

словами: «...сегодня надо всерьез задуматься о перспективах Гражданского кодекса, о путях его планомерного совершенствования. Прежде всего это относится к части первой Кодекса, разрабатывавшейся на заре экономического и демократического развития новой России»¹.

При этом Д.А. Медведев видит «главную цель такого совершенствования» в том, чтобы на основе огромного опыта судебного толкования и применения Кодекса пополнить его часть первую нормами, полнее отражающими состояние отношений собственности в нашей стране, более точно регламентирующими статус юридических лиц разных видов»².

Подводя итог анализу роли юридической доктрины как специфического правового регулятора формирующего правовую политику в сфере частного права целесообразно выделить четыре основных направления ее комплексного применения.

Во-первых, систематическое и планомерное воздействие на законодательную деятельность, когда с ее помощью удастся тщательно и юридически корректно формировать нормативную ткань будущего частного права, проводить юридическую экспертизу с точки зрения соблюдения правил законодательной техники и действующей юридической доктрины, не допускать и исправлять законодательные ошибки. Нельзя не согласиться с Н.Н. Тарасовым в том, что «методологические исследования для нашей юриспруденции сегодня, пожалуй, более практически значимы, нежели любые содержательные конкретные исследования, ибо достоверность и обоснованность последних, корректность и применимость их результатов напрямую зависят от степени разработанности методологии юридической науки»³. Не только критически настроенный исследователь понимает значимость концептуальных основ общей теории государства и права. «Главной задачей и заботой современной юридической науки в России является становление концептуального теоретического мышления»⁴, - подчеркивает О.Э. Лейст.

Во-вторых, оказывание влияния на правоприменительную деятельность, способствуя правильному пониманию смысла законов и содержания правовых норм, регулирующих частное право, верному

¹ Медведев Д.А. Новый Гражданский кодекс Российской Федерации: вопросы кодификации. С. 28.

² Медведев Д.А. Новый Гражданский кодекс Российской Федерации: вопросы кодификации. С. 32-33.

³ Тарасов Н.Н. Методологические проблемы юридической науки. Екатеринбург, 2001. С. 9.

⁴ Лейст О.Э. Сущность права. Проблемы теории и философии права. М., 2002. С. 244.

применению их как основания для издания подзаконных актов, осуществления юридических действий, использования механизма правовой защиты граждан и юридических лиц.

В-третьих, выступление в качестве средства международного обмена правовой информацией, как способ сближения национальных законодательств, в сфере частного права и введения общих и согласованных юридических режимов. Тем самым «достигается «сопряженность» информационно-правовых технологий обработки, хранения и использования законодательных массивов в рамках СНГ, Совета Европы, других межгосударственных объединений и международных организаций».

В-четвертых, выступление в качестве средства обучения основам правотворчества и правоприменения.

*Сытюгина Вера Алексеевна,
Институт права, ФГБОУ ВПО
«Тамбовский Государственный
Университет имени Г.Р.
Державина», Россия, г. Тамбов
Окришвили Тимур Георгиевич,
аспирант кафедры теории и
истории государства и права
Казанского федерального
университета, Россия, г. Казань*

ГЛАВА 2. РАЗВИТИЕ ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ В СФЕРЕ СОВРЕМЕННОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Прежде чем рассмотреть вопрос, касающийся непосредственно особенностей и тенденций развития правовой политики в сфере современного частного права, раскроем в начальном этапе нашего исследования, ее относительные и ключевые моменты.

Характеризуя содержание понятия, следует отметить, что правовая политика, представляет собой сознательно формируемое правовое явление должно обладать соответствующими внутренними свойствами и признаками.¹

Немаловажно указать, что такое понятие, как «правовая политика», часто раскрывалось в юридической литературе еще в

¹ Исаков Н. В. Основные приоритеты современной российской правовой политики / Под ред. д.ю.н., проф. В. А. Казначеева). – Пятигорск, 2003. С. 18.

советский период. Приведем точки зрения нескольких авторов, относительно данного вопроса. Итак, К.Н. Шундигов отмечал, что термин правовой политики используется достаточно формально, без наполнения его какой-либо смысловой конкретикой, без попыток глубокого научного анализа содержания и объема обозначаемого им научного понятия.¹ Важно отметить, определение, предлагаемое Н.А. Беляевым, который, в свою очередь рассматривал правовую политику и как выработанное государством и основанное на объективных законах развития общества направление деятельности государственных и общественных органов и организаций по охране интересов трудящихся². В итоге, мы можем отметить, что в общем смысле правовая политика – один из видов политики как родового интеграционного понятия. Поэтому нельзя уяснить суть правовой политики, не зная, что такое политика вообще. Иными словами, любое определение правовой политики не должно противоречить устоявшимся представлениям о политике в ее традиционном смысле³.

