были обозначены следующие конкретные задачи:

— дать характеристику особенностей развития теории общеправовых принципов права в российском и зарубежном правоведении;

— выявить основные тенденции генезиса общеправовых принципов права в соотношении с юридической практикой;

— раскрыть сущность и содержание общеправовых принципов в аспектах их взаимосвязи с юридической практикой;

— сформулировать понятие функций общеправовых принципов и показать их систему;

— охарактеризовать соотношение общеправовых принципов права с такими правовыми явлениями как принципы законодательства, принципы правовой системы, общепризнанные принципы международного права, основополагающие принципы;

— сформулировать понятие и методологические основы исследования реализации общеправовых принципов права;

- определить формы реализации общеправовых принципов права;
- раскрыть особенности объективной и субъективной сторон реализации общеправовых принципов российской правовой системе;
- охарактеризовать связь общеправовых принципов и типов правового регулирования;
- выявить особенности взаимодействия общеправовых принципов и национальной правовой традиции.

Методологическая основа диссертационного исследования. При изучении всего комплекса проблем, поставленных в диссертации, наряду с диалектическим методом, составившим основу исследования, были использованы приемы, способы и методы познания, апробированные юридической наукой: общенаучные (системный, исторический, структурно-функциональный, анализ, синтез, обобщение, абстрагирование, сравнение, аналогия, моделирование и др.) и частнонаучные (формально-юридический, сравнительно-правовой, статистический, конкретизация, толкование и др.).

В частности, исторический метод применялся при анализе генезиса общеправовых принципов права. Сравнительно-правовой метод использовался для сравнения особенностей реализации общеправовых принципов в России и других государствах. Формально-логический метод применялся при исследовании теоретических оснований публично-правового регулирования, при выработке научных понятий (категорий). Системный подход был использован в процессе исследования принципов правовой системы, а также при исследовании связей общеправовых принципов и других правовых явлений. Статистический метод применялся при исследовании объективной и субъективной сторон реализации общеправовых принципов права.

Эмпирическая основа диссертационного исследования представлена официальными данными статистики, материалами социологических исследований, материалами судебной практики.

Нормативно-правовую основу исследования составили: Конституция Российской Федерации, Федеральные конституционные законы, Федеральные законы, Указы Президента РФ, Постановления Правительства РФ, акты иных государственных органов, акты органов местного самоуправления.

Теоретическую основу данного диссертационного составили труды отечественных ученых-правоведов А.И. Александрова, Н.Г. Александрова, С.С. Алексеева, В.К. Бабаева, М.И. Байтина, В.М. Баранова, С.Н. Братуся, А.М. Васильева, В.М. Ведяхина, Н.Н. Вошленко, В.М. Горшенева, В.П. Грибанова, Р.Л. Иванова, В.Н. Карташова, С.Н. Кожевникова, В.В. Лазарева, Р.З. Лившица, А.В. Малько, Н.И. Матузова, В.С. Нерсисянца, С.В. Полениной, С.Н. Ревинной, И.Н. Сенякина, В.Н. Синюкова, В.В. Сорокина, В.М. Сырых, Ю.А. Тихомирова, Р.О. Халфиной, О.И. Цыбулевской, Л.С. Явича и др.

В методологическом и общетеоретическом плане автор описался на труды таких философов и социологов, как Р. Дворкин, Х. Перельман, К. Попер, Д. Роулз, К. Шмитт и др.

Значимое место в теоретической базе исследования занимают труды зарубежных исследователей. Это работы А. Барака, Дж. Бермана, Р. Давида, Э. Дженкса, Дж. Доусона, М.Х. Гарсия Гарридо, К.-В. Канариса, Ж. Карбонье, К. Ларенца, Н. Рулана, П. Стайна и др.

Научная новизна исследования заключается в целенаправленном и комплексном теоретико-правовом рассмотрении непосредственно проблемы общеправовых принципов в современной России на этапе формирования демократии и правовой государственности; в обосновании особых регулятивных свойств общеправовых принципов в контексте совершенствования правовой системы России, а также развития юридической практики, формирования профессионального правосознания в условиях конкретных национальных правовых систем.

