

В. В. Сорокин

(доктор юридических наук, профессор Алтайского государственного университета)

Значение принципов права в юридической практике России и Узбекистана

Важной характеристикой полноценного правосознания является опора на принципы права. В юридической науке России и Узбекистана принципы права принято рассматривать как руководящие идеи, определяющие общую направленность и наиболее существенные черты содержания правового регулирования.

К сожалению, юридическая практика уделяет принципам права недостаточное внимание. У судей и иных правоприменителей нет обязанности либо сложившегося обыкновения ссылаться на принципы права в обоснование принимаемых решений. Поэтому наблюдается разрыв между возможностями, которые таят в себе принципы, и реальной правовой действительностью. При расхождении теории и практики принципы права существуют словно сами по себе.

Между тем нет более близких феноменов, чем дух права и принципы права. И поскольку дух права на протяжении длительного времени в разных странах мира игнорировался, постольку и принципы права оказывались невостребованными юридической практикой.

Рассуждая о генезисе принципов права, авторы нередко утверждают, что прежде чем возникнуть принципу, формируются идеи права. Идеи права – это область правосознания, и они вырабатываются юридической наукой. «Принципами в науке конституционного права, – считает Н. А. Богданова, – являются идеи, имеющие фундаментальное или важное значение для развертывания конституционно-правового знания, в основу которых кладется та или иная мировоззренческая позиция, закономерность, выявленная практикой, или сформулированное умозрительно положение, являющееся плодом научной мысли»¹². Принципы права, отмечает Н. В. Витрук, изначально

¹² Богданова Н. А. Система науки конституционного права. М., 2001. С. 166.

представляют собой феномен правосознания¹³. К этим соображениям все привыкли, но нам требуется более глубокий взгляд на предмет – принципы права выражают дух права в той степени теоретического обобщения, в какой это нужно для выполнения роли начал права.

Ранее в юридической литературе авторы отмечали, что принципы права выражают сущность права. Но это прозрение оставляло досадную для юриспруденции недоговоренность, а именно: принципы права выражают собой дух права.

Подлинная метафизика обнаруживается не только в виде философских определений и рассуждений. Метафизическое пространство включает в себя действие нематериальных, неформализованных явлений, к каковым относятся и принципы права.

Тот факт, что принципы права служат примером действия духа права, подтверждается уже тем, что они обладают регулирующей силой даже в отсутствии формально-юридического закрепления в нормативно-правовых актах. Так, принцип милосердия действует повсюду непосредственно, хотя надлежащего документального выражения не получил. Эти правовые начала могут существовать в так называемом неcodифицированном виде и предопределять порядок применения норм согласно духу права.

Принципы права – это духовно-нравственные начала существования правовой системы. Они представляют собой ведущие начала формирования, развития и функционирования права. Всеобщность принципов права проявляется в том, что они распространяют свое действие на все структурные части правовой системы, включая нормативно-правовой массив, правотворчество, правореализацию, правосознание.

Действие принципов права подтверждает, что пробелы могут быть только в законах, в праве их быть не может. Так, Арбитражный суд Ивановской области в своем решении от 29.07.2004 по делу с участием музея-заповедника ошибочно, по мнению апелляционной инстанции, квалифицировал ситуацию как пробел в праве, в то время

¹³ Витрук Н.В. Общая теория юридической ответственности. М., 2008. С. 212.

как имел место пробел в законе. Апелляционная судебная инстанция прямо указала, что пробелов в праве быть не может, поскольку все спорные вопросы можно разрешить при помощи принципов права.

У принципов права выявляется нормативное содержание, ввиду чего они способны оказывать непосредственное регулирующее воздействие на поведение субъектов без всякой дополнительной уточняющей нормы.