Акцентируем внимание на рассмотрении определения политики. Мы можем отметить, что, не смотря на существующее множество ее определений, политика в общем смысле, представляет собой область взаимодействия между классами, партиями, нациями, народами, государствами, социальными группами, властью и населением, гражданами и их объединениями. Это – важнейший и сложнейший пласт общественной жизни, самостоятельный мир политических ценностей и интересов.

В первую очередь, политика – это деятельность, связанная с организацией и мобилизацией ресурсов для достижения целей коллектива. Понятие политики уже широко использовалось в Античности. Так, трактат Аристотеля о государственном правлении был назван им «политика». Древнегреческий философ связывал политику с жизнью государства и общества. Длительное время представления о политике носили нормативный характер, в соответствии с которым она определялась как «борьба за справедливый порядок» или как способ достижения всеобщего блага. Определение политики в современной науке зависит от теоретических позиций исследователя. С точки зрения структурного

¹ Шундигов К. В. О некоторых методологических проблемах формирования научного понятия правовой политики // Правовая политика и правовая жизнь. 2003. №1. с. 7.

² Беляев Н. А. Уголовная политика на современном этапе // Уголовное право на современном этапе: Проблемы преступления и наказания / Под ред. Н. А. Беляева, В. К. Глистина, В. В. Орехова. СПб., 1992. С. 12.

³ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: Учебник / М.:Юристъ, 2004. С. 489.

функционализма политика – обязательный элемент организации любого коллектива. Ее существование определяется необходимостью организации и мобилизации ресурсов для достижения коллективных целей (Т. Парсонс). Политическая деятельность непосредственно связана с функциями целеполагания, принуждения и сохранения целостности сообщества перед лицом глобальных угроз. Д. Истон определяет политику как «волевое распределение ценностей» – обязательное наделение значением важных социальных явлений. Дальнейшее уточнение специфики политического связывалось с определением порядка доступа к социально значимым ресурсам. С точки зрения сторонников конфликтного подхода политика связана с конфликтным взаимодействием классов (К. Маркс) и заинтересованных групп (А. Бентли, Д. Труман, Г. Ласки и др.). Некоторые исследователи определяют политику как общественную деятельность, направленную на обязательное регулирование общественных конфликтов с помощью ценностей (Г. Лембрух). При данном подходе акценты смещаются с собственно конфликтного взаимодействия на процесс его мирного урегулирования. По мнению Д. Хелда, политика воплощается в сотрудничестве и борьбе групп по поводу производства, распределения и использования ресурсов. Сторонники теории рационального выбора анализируют политику в категориях социального обмена. Исходной категорией их рассуждений становится индивидуальный интерес и частные цели. Политика как система социального обмена между индивидами, которые коллективно стремятся к достижению своих целей, возникает в том случае, если индивидуальное достижение целей по каким-либо причинам становится невозможным (Дж. Бьюкенен)¹.

Отметим, что политика имеет сложную структуру. Составными и важнейшими элементами являются объекты политики, субъекты политики, политические процессы, политическая власть, политические идеи и концепции.

Объекты политики – непрерывно меняющиеся общественные проблемы, решение которых требует адекватного реагирования всей системы политических институтов, принятия соответствующих управленческих решений. Субъекты политики – непосредственные участники политической деятельности. Это прежде всего индивиды, социальные группы, слои, организации, прямо или косвенно осуществляющие в процессе реализации государственной власти или осуществляющие влияние на нее. Субъект политики может быть

¹ Тургаев А.С., Хренов А.Е. Политология: Ответы на экзаменационные билеты / Издательство: Питер, 2007. С. 3.

структурно организован и представлять собой социальный институт (политическую партию, государство, средства массовой информации и т. д.). Политическая власть – способность тех или иных политических сил оказывать воздействие на общество, разрабатывать и осуществлять политику на основе баланса сил и интересов, подчиняя этому людей. Политические процессы – взаимодействие различных политических сил, субъектов политики в решении политических проблем, воздействие их на объекты политики. Характер взаимодействия (например, согласие или конфронтация, политическая борьба или сотрудничество) зависит от зрелости политической культуры субъектов, состояния общества. Политические идеи и концепции – теоретическое осмысление политического развития общества. Политические теории объясняют мир политики во всех его проявлениях, включая функционирование политических институтов. Концепциями именуют разного рода абстракции, создаваемые на основе обобщения отдельных наблюдений, совокупности отдельных фактов. Концепции служат базой для создания теорий. Значение и роль политики обусловлены функциями, которые она выполняет в обществе.