На основе сформулированного автором положения о том, что общеправовые принципы формируются в процессе юридической практики, в

работе проанализировано их соотношение с иными правовыми явлениями – принципами законодательства, правовой системы, общепризнанными принципами.

В работе изложена авторская концепция реализации общеправовых принципов, рассматриваемой в аспектах логико-юридического развития правовых норм и положений юридической практики. Диссертантом впервые выделены объективная и субъективная стороны реализации общеправовых принципов, показаны особенности их проявления в условиях современной российской правовой системы. Разработаны авторские определения категорий «публичный порядок», «реализация общеправовых принципов права», «правовая традиция».

Положения, выносимые на защиту:

1. Общеправовые принципы формируются как результат широкого, устойчивого воспроизводства общей практики разрешения юридических дел, обеспечивая переход от абстрактной правовой нормы к конкретному субъективному праву. Отличительными признаками общеправовых принципов являются: воспроизводимость в любых пространственно-временных, социально-экономических, конкретно-исторических ситуациях; отсутствие ограничений их действия границами национальной правовой системы; максимальная абстракция требований к процессу реализации правовой нормы; осуществление во всех видах и формах правоприменительной деятельности.

2. Рассматривая в качестве системообразующего и определяющего фактора назначение права и правосудия как формы реализации справедливости, автор относит к общеправовым принципам: принцип справедливости; принцип законности в контексте обязательности предписаний позитивного права; принцип определения юрисдикции; принцип недопустимости злоупотребления правом.

3. Функции общеправовых принципов можно классифицировать по масштабу их действия. Выделены родовые и специальные функции общеправовых принципов. К первому типу относятся регулятивная и

охранительная функции общеправовых принципов, ко второму – функция стандарта.

Регулятивная функция общеправовых принципов проявляется в правоприменительном процессе в форме определения границ применения конкретных правовых предписаний.

Охранительная функция общеправовых принципов состоит в том, что они обеспечивают охрану интересов участников общественных отношений от усмотрения в правоприменительной деятельности, создают основу для обжалования и отмены различных правовых актов, выступают базой для единообразного толкования правовых актов по запросам физических и юридических лиц, а также создают возможность для ограничения или прекращения действия таких предписаний позитивного права, которые могут быть квалифицированы как опасности.

Функция стандарта реализуется в процессе гармонизации национальной правоприменительной практики и предписаний международного права.

4. При решении вопроса о соотношении общеправовых принципов и принципов законодательства под последними понимается самостоятельный вид нормативно-правового предписания, юридическое значение которого заключается в обеспечении единства в правовом регулировании путем создания ориентиров развития правотворчества и единых начал правовой системы, всей правоприменительной практики, а также путем непосредственного регулирования отношений, в случаях отсутствия нормы — правила поведения. От общеправовых принципов права, таким образом, принципы законодательства отличаются по происхождению (они являются результатом правотворчества, а не правоприменения), по форме внешнего выражения (они позитивны), по объектам воздействия (воздействуют на сами социальные отношения, а не на процесс правоприменения), по характеру универсальности (не универсальны, определяются рамками конкретной национальной системы законодательства в конкретные отрезки времени).

5. Нет оснований рассматривать общеправовые принципы права как вид, часть принципов правовой системы. Общее между рассматриваемыми феноменами сводится лишь к их семантическому единству и характеру универсальности. Принципы правовой системы — это требования, предъявляемые к процессу синтетического комплексного описания правовой действительности, основанного на интеграции формально-юридического, сравнительно-правового и социологического аспектов правовых исследований. Принципами правовой системы выступают: принципы цели, двойственности, сложности, множественности и принцип историзма.

6. Соотношение общеправовых принципов и общепризнанных принципов международного права определяется единством общего и особенного. Различия между ними проявляются: 1. *В генезисе.* Общеправовые принципы всегда является продуктом реализации права, а общепризнанные принципы международного права возникают в процессе государственного и межгосударственного правотворчества. 2. *В характере универсальности.* Общеправовые принципы характеризуют юридическую деятельность во всех правопорядках, общепризнанные принципы международного права реализуются только в правовых системах государств, подчиняющихся режиму международного права («цивилизованных» государств) 3. *По сфере действия.* Сфера действия общеправовых принципов права не связана с ограничением субъектного состава участников каких-либо правоотношений. Общепризнанные принципы международного права реализуются в отношениях с участием публичных субъектов.

