

На правах рукописи

КОНОВАЛОВА Ирина Олеговна

МЕХАНИЗМ ДЕЙСТВИЯ ЧАСТНОГО ПРАВА

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

Москва – 2016

Работа выполнена на кафедре теории и истории государства и права Юридического института ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов».

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
МУРОМЦЕВ Геннадий Илларионович

Официальные оппоненты: **ИВАНОВА Светлана Анатольевна**,
доктор юридических наук, профессор,
заведующая кафедрой гражданского права
юридического факультета ФГОБУ ВО «Финансовый университет при Правительстве
Российской Федерации»

КРУПЕНЯ Елена Михайловна,
кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры теории и истории государства и права юридического института ГБОУ
ВО «Московский городской педагогический университет»

**Ведущая организация: ФГОБУ ВО «Московский государственный
юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»**

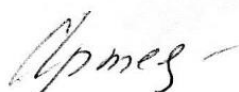
Защита состоится « 5 » октября 2016 г. в _____._____ на заседании диссертационного совета Д 212.203.36 при ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов» по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6, аудитория № 347, Зал заседаний Ученого совета.

С диссертацией и авторефератом можно ознакомиться в УНИБЦ (НБ) Российского университета дружбы народов по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6.

Полный текст диссертации и автореферат диссертации размещены на сайте <http://dissovet.rudn.ru> Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Российский университет дружбы народов», отправлены на сайт ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации по адресу: <http://vak3.ed.gov.ru>

Автореферат разослан « ____ » _____ 2016 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета Д 212.203.36
кандидат юридических наук, доцент



Ю.А. Артемьева

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Вопрос о действии права и его механизме традиционно является актуальным для теории государства и права. Это определяется тем, что воспроизводство права не является самоцелью, а имеет глубокий социальный смысл; функционированием права обеспечивается решение множества задач, значимых для государства, общества и каждого человека.

Для отечественной правовой теории традиционной является постановка вопроса о механизме действия права в целом. Вместе с тем, признание наличия существенных и принципиальных различий между частным и публичным правом как по характеру защищаемых ими интересов, так и по методам регулирования позволяет предположить, что и механизмы действия частного и публичного права также имеют свои особенности. Вопрос о том, в чем именно такие особенности состоят, до сих пор остается невыясненным.

Между тем, изучение особенностей механизма действия частного права как той части системы права, функционирование которой связано непосредственно с обеспечением интересов отдельных лиц, представляется весьма актуальным и интересным. Более того, актуальность изучения проблем, связанных с действием частного права и его механизмом, увеличивается в современных условиях. Во-первых, в силу изменений, происходящих в самом частном праве, его действие приобретает качественно новые черты, а, значит, многие устоявшиеся представления о нем и о его функционировании нуждаются в переосмыслении. Во-вторых, изменяются социальные, политические, духовно-культурные и экономические условия, в которых действует частное право, что не может не повлиять на механизм его действия. Не принимая во внимание тех новых условий, в которых воспроизводится и функционирует современное частное право, невозможно дать точную характеристику механизму его действия.

Имеется и еще одно немаловажное обстоятельство, предопределяющее

значимость разработки избранной проблематики, а именно, не имея полного и всестороннего представления о специфике механизма действия частного права, невозможно обнаружить пути и средства оптимизации частноправового регулирования. Пока в основе решения задач, связанных с повышением эффективности регулирования частноправовых отношений, лежат представления о том, что для механизма действия и частного, и публичного права характерны одни и те же закономерности, нельзя быть уверенными в том, что существующие проблемы могут быть преодолены. Всегда сохраняется опасность того, что эти задачи будут решаться посредством тех инструментов и методов, которые позиционируются в качестве универсальных, но в действительности таковыми не являются и могут способствовать повышению эффективности функционирования лишь публично-правовых, но не частноправовых инструментов и механизмов.

В описываемой ситуации именно исследование механизма действия частного права способно создать надежную теоретическую основу для дифференцированного подхода к решению проблем, связанных с повышением эффективности регулирования в публично-правовой и частноправовой сфере, что так необходимо в современных условиях.

Степень научной разработанности темы исследования. Исследования, посвященные непосредственно механизму действия частного права, в отечественной правовой науке отсутствуют. Вместе с тем, имеется целый ряд работ, посвященных проблематике, смежной с обозначенной.