Немаловажно указать, что большое значение в реализации политики имеет соотношение цели и средств. Цель – это мысленное предвосхищение результата, на достижение которого направлена деятельность людей. Цель индивида, как правило, носит конкретный характер. Цели общества и государства имеют общий характер, так как они должны отвечать интересам большого числа людей. Но в политике наряду с общими целями существуют и более конкретные, или промежуточные, цели, например создание эффективной системы управления обществом, разработка и принятие необходимых законов и т. д. В демократически организованном обществе основными целями политики являются согласование общих и частных интересов всех членов общества; поддержание правопорядка в обществе и урегулирование возникающих конфликтов; управление общественными делами; содействие в распределении общественных ресурсов; защита членов общества от угрозы извне. Но бывает так, что сама политическая власть является основной целью для различных политических сил и люди, обладающие властью, используют ее как средство для удерживания власти и достижения иных корыстных целей. Средства в политике – это особые инструменты, методы, ресурсы, с помощью которых достигаются намеченные политические цели. В качестве средств в политике могут быть использованы законодательные акты, выборы, массовые

выступления граждан, вооруженное восстание, военный переворот, массовые репрессии, вооруженные силы, финансы, идеология, демагогия, подкуп, шантаж и др. В современной политике большое значение имеют средства массовой информации (СМИ). Они дают политикам огромные возможности для того, чтобы манипулировать общественным сознанием и достигать своих целей. Часто политики для достижения своих целей использовали самые жестокие средства. В целом же перед любым политическим лидером, политической элитой постоянно возникает проблема выбора: как достичь намеченных целей и при этом не использовать безнравственных средств. Очевидно, что в каждом конкретном случае необходимо исходить из соизмеримости целей и средств и не вдаваться в крайности. Главными механизмами, способными ограничить применение безнравственных средств и методов в политике, являются действенный контроль над исполнительной властью со стороны законодательных и судебных институтов, политических и общественных организаций гражданского общества и неотвратимость наказания за совершенные политические преступления.¹

Рассмотрев, составляющие элементы понятия правовой политики, перейдем к анализу теоретических положений, касающихся непосредственно ее формирования, сущности, принципов. Что касается сущности правовой политики, то следует отметить, что она выражается в различных задачах, целях, программах, которые имеют непосредственную правовую подоплеку. Как известно, правовая политика – особая форма выражения государственной политики, средство юридической легитимации, закрепления и осуществления политического курса страны, воли ее официальных лидеров и властных структур. Будучи осознанной, консолидированной, эта политика воплощается прежде всего в законах, Конституциях, кодексах, других основополагающих нормативно-правовых актах, направлена на охрану и защиту данного социального строя, развитие и совершенствование общественных отношений. Правовая политика – мощное средство преобразования общества.

Важнейшее свойство правовой политики – ее государственно-волевой характер, властно-императивное содержание. Правовая политика потому и называется правовой, что она, во-первых, основывается на праве и связана с правом; во-вторых, осуществляется правовыми методами; в-третьих, охватывает главным образом

¹ Барышева А.Д., Овчинникова О.Г., Титова Е.Ю., Торгашева А.С., Стрельцова Н.К. Политология. Курс лекций. С. 1-9.

правовую сферу деятельности; в-четвертых, опирается, когда это необходимо, на принуждение; в-пятых, является публичной, официальной; в-шестых, отличается **нормативно-организационными** началами.

Во всех случаях право выступает **базовым** и цементирующим элементом этой политики. Правовая политика – наиболее приемлемая, разумная, эффективная и цивилизованная форма руководства обществом в условиях построения **правового** государства, свободных экономических отношений.¹

Немаловажно указать этап **формирования** правовой политики. Как известно, российская правовая политика как органическая часть общегосударственной политики **вырабатывается** Президентом РФ, Государственной Думой, Советом **Федерации**, Правительством, Конституционным Судом, депутатским корпусом, парламентскими комитетами, научными учреждениями, законодательными (представительными) и исполнительными органами субъектов Федерации, всеми, кто обладает правом **законодательной** инициативы. В формировании этой политики **принимают** участие политические партии, общественные организации, движения, объединения, ученые, а также граждане, но не непосредственно, а через официальные каналы и институты, через прессу.