Общность общепризнанных принципов международного права и общеправовых принципов проявляется в том, что вопрос об их применении и толкование истинного содержания — это всегда вопрос юридической практики конкретного государства.

7. Необходимо различать общеправовые принципы и основополагающие принципы права. Основополагающие принципы права — это результат

толкования норм позитивного национального права, производимого только специально уполномоченными судебными органами. В отличие от них, общеправовые принципы формируются в процессе любой профессиональной юридической деятельности. Реализация общеправовых принципов задает также и рамки деятельности, в процессе которой обнаруживаются общепризнанные принципы права

8. В реализации общеправовых принципов права необходимо различать объективную и субъективную стороны. *Объективная сторона реализации* принципов права выражается в формирующемся типе правового регулирования, под которым понимаются качественные особенности формирования и структурирования системы 1) позитивного права; 2) компетенции; 3) разграничения правотворческой и правоприменительной деятельности.

Субъективная сторона реализации – традиции, установки, связанные с воплощением в жизнь правовых предписаний, для которых принципы права выступают основой для формирования правовых предписаний и специфическим средством регулирования. Субъективная сторона реализации принципов права представляет базовые, устойчивые характеристики юридической деятельности, совпадает с национальной правовой традицией.

9. Объективную сторону реализации общеправовых принципов права выражают публично-правовой и частноправовой типы правового регулирования. В системе частноправового регулирования позитивное право допускает широкую автономию воли субъектов права и применение принципов права получает, как правило, широкое распространение и развитие. При публично-правовом регулировании позитивно установленный статус каких-либо субъектов права создает ограниченную, узкую сферу усмотрения этих субъектов, вследствие чего принципы могут оказаться практически невостребованными.

10. Субъективную сторону реализации общеправовых принципов права отражает национальная правовая традиция. Характерными чертами

современной российской национальной правовой традиции является:

- 1) преобладающая роль государства в системе социальных отношений;
- 2) особая роль обычного права, связанная с традициями правового нигилизма;
- 3) сосредоточение процесса формирования принципов права как устойчивых нормативов юридической практики на современном этапе развития российской правовой системы в рамках деятельности Конституционного Суда РФ;
- 4) несформированность социальной и правовой ценности независимого суда.

Теоретическая значимость результатов исследования.

Предложенный в работе подход к определению понятия, природы и характерных признаков общеправовых принципов права создает дополнительные аналитические возможности для комплексного анализа различных явлений политической и правовой сфер жизни общества. Данный подход позволяет рассматривать общеправовые принципы в контексте развития юридической практики и правовой традиции в государстве. Содержащиеся в работе положения и выводы способствуют развитию теоретико-правовых знаний о принципах права, функциях права, юридической практике.

Практическая значимость исследования определяется его новизной и содержащимися в нем обобщениями, выводами и предложениями, которые могут найти применение в нормотворческой деятельности государственных органов, в процессе правореализации, в работе органов местного самоуправления и неправительственных организаций.

Ряд положений работы может быть использован в процессе преподавания курсов «Теория государства и права», «Проблемы теории права».

Апробация результатов исследования. Основные теоретические выводы и положения диссертации, выдвигаемые в ней предложения обсуждались и одобрены на заседаниях кафедры теории и истории государства и права Самарского государственного экономического университета.

По проблематике исследования автор выступал с докладами и сообщениями на международных научно-практических конференциях «Проблемы теории и юридической практики в России» (Самара, 2009, 2010, 2011), «Проблемы развития предприятий» (Самара, 2010, 2011), а также на круглом столе «Правовая политика в России: проблемы форм и средств» (Тамбов, 2011).

Результаты исследования изложены в 10 опубликованных работах автора.

Материалы диссертационного исследования использовались при разработке спецкурса «Принципы права» для слушателей магистерской программы «Теория государства и права; история государства и права; история правовых учений», реализуемой в ФГБОУ ВПО «СГЭУ».

Материалы и выводы диссертации внедрены в учебный процесс федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Самарский государственный экономический университет», Самарского филиала НОУ «Университет российской академии образования», Палаты адвокатов Самарской области (подтверждается актами о внедрении).