Принципы права имеют общеобязательный характер и определяют всю правовую реальность. Они призваны помогать правоприменителям в выборе, толковании и реализации норм права. При этом юридическая сила принципов права должна рассматриваться выше силы любой нормы права. Все юридические коллизии на этот счет должны сниматься в пользу принципов права. Так, в Постановлении Конституционного Суда РФ от 23.12.2013 № 29-П проверялась конституционность положения ч. 1 п. 1 ст. 1158 Гражданского кодекса РФ. Поводом к рассмотрению послужила жалоба Р., в пользу которого отказалась от наследства мать наследодателя. Суд апелляционной инстанции отказал Р. в определении долей в наследстве, поскольку имеются наследники предшествующих очередей, к которым Р. не относится. И отказ матери от наследства в пользу Р. суд признал противоречащим букве закона, установленной в ст. 1158 ГК РФ. Конституционный Суд РФ, удовлетворяя требования истца, указал, что, исходя из принципов наследственного права, таких как свобода завещания и свобода принятия наследства, при выборе лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследства, он не связан очередностью призвания к наследству.

Регулирующая роль принципов права гораздо универсальнее роли норм права. Принципы права не только определяют поведение участников правоотношений, но и определяют содержание правотворческой деятельности, направленность толкования права, юридический стиль правоохранительных органов, правовую атмосферу в обществе. По принципам права в значительной мере проверяют, насколько тот или иной нормативно-правовой акт правомерен, то есть действительно является формой выражения права.

Место принципов права в той или иной правовой системе показывает, на каком уровне фактически находится право в данном обществе и каков уровень правовой культуры этого общества. Именно по принципам права и реальности их применения можно судить о характере достигнутого правопорядка. Верховный Суд Республики Узбекистан в своих решениях часто апеллирует к принципам международного и узбекского права.

При этом принципы права как таковые не могут изменяться в различные исторические периоды, но степень их реализуемости, безусловно, зависит от многих слагаемых места и времени. Применительно к принципам трудового права России В. А. Абалдуев указал, что они отражают направленность государственной политики в сфере правового регулирования трудовых и непосредственно связанных с ними отношений»¹⁴. Но такая характеристика нетерпима в отношении подлинных принципов права, ибо это не инструмент идеологии, а объективная закономерность. Для понимания принципов права важно подчеркнуть, что это категория не идеологическая, придуманная интеллектуальными усилиями идеологов либо ученых, а объективная закономерность, свойственная определенному явлению.

Принципы права носят объективный характер не потому, что отражают закономерности развития общества на конкретном историческом отрезке времени, а потому, что выражают собой дух права. Они не результат субъективного усмотрения законодателя, а органически присущие праву качества. Ученым отводится лишь незначительная роль в существовании принципов права – заслуга правоведов заключается в том, чтобы выявить эту объективно имеющуюся закономерность под названием «принципы права».

По выражению А. М. Васильева, «принципы права не являются произвольными по своему характеру, а объективно обусловлены экономическим, социальным, политическим строем общества, су-

¹⁴ Абалдуев В.А. Принципы трудового права России // Принципы российского права: общетеоретический и отраслевой аспекты. Саратов, 2010. С. 571–572.

ществующим в той или иной стране, социально-классовой природой государства и права, характером господствующего в стране политического и государственного режимов»¹⁵.

Когда все эти социальные факторы в их конкретно-историческом виде изжили себя и были заменены на новые, общеправовые принципы права не подверглись пересмотру. Причина неизменности принципов права состоит в том, что объективен дух права, а не преходящие социальные условия.

Н. И. Матузов отмечает: «Но главное свойство здесь – все же объективность, ибо если какие-то предпосылки и условия еще не созрели, то и нечего закреплять, юридически оформлять. Потребность не осознана. Первичен в данном случае объект, а не субъект»¹⁶. «Принципы права обладают наивысшей обобщенностью и в концентрированном виде характеризуют право в целом, отражая объективные закономерности его развития. Иными словами, в принципах выражается первооснова права и эталоны для формирования законодательной и правоприменительной деятельности», – сказано в учебнике по теории государства права под редакцией А. В. Малько¹⁷.