Большую роль в данном **процессе** играют судебные, прокурорские, следственные и иные **юрисдикционные** органы с их богатой правоохранительной, **правоприменительной** и правоисполнительной практикой. Они нередко существенно корректируют реализуемую ими **правовую** политику, как бы проверяют ее на жизнеспособность и **эффективность**, выявляют в ней слабые и сильные стороны, вносят **необходимые** предложения и рекомендации по ее совершенствованию.

Все перечисленные выше субъекты формирования правовой политики выступают также и субъектами ее осуществления. Иначе и быть не может, ибо здесь **деятельность** самих разработчиков и исполнителей совпадает, представляя **собой** единое целое. Она неразделима ни во времени, ни в пространстве, ни по кругу лиц, ни по существу. Но главным проводником правовой политики, ее организатором и координатором является все же государство с его мощным управленческим аппаратом и властными функциями.

¹ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: Учебник / М.:Юристъ, 2004. С. 493 – 495.

Большая роль в этом деле должна принадлежать, в частности, Министерству юстиции¹.

Становление путей формирования правовой политики не может обходиться без ее базирования на строго научной основе. Именно доктринальные начала выступают главными векторами развития правовой политики, именно здесь закладываются основы и для правотворческой и для правоприменительной политики. Обеспечение концептуализации теоретических взглядов и практических подходов в области правового регулирования является одной из первоочередных задач современной юридической науки. Использование на практике данных юридической доктрины, есть объективно обусловленный этап развития правовой политики².

Доктринальная форма российской правовой политики преимущественно воплощается в проектах правовых актов, в научном предвидении развития юридических ситуаций, которые находят свое выражение, прежде всего, именно на страницах юридических журналов, научных работ, диссертационных исследований и др. Юридическая наука – важнейшее направление правовой политики, так как именно здесь разрабатывается идеология права как социального института, его цели, функции, принципы, дух и смысл, формируются новые отрасли, институты и нормы права, новые юридические конструкции, понятия, инструменты, прогнозируется эволюция юридических технологий и правовой жизни³.

Что касается осмысления существования понятия «правовая политика», то здесь обязательным является тот принцип, что сама по себе она всегда обслуживала и обслуживает прежде всего интересы государства, а через государство – интересы общества, граждан. И укрепление государственности, к чему стремится сегодня новое руководство страны, предполагает в первую очередь упрочение ее правовых основ. В противном случае она обречена на слабость, рыхлость и недееспособность. Попытки проводить ту или иную политику без правового обеспечения, как правило, терпят провал и из-за неполноты нормативно-правовой базы, скрепляющей правовой воли, выраженной в юридических нормах.

В то же время, правовая политика может быть эффективной лишь в том случае, если она опирается на твердую, легитимную,

¹ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: Учебник / М.:Юристъ, 2004. С. 495.

² Пузиков Р.В. Доктринальные начала российской правовой политики // Доктрина права. 2009. № 1-2. С. 16.

³ Пузиков Р.В. Доктринальные начала российской правовой политики // Доктрина права. 2009. № 1-2. С. 17.

авторитетную власть. Собственно, власть и право всегда шли рядом, поддерживая друг друга в достижении общих целей и тесно взаимодействуя между собой. Это характерно и для современной ситуации России, хотя должной гармонии здесь пока нет – этот важный приоритет еще предстоит реализовать. Известно, что власть, не ограниченная правом, опасна; право, не обеспеченное властью, бессильно. Эти два начала должны синхронно корреспондировать друг другу.

Что касается содержания правовой политики, то справедливо отметить, что оно, включает в себя множество компонентов: это и стратегия законодательства, и принципы правового регулирования, и конституционное строительство, и судебная реформа, и защита прав человека, и совершенствование избирательного права, основ федерализма, государственности, и упрочение законности, правопорядка, дисциплины и многое другое. Среди разновидностей правовой политики обычно выделяют законодательную, уголовную, исправительную, судебную, следственную, надзорную, правоохранительную и др.¹

Итак, рассмотрев определение составляющих понятий и теоретическую структуру правовой политики, мы переходим к рассмотрению ее основных приоритетов. Приоритетов в современной российской правовой политике много. Под приоритетами в данном случае понимаются первоочередные задачи, проблемы, вопросы, которые необходимо решать сейчас и в ближайшей перспективе. К наиболее общим из них относятся такие, как формирование правового государства, гражданского общества, совершенствование законодательства и практики его применения, создание надежной правовой базы проводимых реформ, борьба с преступностью, выработка эффективных антикоррупционных мер, наведение порядка во власти, усиление защиты и гарантий прав человека, преодоление правового нигилизма и др. Свои, более конкретные приоритеты, имеются в рамках отраслевых юридических наук².