Структура работы. Структура работы обусловлена целью, задачами и логикой исследования. Работа состоит из введения, трех глав, разделенных на восемь параграфов, заключения и списка использованной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, его цели и задачи, формулируются основные положения диссертации, выносимые на защиту.

В **главе 1 «Генезис представлений о понятии и функциях общеправовых принципов»** рассматриваются основные этапы развития представлений о понятии и функциях общеправовых принципов права, описываются современные тенденции развития теоретических исследований в

данной области, обозначается авторская позиция по проблеме понятия и функций общеправовых принципов права.

В первом параграфе первой главы «Генезис представлений об общеправовых принципах» анализируются особенности развития представлений об общеправовых принципах права в российском правоведении, раскрываются теоретические и методологические особенности современного этапа исследований.

Общий характер генезиса представлений об общеправовых принципах права в российском правоведении может быть сведен к следующим основным моментам:

1. Под принципами права понимают особого рода идеи, отражающие объективные процессы, протекающие в социальных отношениях.

2. Общеправовой характер идеи определяется либо в зависимости от сферы ее действия (вся система права), либо по функциональному признаку (используется при аналогии права), либо по источнику (является результатом конвергенции теории естественного права и юридического позитивизма).

3. Система общеправовых принципов, выстраиваемая в исследованиях отечественных правоведов, может быть охарактеризована во многом как произвольная, выстраиваемая исходя из результатов анализа, проведенного конкретным ученым. В качестве объективной основы ее построения обычно предлагается использовать положения нормативно-правовых актов, в частности Конституции РФ и Гражданского кодекса РФ.

В диссертации обоснована мысль о том, что характерный для российского правоведения подход к исследованию принципов в своем логическом завершении сводит проблему к процессу анализа законодательства. Принцип становится специфическим научным средством обобщения действующих правовых норм, максимальной абстракцией, порождаемой различными средствами описания и познания правовой действительности. Действующее же законодательство, в свою очередь, начинается оцениваться на предмет его соответствия доктринальным

построениям, а исследователи активно спорят об адекватности и верности той или иной законодательной формулировки принципа, а точнее, об адекватности формулировки их представлениям о принципе.

В отличие от традиционного подхода, диссертант рассматривает общеправовые принципы как феномен, характерный и порождаемый юридической практикой.

Исследуя генетический аспект формирования принципов, автор проходит к выводу, что, выполняя функцию обобщения конкретных казусов, принципы на определенном этапе оказывают решающую роль в переходе от казуистического к абстрактному правовому регулированию. В реалиях современной системы правового регулирования, основанной на абстрактных, общих нормах, «обобщающая» функция принципов не утрачивает своего значения, но выходит на новый уровень.

В условиях, когда абстрактная форма правового предписания уже не способна адекватно учитывать все возможные варианты социальных связей, дальнейшее абстрагирование, выведение неких обобщений из общих норм представляется излишним. Зато возникает необходимость, с одной стороны, сохранить возможности усмотрения правоприменителя при реализации правового предписания, а с другой, задать достаточно четкие границы такого усмотрения, создав надежный заслон произволу. По мнению диссертанта, функцию баланса между общей нормой и конкретностью субъективного права и выполняют принципы права. При этом они не достигают уровня правоустановлений и существуют именно непозитивно, в сознании правоприменяющего субъекта.

Принцип права в работе определяется как идея, характерная для правового сознания правоприменителя, обеспечивающая диалектическое единство объективного права и фактических общественных отношений, формирующая как результат широкого, устойчивого воспроизводства общей практики разрешения юридических дел.

Общеправовые принципы выделяются в общей системе принципов по следующим признакам:

1. Формирование и реализация этих принципов не связаны границами национальной правовой системы.

2. Они представляют собой максимально абстрактное требование к процессу реализации правовой нормы, что обеспечивает масштабы действия нормы.

3. Формируются и осуществляются во всех видах и формах правоприменительной деятельности, обеспечивая рамки усмотрения правоприменяющего субъекта.