О. И. Цыбулевская называет принципы права объективным свойством права¹⁸. В. М. Ведяхин, проводивший многолетние исследования принципов права, в результате пришел к выводу: «Правовые принципы существуют объективно, они реально заложены в праве, независимо от того, сформулированы они в научном понятии или нет»¹⁹. В определении понятия принципов права надо зафиксировать эту мысль: как проявления духа права они действуют

¹⁵ Васильев А.М. Правовые категории. Методологические аспекты разработки системы категорий теории права. М., 1976. С. 216.

¹⁶ Матузов Н.И. Принципы права как объект научного исследования // Принципы российского права: общетеоретический и отраслевой аспекты. Саратов, 2010. С. 16.

¹⁷ Теория государства и права : учебник / под ред. А.В. Малько. М., 2006. С. 127.

¹⁸ Цыбулевская О.И. Принципы права: нравственное измерение // Принципы российского права: общетеоретический и отраслевой аспекты. Саратов, 2010. С. 176.

¹⁹ Ведяхин В.М. Принципы правового регулирования рыночных отношений // Правоведение. 1995. № 4–5. С. 27.

независимо от формального закрепления в нормах права и научных понятиях.

Принципы – это основа бытия права, которая является неизменной, ибо она в сравнении с нормативной базой совершенна и абсолютна. Принципы выражают бытие права во всей его полноте. Обращаясь к изучению принципов права, мы находимся в области метафизики. Предмет метафизического исследования – такая сфера сверхчувственного, которая допускает действие нематериальной силы (в данном случае духа права).

При смене исторических типов правовых систем изменяются только специально-юридические, а не общеправовые принципы права. Так, Д. Н. Горшунов пишет: «Принципы арбитражного процессуального права не следует воспринимать как нечто безусловно стабильное. Важными чертами принципов арбитражного процессуального права является то, что они исторические категории, выработанные на протяжении длительного развития арбитражного процессуального права. В этом смысле они считаются элементами человеческой культуры, ценностями идеологического порядка, такими как: разделение властей, правовое государство, гражданское общество, равенство, независимость и диспозитивность субъектов гражданского общества»²⁰. Но даже специально-юридические, отраслевые принципы права оказываются менее динамичными, нежели нормы права.

А. В. Малько и К. А. Струсь правы, утверждая: «ход общественного развития может порождать новые требования, изменяющие уже сложившуюся социальную практику и обыкновения, однако общепризнанные принципы организации социально-правовой реальности должны оставаться постоянными, детально прорабатываясь и закрепляясь в содержании правовых основ различных сфер»²¹.

²⁰ Горшунов Д.Н. Принципы арбитражного процессуального права // Принципы российского права: общетеоретический и отраслевой аспекты. Саратов, 2010. С. 681.

²¹ Малько А.В., Струсь К.А. Принципы права как важнейшая составляющая правовых основ развития общества // Принципы российского права: общетеоретический и отраслевой аспекты. Саратов, 2010. С. 51.

Принципы права характеризуются предельной абстрактностью, но это позволяет относить их к массе всевозможных юридических казусов. Принципы фиксируют внимание субъектов права на самых существенных аспектах права. Они выступают критерием и мериллом оценки правомерного поведения.

Принципы права можно рассматривать как общую норму, отклонение от которой недопустимо. Будучи общей нормой, принципы определяют содержание отдельных норм, а также целых групп норм права или правовых институтов. Принципы права обладают большей ценностной и юридической силой, чем отдельные нормативные предписания.

Имея непосредственным источником своего происхождения дух права, принципы позволяют рассматривать право главным образом как сферу воплощения духовно-нравственных ценностей, а не как продукт государственной власти. Это укрепляет авторитет права и превращает его нравственный фундамент в заметную и действенную величину.

В многоуровневой структуре права принципы занимают ведущее и наивысшее положение. Они способствуют единству правового регулирования в стране. Даже нормы конституционного права в процессе их толкования претерпевают руководящее влияние со стороны принципов права.

В условиях, когда обществу вменен императив: «незнание закона не освобождает от ответственности» каждый отдельный гражданин не способен знать все действующие нормативно-правовые акты, но ориентиром для правомерного варианта поведения в данном случае выступают принципы права.