Итак, перейдем к рассмотрению наиболее важных приоритетов правовой политики.

Что касается такого приоритета, как формирование правового государства, то основополагающими факторами в его реализации будут, например, дальнейшие преобразования в экономической, социальной, политической, правовой и идеологической сферах.

¹ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: Учебник / М.:Юристъ, 2004. С. 496 – 497.

² Матузов, Н.И. Понятие и основные приоритеты российской правовой политики // Правоведение. - 1997. - № 4. - С. 6 – 17.

В экономической сфере предстоит создание развитой рыночной экономики.

В социальной сфере для правового государства необходимо преобладание среднего класса, достаточно материально обеспеченного, заинтересованного в стабильности общества (интеллигенция, квалифицированный рабочий класс, мелкие и средние предприниматели, фермеры и др.). Однако в действительности произошло размывание среднего класса. Общество распалось на очень богатых и бедных.

В политической сфере необходимо дальнейшее развитие демократических, федеративных начал, местного самоуправления, создание оптимального баланса ветвей власти, формирование подлинного политического плюрализма, повышение уровня участия народа в политических процессах и т. д. Между тем участие народа, разочаровавшегося в реформах, настолько низкое, что в законах о выборах органов субъектов федерации для признания выборов действительными установлен минимум явки избирателей — 25%. Между тем общеизвестно, что демократические системы сохраняют стабильность и жизнеспособность именно в силу активного участия граждан в делах общества. Значительный вес в избирательных процессах приобретают средства массовой информации.

В правовой сфере сделаны определенные шаги в формировании правового государства. В значительной мере обновлено законодательство. В основном создана правовая база рыночной экономики, приняты многие законы, связанные с совершенствованием политической системы, судебной системы, с охраной прав и свобод граждан и т. д. В числе новых законов следует назвать, прежде всего Конституцию РФ, конституции республик и уставы областей, краев, автономных округов как субъектов федерации, новые гражданский, уголовный, семейный, трудовой кодексы, законы о судах, о прокуратуре и т. д. Однако, формирование правовой системы далеко не закончено. Актуальной проблемой является укрепление законности. Экономическая реформа, переход к рыночной экономике, приватизация, передел собственности, безработица и другие факторы породили невиданную ранее в стране организованную преступность, коррупцию, снижение уровня исполнительной дисциплины в государственном аппарате, новые виды экономической преступности, преступления против личности, нарушение трудовых прав граждан. Очевидно, что без существенных успехов в деле снижения уровня преступности говорить о правовом государстве не приходится.

В идеологической сфере неперенным условием для правового государства являются повышение уровня политической и правовой культуры, искоренение правового нигилизма, прежде всего в государственном аппарате, оздоровление нравственного климата в государстве.¹

Также, следует указать тот момент, что для наиболее эффективного развития и формирования правового государства, необходимо исполнение определенной задачи, которая заключается в том, чтобы "заставить" всех, в том числе власть, уважать и соблюдать собственные законы, которые, в свою очередь, должны быть социально и научно обоснованными, адекватно отражающими насущные потребности жизни. Именно в этом направлении надо постепенно продвигаться все дальше и дальше по пути к подлинно правовому государству, к "правлению права".²

Одним из безусловных приоритетов российской правовой политики является преодоление правового нигилизма и правового идеализма, которые представляют собой в конечном итоге две стороны "одной медали", а именно острого дефицита юридической культуры. Многие изъяны советской, а также постсоветской правовой политики, прошедшей в послеоктябрьский период весьма извилистый и тернистый путь, объясняются как раз указанным ключевым недостатком. Искаженное правосознание общества не раз заводило эту политику в тупики беспределов, порождало разного рода уклоны и перегибы.³

Отметим сущность приоритета, как преобразование конституционной реформы. Суть всех предложений об изменении Конституции – перераспределение власти. Последнее можно свести к четырем главным пунктам: а) ограничение полномочий Президента; б) усиление контрольных функций парламента; в) расширение компетенции и самостоятельности правительства; г) формирование кабинета министров на коалиционной основе, утверждение парламентом вице-премьеров и ключевых министров.