При определении видов общеправовых принципов диссертант отмечает, что задача построения неких перечней, законченных перечислений вряд ли является однозначно решаемой. Во-первых, каждая национальная правовая система обладает специфичностью установок профессиональной деятельности, правовой традиции, которая иногда воспринимается как сам принцип. Во-вторых, каждая масштабная норма-идея, существующая в рамках правосознания юристов, может быть определена как некая конструкция, а каждый конструктивный элемент, в свою очередь, также может восприниматься как принцип.

Исходя из представлений об общем назначении права и правосудия как реализации справедливости, в работе выделены и охарактеризованы следующие виды общеправовых принципов: принцип справедливости; принцип законности в контексте обязательности предписаний позитивного права («законы должны соблюдаться»); принцип определения юрисдикции («нельзя позволять частным лицам те действия, которые могут официально совершаться через магистратов, чтобы не спровоцировать больших волнений», «никто не может быть судьей в собственном деле»); принцип недопустимости злоупотребления правом («*male nostro jure uti non debemus*», «*malitiis indulgentum non est*»).

Второй параграф первой главы «Теоретические проблемы определений функций общеправовых принципов» посвящен анализу значения общеправовых принципов для юридической практики.

Под функцией принципов в диссертации понимается их назначение, проявляющееся в основных направлениях воздействия на общественные отношения и правовые явления.

Рассматривая систему функций принципов права, диссертант выделяет функции, характерные для всех видов принципов, и принципы, атрибутивные только для общеправовых. К первой группе относятся регулятивная и охранительные функции, ко второй – функция стандарта.

Регулятивная функция общеправовых принципов проявляется в правоприменительном процессе в форме определения границ применения конкретных правовых предписаний.

Охранительная функция общеправовых принципов состоит в том, что они обеспечивают охрану интересов участников общественных отношений от усмотрения в правоприменительной деятельности, создают основу для обжалования и отмены различных правовых актов, выступают базой для единообразного толкования правовых актов по запросам физических и юридических лиц, а также создают возможность для ограничения или прекращения действия таких предписаний позитивного права, которые могут быть квалифицированы как опасности.

Функция стандарта реализуется в процессе гармонизации национальной правоприменительной практики и предписаний международного права.

Вторая глава «Общеправовые принципы права и иные правовые явления» посвящена определению соотношения общеправовых принципов права с такими явлениями, как принципы законодательства, принципы правовой системы, общепризнанные принципы международного права, основополагающие принципы.

В первом параграфе второй главы «Общеправовые принципы и принципы законодательства» в контексте общей проблемы соотношения

права и закона разрешается вопрос о соотношении общеправовых принципов права и принципов законодательства.

В работе подробно рассматриваются общие проблемы соотношения права и закона, которые оказывают влияние на разрешение вопроса о соотношении общеправовых принципов права и принципов законодательства.

При разграничении общеправовых принципов права и принципов законодательства диссертант, в отличие от других исследователей, не сводит проблему к анализу соотношения формы и содержания явления. По мнению автора, принципы законодательства – это самостоятельный вид нормативно-правового предписания, юридическое значение которого заключается в обеспечении единства в правовом регулировании путем направления развития правотворчества, создания единых начал правовой системы и всей правоприменительной практики, а также путем непосредственного регулирования отношений, прямо не предусмотренных конкретными правовыми нормами.

От общеправовых принципов права, таким образом, принципы законодательства отличаются: 1) по происхождению (они являются результатом правотворчества, а не правоприменения); 2) по форме внешнего выражения (они позитивны), 3) по объектам воздействия (воздействуют на сами социальные отношения, а не на процесс правоприменения); 4) по характеру универсальности (не универсальны, определяются рамками конкретной национальной системы законодательства в конкретные отрезки времени).

Взаимодействие общеправовых принципов и принципов законодательства происходит в правоприменительном процессе, когда общеправовой принцип определяет рамки применения всех нормативных предписаний, в том числе и принципов законодательства.

В работе предлагается наряду с принципами законодательства выделять принципы строения законодательства или принципы законодательства в собственном смысле, к числу которых относятся системность, иерархичность

(субординация), отраслевая дифференциация, федерализм, научная обоснованность.

Во *втором параграфе второй главы «Общеправовые принципы и принципы правовой системы»* на основе исследования понятия «правовая система» формулируются принципы правовой системы и определяется их соотношение с общеправовыми принципами.