Принципы права облегчают поиск смысла и содержания правовых норм в процессе толкования права. Расширительное и ограничительное толкование представляют собой легальную возможность отступить от буквы закона в пользу духа права.

Так, Конституционный Суд РФ установил, что нераспространение запрета на увольнение матери с ребенком до трех лет по инициативе работодателя на работников мужского пола является дис-

криминацией по отношению к последним. Гражданин К. с тремя малолетними детьми был уволен, хотя его жена не работает, а младшему ребенку менее трех лет. Суд первой инстанции и апелляционной инстанции не усмотрели в увольнении гражданина нарушений закона, так как истец не входит в круг лиц, которым предоставляется гарантия по ч. 4 ст. 261 Трудового кодекса РФ. Обратившись в Конституционный Суд, гражданин К. указал, что по Конституции России мужчина и женщина равны в правах и обязанностях. Конституционный Суд усмотрел здесь дискриминацию по признаку пола, согласился с заявителем и в своем Постановлении признал ч. 4 ст. 261 Трудового кодекса не соответствующей принципу равноправия мужчин и женщин в той мере, в какой эта норма, запрещающая увольнение по инициативе работодателя женщин с ребенком до трех лет, исключает возможность пользоваться этой гарантией отцу, являющемуся единственным кормильцем в многодетной семье, где мать не работает.

Принципы права могут выступать в качестве непосредственного нормативного основания для вынесения правоприменительного решения по конкретному юридическому делу. Не нужно думать, что действие принципов права ограничено случаями аналогии права либо восполнения законодательных пробелов судом. На самом деле принципы права должны применяться по каждому юридическому делу, чтобы юрисдикционное решение было правосудным. С этой целью необходимо вменить каждому судье в обязанность ссылаться в принимаемом решении на те принципы права, которые он использовал при разрешении данного спора о праве. Если судебное решение не имеет ссылки на принципы права в мотивировочной части или эти ссылки носят формальный характер, то решение должно подлежать отмене – такое правило нужно закрепить в качестве обязательного и на всех стадиях судебного пересмотра внимательно проверять выполнение.

Нормативность принципов права нужно не столько отстаивать с боем в каждом отдельном юридическом деле, сколько привыкнуть к их верховенству и бесспорно отдавать им должное. Пора прекра-

тить использование двойных стандартов в вопросе применения принципов права, когда в декларациях одно, а на практике другое. Нужно на уровне Конституции предусматривать приоритет принципов права перед законами и подзаконными нормативными актами. Реальность принципов права и их верховенства над нормативно-правовым материалом будет дисциплинировать правотворцев и правоприменителей, ограничит формализм в праве.

В юриспруденции всегда будут действовать силы, повторяющие попытки дезавуировать принципы права. Лишив право абсолютных духовно-нравственных оснований, они стремятся использовать его оболочку для обеспечения своих интересов. Так, время от времени в юридической литературе раздаются голоса о том, что «ссылки на моральные категории справедливости, добра и зла важны при определении понятия и характеристики морали, но не самого права»²². При такой интерпретации принципы права вообще выводятся за пределы собственно правовой сферы. Но практически все общеправовые принципы права являются категориями морали и нравственности, ведь принципы – это выражение духа, и иного содержания, кроме духовно-нравственного, они не приемлют.

Г. В. Мальцев писал, что принципы права «есть само право, его часть, неотделимая от других юридических структур»²³. Надо ли, как это делают некоторые авторы, относить принципы права к разновидности правовых норм? Представляется, что с точки зрения иерархии в праве принципам априори отведено надзаконное положение, и обретать нормативную форму им вовсе не обязательно. Но коль скоро в ряду других норм права встречаются нормы-принципы, против такого усиления роли принципов права мы не возражаем.

Вызывает возражение другое – мысль некоторых правоведов о несостоятельности принципа права, если он не получил нормативного закрепления. В правовых государствах, каковыми себя позици-

²² Четвернин В.А. Демократическое конституционное государство: введение в теорию. М., 1993. С. 24.