В современных условиях одним из основополагающих приоритетов российской правовой политики является конституционная реформа, о необходимости которой много говорят и пишут сегодня в средствах массовой информации, в парламентских,

¹ Чердянец А.Ф. Теория государства и права: Учебник для вузов. — М.: Юрайт-М, 2002. С. 164-167.

² Козлихин И.Ю. Право и политика. СПб., 1996. С. 20-21.

³ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: Учебник / М.:Юристъ, 2004. С. 505 – 506.

политических и научных кругах. Проводятся теоретические дискуссии, "круглые столы".

Суть всех предложений об изменении Конституции – перераспределение власти. Последнее можно свести к четырем главным пунктам: а) ограничение полномочий Президента; б) усиление контрольных функций парламента; в) расширение компетенции и самостоятельности правительства; г) формирование кабинета министров на коалиционной основе, утверждение парламентом вице-премьеров и ключевых министров.

Итак, мы рассмотрели основные и наиболее значимые приоритеты правовой политики, приступим к анализу определения частного права.

Необходимо отметить, что частное право составляет базу, ядро правопорядка, основанного на рыночной организации хозяйства. История показывает, что основные частноправовые начала, например неприкосновенность собственности или свобода договоров, практически нигде и никогда не действовали в чистом виде, подвергаясь по необходимости тем или иным ограничениям. По степени и характеру этих ограничений можно различать виды или типы правовых систем.

Частное право во всяком правопорядке регулирует прежде всего различные отношения по принадлежности или использованию имущества, отличающиеся тем, что они основаны на юридическом равенстве участников, автономии их воли и их имущественной самостоятельности (обособленности).¹

В сферу действия частного права входят отношения частной собственности, обязательственные отношения, отношения, вытекающие из договоров, наследственные и др. К отраслям, институтам частного права обычно относят гражданское, семейное, наследственное и др. Следует отметить, что советская юридическая наука не признавала деление советского права на частное и публичное. Основными мотивами отрицания такого деления было, во-первых, то, что частное право в своей основе имеет частную собственность. Коль скоро таковая отсутствует, то отсутствует и частное право. Во-вторых, ссылались на записку В. И. Ленина к наркому юстиции Д. И. Курскому в связи с составлением гражданского кодекса, в которой было сказано, что советская власть ничего частного в области хозяйства не признает, все здесь является публично-правовым. Небезынтересно по этому поводу высказывание видного дореволюционного русского юриста И. А. Покровского,

¹ Черепанов Б. Б. К вопросу о частном и публичном праве. М., 1994; С.130.

который утверждал, что социализм в области права равнозначен публично-правовому началу и поэтому исключает возможность существования частного права. Однако не все социалисты отрицали частное право. Так, К. Каутский считал допустимой при социализме частную собственность на жилье, мастерские и т. п. и признавал деление права на частное и публичное. В наше время создания рыночной экономики, допущения частной собственности признается существование частного права. Можно сказать, что идет формирование этого права.¹

Итак, мы рассмотрели структуру и содержание частного права, где справедливо отметить тот момент, что его становление и развитие является очень сложным процессом. Так же следует указать, что само по себе развитие частного права, тесно связано с развитием определенного политического курса и направления. Как было отмечено выше, в советский период частное право не находило своего развития, ликвидировались абсолютно все его проявления. В советском праве, — писал М. С. Строгович, — нет и не может быть частного права, так как последнее всегда является выражением и средством охраны интересов частных собственников»². Со временем вопрос о делении права на публичное и частное начинает, по словам Ю. А. Тихомирова, вообще обходиться стороной в учебниках по теории права.³

Стоит отметить, что при столь активной ликвидации частного права, не мог и разрешаться вопрос о существовании привычной в настоящее время системе права.

Деление права на частное и публичное в юридической литературе (в частности, в трудах А. Г. Гойхбарга) первых лет Советской власти стало, по словам Б. Б. Черепахина, подвергаться «многочисленным нападениям и столь же ожесточенной, как и не основательной, критике как с точки зрения своей исторической и догматической правильности, так и с точки зрения своей целесообразности и желательности»⁴. Свое отрицательное отношение к частному праву как к форме правового регулирования А. Г. Гойхбарг, согласно оценке Б. Б. Черепахина, «переводит именно в плоскость его желательности или нежелательности и полагает, что стоит только советским юристам

¹ Чердянец А.Ф. Теория государства и права: Учебник для вузов. — М.: Юрайт-М, 2002. С. 241-243.