Основное число исследований, посвященных механизму действия права, либо осуществлено в советский период, для которого характерным было утверждение приоритета общественных интересов над личными, либо имеет своим теоретическим основанием прежде всего работы, вышедшие в указанный период.

Вопросы, связанные с действием права, в разных аспектах изучались С.С. Алексеевым, Л.В. Афанасьевой, Н.А. Вакуленко, Н.Н. Вопленко, В.В. Дедюхиным, В.П. Казимирчуком, В.И. Гойманом, В.В. Лазаревым, В.А. Ленчик, П.Е. Недбайло, А.С. Пиголкиным, С.В. Полениной, Т.Н. Радько, Ю.С. Решетовым,

Е.Ю. Супрун, Р.О. Халфиной и другими исследователями¹.

Отдельные проблемы действия частного права и частноправового регулирования затрагивались в трудах Д.Н. Горшунова, А.Р. Дарвиной, С.А. Ивановой, Т.В. Кашаниной, А.В. Корнева, К.М. Маштакова, Л.А. Морозовой, Г.И. Муромцева, М.В. Немытиной, Л.Л. Сабировой, В.Р. Шарифуллина и ряда других ученых².

Проблемы, связанные с отдельными аспектами функционирования разных отраслей частного права, поднимались в трудах И.Ф. Александрова, А.В. Асоскова, В.А. Бублика, Н.И. Дивеевой, Е.А. Карпова, В.Н. Коваленко, А.Я. Е.М. Крупеня, Курбатова, Н.Н. Литягина, И.В. Москаленко, А.А. Мохова, О.М. Родионовой, Г.Х. Чукаевой, Т.В. Шершень, А.М. Эрделевского и других исследователей³.

Объектом исследования является частное право в обусловленности его действия как его природой, так и социальными, политическими, экономическими и духовно-культурными условиями жизни общества.

Предметом исследования выступают закономерности и принципы функционирования характерных для частного права элементов механизма его дей-

¹ См.: Афанасьева, Л.В. Нормы права и их действие (вопросы теории): дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Л.В. Афанасьева. – М., 2000; Вакуленко, Н.А. Органы внутренних дел в социальном механизме действия права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Н.А. Вакуленко. – Ростов-на-Дону, 2004; Дедюхин, В.В. Действие права: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / В.В. Дедюхин. – СПб., 2002 и др.

² См.: Горшунов, Д.Н. Нормы частного права и их реализация: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Д.Н. Горшунов. – Казань, 2003; Сатонина, К.А. Публичное и частное право: вопросы теории и практики (становление и развитие в условиях Российской Федерации): дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / К.А. Сатонина. – Уфа, 2005; Шарифуллин, В.Р. Частноправовое регулирование: теоретико-правовое исследование / В.Р. Шарифуллин. – Казань: Изд-во Казанского ун-та, 2007 и др.

³ См.: Александров, И.Ф. Правовое регулирование семейных отношений: соотношение семейного и гражданского права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / И.Ф. Александров. – Самара, 2004; Дивеева, Н.И. Частноправовые основы регулирования трудовых отношений / Н.И. Дивеева; Алтайский ин-т труда и права (фил.) ОУП, Академия труда и социальных отношений. – Барнаул: Азбука, 2010; Курбатов, А.Я. Сочетание частных и публичных интересов при правовом регулировании предпринимательской деятельности / А.Я. Курбатов. – М.: ЮрИнфоР, 2001; Родионова, О.М. Механизм гражданско-правового регулирования в контексте современного частного права / О.М. Родионова. – М.: Статут, 2013; Шершень, Т.В. Частный и публичный интерес в договорном регулировании семейных отношений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Т.В. Шершень. – Екатеринбург, 2002 и др.

ствия как в целом, так и на отдельных этапах решения специфических для частноправового воздействия задач.

Теоретической целью исследования является обнаружение особенностей механизма действия частного права. **Практическими целями** исследования выступают, во-первых, выявление тех правовых средств, использование которых является наиболее целесообразным для достижения целей частного права, и, во-вторых, выявление путей и методов оптимизации системы частноправового регулирования.