²³ Мальцев Г.В. Нравственные основания права. М., 2011. С. 679.

онируют большинство современных стран мира, право и закон состоят в органической, но не формализованной связи. Для действия закона нормативное выражение необходимо, поскольку нужно ограничивать государственный произвол. А для права нормативное выражение – лишь один из способов его обнаружения и действия. И государственно-властный характер присущ именно законам, а духу права по самой его природе государственно-властный характер не свойствен. Дух права имеет не только надзаконное, но и надгосударственное значение.

Положение о том, что принципы права находят конкретное закрепление в нормах права либо выводится из их общего содержания, придумали нормативисты, чтобы поставить принципы права в зависимость от буквы закона и ниже нормативных предписаний государства.

Принципы права по своей юридической силе всегда выше санкций правовых норм. Поэтому принцип законности не требует, чтобы санкции норм имели безусловно обязательный характер.

Принципы являются выражением духа права и поэтому всегда возвышаются над буквой закона. Они определяются как основополагающие и руководящие идеи, предопределяющие собой весь юридический процесс от начала до конца²⁴. Не всем принципам права необходимо закрепление в букве закона, ибо все принципы права обладают прямым действием. Принципы права кладутся в основу принятия правовых решений по делу. К числу принципов, прямо не сформулированных в законе, относится принцип неразрывной связи прав и обязанностей.

Вопрос о роли принципов права полноценно решается, когда мы устанавливаем их функциональное предназначение. Принципы права выполняют целый ряд функций: ориентирующую, структурирующую, регулирующую. Они обеспечивают единство, непротиворечивость и беспробельность права, поскольку при любых недостатках законодательства спор о праве можно решить при помощи принци-

²⁴ Мироненко М.Б. Принципы юридической ответственности. Тольятти, 2001. С. 88.

пов права. Принципы права выступают в качестве исходных положений теории права. Из принципов права выводятся многие другие правовые положения. Таким образом, принципы права направляют и возглавляют всю совокупность правовых средств.

Нормативная выраженность противоречит самой природе принципов права. Принципы права служат духовно-нравственным критерием толкования и применения норм права и прочих юридических положений. Выразить суть принципа права в короткой нормативной формулировке невозможно, для этого требуется развернутое концептуальное обоснование.

Принимая отраслевые кодексы, законодатель ограничивается простым перечислением некоторых принципов права в начальных статьях этих кодифицированных актов. Но смысл и содержание закрепляемых нормативно принципов права все равно остается за пределами нормативно-правовых актов в пространстве духа права.

Решая вопрос о нормативности принципов права, большая группа авторов рассматривает их как часть позитивного права, в то время как принципы являются выражением духа права. В этом суть подмен и ошибочных представлений позитивистов и нормативистов. Принципы права нужно рассматривать как вершину права, которая господствует над позитивным правом всегда, не дожидаясь пробелов в законе, юридических коллизий либо прямых указаний законодателя.

Н. В. Сильченко утверждает, что принципы права всегда приобретают форму тех источников права, в которых они нашли свое закрепление – нормативно-правового акта, договора нормативного содержания и т.д. По его мнению, принципы права существуют (проявляются) либо в форме доктринальных (научных) положений, и в этом случае они включаются в состав доктрины (науки), либо закрепляются в нормативно-правовых актах и в этом случае выражают нормативный акт²⁵. В этой позиции проявлено стремление неременного отнесения принципов права к одной из форм права, в то

²⁵ Сильченко Н.В. Теория верховенства закона. Минск, 2015. С. 171.

время как они – проявление духа права. Фактическое отождествление принципов и норм права вызвано не объективными явлениями, а доктринальными установками теории нормативизма.

Принципам права по большому счету не нужна форма, они масштабнее любой формы, так как просто в ней не поместятся. В противном случае мы обедняем содержание принципов и рассматриваем их лишь как порождение субъективного фактора. Принцип права, будучи объективным началом права, представляет собой такую одухотворенную рефлексию субъекта права, когда он в своих рассуждениях достаточно адекватно и предметно воспринимает дух права применительно к существу разбираемого дела.