² Теория государства и права: Основы марксистско-ленинского учения о государстве и праве / Под ред. П. С. Ромашкина, М. С. Строговича, В. А. Туманова. М., 1962. С. 506.

³ Тихомиров Ю. А. Публичное право. М., 1995. С. 20.

⁴ Черепахин Б. Б. К вопросу о частном и публичном праве // Труды по гражданскому праву. М., 2001. С. 112, 116.

захотеть, чтобы не стало частного права, точнее, перестать хотеть, чтобы оно существовало, и частное право исчезнет, а с этим вместе и самое деление права на частное и публичное».

Рассмотрим тот момент, что правовая политика в современном частном праве развивается довольно активно. Такое развитие легко просматривается при появлении новейших отраслей права, регулирующих все более узкие направления наиболее частных общественных интересов, следует указать, что их поддержание и нормальное существование регламентируется появлением соответствующей нормативной базой, содержащей в себе подробное описание и регулирование возникающих тех или иных общественных отношений.

Частное право в своей сущности регулирует множество различных отраслей, к данной сфере относятся такие направления как гражданское право, семейное право, трудовое право, торговое право, банковское право, международное частное право. Рассмотрим развитие правовой политики в частном праве, на примере сферы гражданского права. Итак, частноправовое регулирование в настоящее время, активно прослеживается на примере создания Гражданского кодекса Российской Федерации, что порождает развитие новых сфер российского права, которые тем или иным образом будут соприкасаться с цивилистикой, а соответственно принимать ее влияние.

Развитие правовой политики в частном праве в сфере гражданского права, определяется «приватизацией» публичного права, вызванную переходом к рыночной экономике. Здесь важно не допустить как излишнюю публицизацию, так и «приватизацию» права. Публицизация частного права была вызвана интервенцией государства в экономические и социальные отношения с целью защиты общих интересов, а также защиты интересов слабых субъектов рыночной экономики.

Частноправовое регулирование характеризуется следующими принципами:

- 1) признание и защита частной собственности;
- 2) независимость, автономность субъектов частного права;
- 3) равенство субъектов частного права;
- 4) свобода договоров¹.

¹ Чердянец А.Ф. Теория государства и права: Учебник для вузов. — М.: Юрайт-М, 2002. С. 244.

Именно такие принципы частноправового регулирования, будут рассматриваться как развитием правовой политики в рассмотрении нами отрасли гражданского права. Немаловажно рассмотреть данные аспекты более подробно.

Что касается принципа о признании и защите частной собственности, то, прежде всего необходимо раскрыть понятие права собственности вообще. Итак, нам известно, что под правом собственности понимается юридически обеспеченная возможность для лица, присвоившего имущество, владеть, пользоваться и распоряжаться этим имуществом по своему усмотрению в тех рамках, которые установил законодатель.¹

Итак, мы рассмотрели понятие права собственности и составляющих основных ее компонентов, следует отметить определение понятия частной собственности. Под частной собственностью понимается прежде всего, закрепление права контроля экономических ресурсов и жизненных благ за отдельными людьми или их группами. Частная собственность предполагает определенное отторжение от других лиц, не относящихся к числу владельцев, права контроля за определенными объектами – капиталом, землей, доходом, конечными товарами и т. д. Все они теперь становятся персонифицированными и имеют конкретных владельцев.²

Рассмотрев понятие частной собственности, следует обратить внимание, что основы ее признания и защиты закрепляются прежде всего в ст.35 Конституции Российской Федерации.

Следующий принцип развития правовой политики в отрасли гражданского права, а именно независимость, автономность субъектов частного права. В первую очередь, следует отметить, что под субъектами частного права в гражданском обороте понимаются физические и юридические лица, а также государство, где необходимо отметить, что гражданская правоспособность и дееспособность государства как субъекта гражданских прав определяется и проявляется не в его отношениях с другими субъектами – гражданами и юридическими лицами, а в природе образования и существования, что выражается в объеме его правосубъектности. Особенность государства заключается в том, что оно является носителем политической власти и суверенитета и в силу этого в нормативном порядке регулирует имущественные и иные отношения, определяет

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая, вторая, третья, четвертая) / Новосибирск: Сиб. ун-в. изд-во, 2008. С 139.

² Ерошенко А.А. Право частной собственности и его обеспечение в России. // Государство и право. – 1999. - № 10. – с. 34 – 42.