В диссертации предпринимается анализ эволюции теоретических взглядов на понятие правовой системы, на основе которого делается вывод о том, что правовая система не элемент правовой действительности и не сама правовая действительность, отраженная в формализованном понятии, а специфический способ научного описания определенных правовых явлений и характера взаимосвязи между ними, формирующийся в процессе применения метода синтеза к исследованию правовых явлений.

Под принципами правовой системы в работе понимаются основные начала синтетического описания правовых явлений, нормативные, обязательные требования, которые предъявляются к процессу познания отдельных элементов правовой действительности и взаимодействий между ними.

Принципами правовой системы являются следующие принципы: цели, двойственности, сложности, множественности, историзма.

Соотнося общеправовые принципы права и принципы правовой системы, соискатель делает вывод о необоснованности самой проблемы сопоставления, так как в процессе подобного сравнения нарушается принцип однородности и соразмерности. Если принципы правовой системы – нормативные требования к научному описанию действительности, то принципы права – это устойчивые правила юридической практики, правоприменительные обычаи, которые широко применяются юридическим сообществом.

В *третьем параграфе второй главы «Общеправовые принципы и общепризнанные принципы международного права»* анализируются

проблемы влияния принципов международного права на национальное право, определяются сферы воздействия общеправовых принципов права и общепризнанных принципов международного права.

В диссертации подробно рассматриваются проблемы генезиса и реализации общепризнанных принципов международного права, анализируется их соотношение с предписаниями национального права.

По мнению соискателя, общепризнанные принципы международного права:

1. Являются логическим результатом принятия и реализации соответствующего международного договора и прекращают свое существование вместе с ним. Их источником, «первоначалом» является согласованная воля сторон, заключающих договор, результат унификации терминологии, которая характерна для различных правовых систем.

2. Общепризнанные принципы международного права не носят универсального характера, они действуют только в отношении «цивилизованных наций», то есть тех государств, которые так или иначе участвовали в создании норм международного договора. В отношении данных принципов мы можем говорить о конкретном и четком определении пределов их действия.

3. Данные принципы сегодня выполняют функцию так называемого «мягкого неписаного» права, так как в государствах, признающих соответствующие принципы обязательным становится не сам принцип, а результат его толкования.

Границы соотношения общеправовых принципов и общепризнанных принципов международного права в работе определены следующим образом. *Во-первых*, различны «каналы», пути их формирования. Общеправовые принципы всегда является продуктом реализации права, они формируются стихийно, «снизу» без какого-либо внешнего установления. Общепризнанные принципы международного права связаны с процессами государственного и межгосударственного правотворчества. *Во-вторых*, общеправовые принципы

характеризуют юридическую деятельность во всех правопорядках, вне зависимости от конкретно-исторических условий. В отношении общепризнанных принципов международного права подобное универсальное действие не характерно. Они реализуются только в правовых системах так называемых «цивилизованных» государств, при этом государства должны достаточно четко обозначить свою позицию по соответствующим вопросам. *В-третьих*, сфера действия общеправовых принципов права не связана с ограничением субъектного состава участников каких-либо правоотношений, они универсальны для любых правоприменительных ситуаций и отношений. Применение общепризнанных принципов международного права к частным отношениям является результатом развития правовых позиций национальных правовых систем, вызывает к жизни особые формы толкования и правовые позиции соответствующих судов государства.

Общее между этими явлениями проявляется в том, что вопрос об их применении и толковании истинного содержания, установление некой системы принципов – это всегда сфера юридической практики конкретного государства.

В четвертом параграфе второй главы «Общеправовые и основополагающие принципы права» раскрываются особенности соотношения общеправовых и основополагающих принципов права.

Исследование феномена основополагающих принципов права как объекта для сравнения с общеправовыми принципами позволило сформулировать их основных признаки. *Во-первых*, анализ и оценка основополагающих принципов права в силу прямого указания закона является прямой прерогативой арбитражных судов и судов общей юрисдикции. *Во-вторых*, основополагающие принципы права судами не сводятся к системе норм материального и процессуального права, не воспринимаются как правила поведения. *В-третьих*, суды ориентированы на анализ текста законодательства для уяснения содержания основополагающих принципов российского права. *В-четвертых*, функция основополагающих принципов

прямо определена законом. Они направлены на регулирование правоприменительной деятельности суда в части выбора варианта решения, связанного с оценкой возможности выдачи исполнительного листа по решению третейского суда.