Например, согласно п. 3. ст. 1 РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В ст. 6 ГК РФ говорится о возможности применения при наличии пробелов в законодательстве не только общих начал и смысла гражданского законодательства, но и требований добросовестности, разумности и справедливости. В силу п. 4. ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения. Принцип добросовестности способствует гибкому правовому регулированию, он содействует укреплению единства норм права и правовых отношений, субъективного и объективного права. Можно сказать, что принцип добросовестности отражает дух права, предопределяет неформальный характер толкования и применения норм права и воспитывает у субъектов права юридическую культуру взаимоотношений. Принцип добросовестности не должен монополизироваться отраслью гражданского права, его нужно рассматривать как общеправовой принцип права. Он реализуется в осуществлении любых субъективных прав и при исполнении любых обязанностей. Применение этого принципа – признак внимательности и осмотрительности субъекта в правовых отношениях. Правило о добросовестности является естественным противовесом правилам о свободе договора и автономии воли сторон.

Принципы и нормы права лучше всех других правовых явлений выражают бинарность духа права и буквы закона.

Понятие «норма» обозначает правило поведения, а понятие «принцип права» – это начало, ориентир, основное исходное положение.

Принципы права выражают сущность права или дух права, а нормы права выражают формальные предписания или букву закона.

Принципы права имеют характер юридической закономерности, а нормы права чаще всего закрепляют преходящие случайности.

Верховенство принципов права выражается в их приоритете над всеми без исключения нормами права, включая конституционные.

Принцип права действует независимо от формального закрепления в нормативно-правовых актах.

Принципы права более фундаментальны, чем нормы права.

Принципы права имеют всеобщий характер для правовой системы общества.

Принципы права объективны, а нормы права нередко субъективны.

Авторитетность принципов права обусловлена непосредственным выражением духа права и его автономностью от политики.

Принципы обладают значительной устойчивостью, а нормы изменчивы.

Принципы права не содержат санкций и другие элементы структуры правовой нормы ему не присущи.

Нормы права являются лишь отдельными случаями применения принципов права.

Норма права зачастую носит казуистичный характер и поэтому менее гибка, чем принципы права. Норма права указывает на строго определенную модель поведения, а принцип не диктует конкретного решения и выступает в качестве духовно-нравственного ориентира.

Таким образом, можно выделить следующие неотъемлемые характеристики общеправовых принципов права:

- 1) непосредственно выражают дух права;
- 2) верховенство над нормами права;
- 3) всеобщность;

- 4) объективность;
- 5) постоянство;
- 6) общеобязательность;
- 7) неформализованность (надпозитивность);
- 8) универсальность.

Можно заключить, что общеправовые принципы права представляют собой всеобщие, постоянные и объективные нравственные начала права, выражающие собой дух права, определяющие идеальные образцы (модели) правового регулирования, непосредственно действующие и обязательные для всех субъектов права.

Принципы права нужно отграничивать от смежных категорий – правовых аксиом, презумпций и юридических фикций. Правовые аксиомы («неустрашимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого», «никто не может быть осужден дважды за одно и то же преступление», «закон обратной силы не имеет», «нет наказания без преступления» и др.) представляют собой однозначные, незабываемые правила, не предполагающие отклонения от них.

Аксиомы права – это правила, по своей форме представляющие собой афоризмы, с помощью которых разрешают те или иные типичные ситуации. Презумпции представляют собой правовые предположения о юридически значимых состояниях субъектов на определенных стадиях юридического процесса (например, презумпция невиновности). Юридические фикции представляют собой создание правовых режимов, в которых одни субъекты права действуют от лица или вместо других субъектов (например, фикция юридического лица, фикция экстерриториальности).

Итак, принципы права выражают дух права непосредственно, поэтому и получают в правовой системе ресурс непосредственного регулятивного действия. Принципы права имеют иерархическое построение, которое определяет их видовую классификацию.