правосубъектность граждан и юридических лиц. Правосубъектность самого государства как участника гражданских правоотношений по содержанию и объему отличается от правосубъектности граждан и юридических лиц в силу природы самого этого образования и также определяется в нормативном порядке, например только оно может выпускать государственные казначейские обязательства. В то же время, выступая в качестве субъекта права в гражданском обороте, государство в лице своих органов действует как равноправный его участник и не обладает какими-либо преимуществами и льготами по сравнению с другими субъектами.

Гражданская правоспособность государства является специальной, а не универсальной, т.к. оно имеет лишь те гражданские права и обязанности, которые предусмотрены законом¹.

Рассматривая в качестве субъектов частного права физические лица, следует отметить, что их правовое положение в гражданских правоотношениях раскрывается через категории правоспособности и дееспособности. Правоспособность гражданина, выражается:

1) Способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами.

2) Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

Гражданская правоспособность неотделима от самого существования человека. Пока человек жив, он обладает правоспособностью. В ст.17 гражданского кодекса Российской Федерации закреплено, что правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Момент, когда человек считается родившимся, определяется не юридическими, а медицинскими категориями (момент начала самостоятельного дыхания). Прекращение правоспособности связано с биологической смертью, когда возврат человека к жизни исключен.

Содержание гражданской правоспособности составляет совокупность гражданских прав и обязанностей, которыми гражданин может обладать согласно действующему законодательству. В соответствии со ст.18 гражданского кодекса Российской Федерации "граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не

¹ Братусь С.Н. Советское гражданское право. М., 1984. С. 270-271.

противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретения и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права".

Наиболее существенные из перечисленных прав носят конституционный характер. Это – возможность иметь имущество в собственности, наследовать его, иметь право на жилище, права авторов.¹

Что касается дееспособности гражданина, то здесь следует отметить, несколько аспектов. По определению, дееспособность представляет собой способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.² Кроме того, дееспособность включает способность гражданина своими действиями осуществлять имеющиеся у него гражданские права и исполнять обязанности. Такая способность впервые в нашем законодательстве предусмотрена в ГК РФ (п. 1 ст. 21). В данном случае законодатель принял во внимание предложение, которое было обосновано в трудах ученых-цивилистов, доказавших, что если за гражданином признается способность приобретать права и создавать для себя обязанности, то за ним нельзя не признать способность своими действиями осуществлять права и исполнять обязанности.³

Перейдем к рассмотрению, такого субъекта частного права, как юридические лица. Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.⁴

Итак, рассмотрев основные моменты, кратко раскрывающие сущность субъектов частного права, мы можем отметить, что в частности каждому из них предоставляется неотъемлемое право быть самостоятельными или иначе говоря диспозитивными, данная

¹ Нечаева А. М. О правоспособности и дееспособности физических лиц // Государство и право, 2001. № 2, с. 29-34.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая, вторая, третья, четвертая) / Новосибирск: Сиб. ун-в. изд-во, 2008. С. 80.

³ Грибанов В. П. Основные проблемы осуществления и защиты гражданских прав. Автореф. дисс. д-ра юрид. наук. М., 1970. С. 11.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая, вторая, третья, четвертая) / Новосибирск: Сиб. ун-в. изд-во, 2008. С. 89.

особенность закрепляется законодательным путем, что является некой возможностью проявления суверенности и независимости.

Также, следует осветить тот момент, касающийся непосредственно самого равенства, рассматриваемых ранее субъектов частного права. Мы можем полагать, что данное равенство будет прослеживаться через их существование в единой правовой системе, а также, в независимости, неподчиненности воле субъектов гражданского права. Если равенство состоит главным образом в отсутствии отношений власти и подчинения и в свободе воли, то принцип автономии воли участников более корректно отражает его суть.¹

Развитие правовой политики в частном праве, очень четко прослеживается через существование принципа свободы договора, согласно которому граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена самим ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, а также договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.²

Итак, мы рассмотрели принципы и основные этапы развития правовой политики в частном праве, в соответствии с которыми отчетливо прослеживается сама сущность основополагающего понятия. Данные аспекты раскрывают нам конкретные особенности правовой политики, ее влияние на основные отрасли частного права, на их пути дальнейшего существования и развития.

¹ Щенникова Л.В. Принципы гражданского права: достижения цивилистики и законодательный эффект // Цивилистические записки: Межвуз. сб. науч. тр. Вып. 2. М. - Екатеринбург: Институт частного права, 2002. С. 48, 51.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая, вторая, третья, четвертая) / Новосибирск: Сиб. ун-в. изд-во, 2008. С. 189.