О сходстве общеправовых и основополагающих принципов права можно говорить в связи с тем, что эти явления своим источником имеют правосознание правоприменителей. Однако очевидны и различия данных явлений. Основопологающие принципы права – это результат толкования норм позитивного национального права, причем право подобного толкования законом предоставлено лишь лицам, осуществляющим правосудие. Общеправовые принципы формируются как результат обобщения актов реализации права.

Общеправовые принципы функционально определяют те рамки, в которых осуществляется любая правоприменительная деятельность, а также особенности правовой квалификации, которые в такой деятельности осуществляются. Функционируя, общеправовые принципы задают и рамки деятельности, в процессе которой обнаруживаются общепризнанные принципы права.

В третьей главе «Реализация общеправовых принципов» раскрывается понятие «реализация общеправовых принципов права», проводится его отграничение от понятия «реализация права», раскрываются методологические основы исследования процесса реализации общеправовых принципов права, анализируются особенности реализации общеправовых принципов российского права.

В первом параграфе третьей главы «Теоретические основы исследования реализации общеправовых принципов» определяются основы исследования процесса реализации общеправовых принципов права, раскрываются особенности объективной и субъективной сторон реализации принципов.

Реализация общеправовых принципов в работе исследуется в аспектах теоретических представлений о соотношении объективного и субъективного в праве; логико-юридическом развитии правовых норм и правоположений юридической практики.

Реализация принципов права представляет собой единство объективных и субъективных аспектов. С объективной стороны, принципы представляют собой один из элементов, признаков, качеств правового свойства общественных отношений, которое возникает и развивается объективно. С субъективной стороны, реализация принципов всегда происходит через действия и сознание конкретных субъектов, наделенных правоприменительными полномочиями и имеющими, как правило, специальную профессиональную подготовку.

Объективные условия для формирования и реализации принципов права создаются в связи с общими условиями логико-юридического развития правового регулирования. В условиях романо-германской правовой системы, к которой относится российское право, правовое предписание формулируется как общее, в связи с чем в каждой правоприменительной ситуации возникает необходимость «привязки» нормы к конкретному случаю. Принципы права становятся инструментом подобной «привязки».

В процессе правового регулирования принципы права выступают базой для формирования определенного типа правового регулирования общественных отношений, они представляют собой некую границу для использования конкретных правовых средств применительно к воздействию на общественные связи. С другой стороны, они представляют собой самостоятельное поднормативное средство правового регулирования, так как с неизбежностью учитываются в процессе правоприменения.

Необходимо различать объективную и субъективную стороны реализации общеправовых принципов права. Объективная сторона выражается в формирующемся типе правового регулирования, предполагающем особенности формирования и структурирования собственно системы

«писаного права», а с другой стороны, властной юрисдикции, компетенции, в том числе разграничение правотворческой и правоприменительной деятельности. Субъективная сторона – базовые, устойчивые характеристики правоприменительной деятельности (элемент правовой традиции).

Во *втором параграфе третьей главы «Некоторые особенности реализации общеправовых принципов в российской правовой системе»* раскрываются содержательные особенности объективной и субъективной сторон реализации общеправовых принципов, анализируются качественные характеристики российской правовой традиции.

Объективная сторона реализации общеправовых принципов права российского права в работе охарактеризована через анализ публично-правового и частноправового типов правового регулирования. Выделив признаки и содержательные характеристики данных типов правового регулирования, соискатель раскрывает особенности реализации общеправовых принципов.

В системе частноправового регулирования, предполагающего широкую автономию воли субъектов права, применение принципов права получает, как правило, широкое распространение и развитие. При публично-правовом регулировании позитивно установленный статус каких-либо субъектов права создает ограниченную, узкую сферу усмотрения этих субъектов – принципы могут оказаться практически невостребованными в регулировании общественных отношений.

Субъективную сторону реализации общеправовых принципов права выражает российская национальная правовая традиция. В работе делается вывод о том, что характерными чертами российской национальной правовой традиции являются: 1) преобладающая роль государства в системе социальных отношений; 2) особая роль обычного права; 3) сосредоточение процесса формирования принципов права как устойчивых нормативов юридической практики в рамках деятельности Конституционного Суда РФ; 4) несформированность социальной и правовой ценности независимого суда.

Заключение диссертации посвящено подведению итогов проведенного исследования. В нем сделаны необходимые обобщения, сформулированы основные выводы, предложения по совершенствованию законодательства, а также определен круг тем для дальнейших исследований по проблемам теории общеправовых принципов права.

РАБОТЫ, ОПУБЛИКОВАННЫЕ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ

Статьи, опубликованные в журналах, рекомендованных ВАК РФ

1. Дмитриев, С.Д. К вопросу о понятии принципов права / С.Д. Дмитриев // Пробелы в российском законодательстве. — 2009. — №4. — С. 62 — 64. (0,4 п.л.).

2. Дмитриев, С.Д. К вопросу о методологических подходах в определении принципа законности / С.Д. Дмитриев // Вопросы экономики и права. — 2010. — №1. — С. 19 — 22 (0,5 п.л.).

3. Дмитриев, С.Д. Общеправовые принципы и общепризнанные принципы права / С.Д. Дмитриев // Вестник Самарского государственного университета. — 2012. — № 1. — С.150 — 157 (0,6 п.л.).

Публикации в иных изданиях

4. Дмитриев, С.Д. Общеправовые принципы и публичный порядок / С.Д. Дмитриев // Актуальные проблемы правоведения. — 2010. — № 33(27). — С. 25 — 30 (0,55 п.л.).

5. Дмитриев, С.Д. Понятие реализации общеправовых принципов права / В.В. Болгова, С.Д. Дмитриев // Актуальные проблемы правоведения. — 2010. — №3(27). — С. 17 — 24 (0,9/0,45 п.л.).

6. Дмитриев, С.Д. Проблемы применения системного подхода к исследованию принципов права / В.В. Болгова, С.Д. Дмитриев // Проблемы теории и юридической практики в России: материалы 7-й междунар. научн.-практ. конф. молодых ученых, специалистов и студентов. 14—15 мая 2010 г.

Ч.1. – Самара : Изд-во Самарск. гос. экон. ун-та, 2010. – С. 9 — 11 (0,25/0,15 п.л.).

7. Дмитриев, С.Д. Тип правопонимания и его влияние на реализацию правовых явлений / В.В. Болгова, С.Д. Дмитриев // Актуальные проблемы правоведения. — 2010. — № 1 (25). – С. 17—23 (0,75/0,3 п.л.).

8. Дмитриев, С.Д. Глобализация и ее влияние на реализацию общеправовых принципов в публичном праве / С.Д. Дмитриев // Проблемы теории и юридической практики в России: материалы 7-й междунар. науч.-практ. конф. молодых ученых, специалистов и студентов. 14 — 15 мая 2010 г. Ч.1. — Самара : Изд-во Самарск. гос. экон. ун-та, 2010. — С. 57—59 (0,2 п.л.).

9. Дмитриев, С.Д. Особенности реализации общеправового принципа равенства в отдельных сферах правового регулирования // Проблемы теории и юридической практики в России: материалы 7-й междунар. науч.-практ. конф. молодых ученых, специалистов и студентов. 14 — 15 мая 2010 г. Ч.2. — Самара : Изд-во Самарск. гос. экон. ун-та, 2010. — С. 64 — 66 (0,2 п.л.).

10. Дмитриев, С.Д. К вопросу о понятии общеправовых принципов права / С.Д. Дмитриев // Правовое регулирование деятельности хозяйствующего субъекта: Материалы 9-й междунар. науч.-практ. конф. «Проблемы развития предприятий: теория и практика», 18 — 19 нояб. 2010 г. — Ч.3. — Самара : Изд-во Самар. гос. экон. ун-та, 2010. — С. 38 — 41 (0,3 п.л.).

Подписано в печать 20.04.2012. Формат 60×84/16.
Бумага офсетная. Гарнитура Таймс. Усл. печ. л. 1,25.
Тираж 100 экз. Заказ 111.

Издательство Волгоградского государственного университета.
400062 Волгоград, просп. Университетский, 100.
E-mail: izvolgu@volsu.ru