Для достижения поставленных целей требуется решить следующие исследовательские **задачи**:

- уточнить смысл и содержание понятия «механизм действия частного права»;

- установить, как соотносится понятие «механизм действия частного права» с понятиями «механизм права» и «правовой механизм»;

- определить параметры, по которым можно сформировать наиболее полное и точное представление о механизме действия частного права, в том числе – и о его специфике в сравнении с механизмом действия публичного права;

- установить, чем определяются особенности механизма действия частного права, в какой мере они обуславливаются содержательными и функциональными свойствами частного права;

- выявить общую логику функционирования частного права, обусловленную природой этого права;

- установить, какие стадии характерны для механизма действия частного права и какова связь между отдельными его стадиями;

- выявить особенности каждой стадии механизма действия частного права как с точки зрения приводимых в действие средств, так и с точки зрения логики ее связи с другими стадиями;

- определить наиболее общие условия эффективного действия частного права на каждой из стадий, а также возможные пути оптимизации функционирования базовых для каждой стадии средств.

Методологическая основа диссертационного исследования. Выбор методологии определен спецификой объекта исследования, а также его целями и задачами. Разработка основной проблемы осуществлялась на основе методологии, сочетающей в себе установки и принципы социологического, диалектического, системного и формально-логического подходов.

При проведении исследования автор использовала как общенаучные методы, так и специальные методы познания правовых явлений, среди них прежде всего формально-юридический метод, метод изучения правовых текстов, метод интерпретации нормативных правовых актов.

Теоретическую базу диссертации составили главным образом работы теоретико-правовой направленности, посвященные проблемам развития и функционирования современного права. Имеются в виду прежде всего работы А.И. Абрамова, С.С. Алексеева, Л.В. Афанасьевой, М.И. Байтина, В.И. Гоймана, В.В. Дедюхина, В.Н. Жиминова, С.А. Жинкина, Е.В. Ивневой, В.П. Казимирчука, А.В. Корнева, В.В. Лапаевой, В.А. Ленчик, В.П. Малахова, А.В. Малько, М.Н. Марченко, Д.Н. Мешкова, Л.А. Морозовой, Г.И. Муромцева, М.В. Немытиной, М.Ю. Осипова, Т.Н. Радько, В.А. Сапуна, Ю.А. Тихомирова, Н.К. Шевырина, К.В. Шундикова и других¹.

Также широко использованы работы известных отечественных ученых, непосредственно посвященные проблемам разграничения частного и публично-го права, действия частного права и частноправового регулирования, - работы А.Е. Бандорина, Ю.Р. Барышниковой, А.В. Бухалова, Д.Н. Горшунова, А.Р. Дарвиной, С.В. Дорохина, С.А. Ивановой, Т.В. Кашаниной, А.Д. Корецкого, Н.М. Коршунова, А.Я. Курбатова, К.М. Маштакова, И.А. Минникеса, Н.Н. Пахомовой, О.В. Плюсониной, В.В. Ровного, О.М. Родионовой, К.А. Сатониной,

¹ См., в частности: Абрамов, А.И. Теоретические и практические проблемы реализации функций права / А.И. Абрамов. – Самара: ООО «Офорт», 2008; Радько, Т.Н. Теория функций права: монография / Т.Н. Радько. – М.: Проспект, 2014; Сапун, В.А. Теория правовых средств и механизм реализации права: дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.01 / В.А. Сапун. – Н. Новгород, 2002 и др.

С.Ю. Филипповой, В.Р. Шарифуллина и других¹.

Специфика предмета диссертации предопределила также обращение к результатам юридических исследований, посвященных проблемам отраслевого регулирования, прежде всего – в гражданском, семейном, трудовом праве².

Нормативную базу исследования составили Конституция Российской Федерации, федеральные законы, отдельные подзаконные нормативные правовые акты. В процессе исследования автор также обращалась к нормативным правовым актам иностранных государств, дающим представление о зарубежном опыте регулирования частноправовых отношений.

Научная новизна диссертационного исследования определяется, во-первых, тем, что автором реализован новый подход к исследованию механизма действия права, сочетающей в себе установки и принципы социологической, диалектической, системной и формально-логической методологий.

Во-вторых, поставленная проблема решена в контексте понимания механизма действия права как процесса, содержанием которого является согласованное функционирование правовых средств. Механизм любого процесса, в том числе и действия права, – это характеристика последовательно сменяющихся друг друга этапов данного процесса.

Установлено, что наиболее полную и всестороннюю характеристику механизму действия права позволяет дать исследование действия права с точки зрения его временных рамок, типичных приводимых в действие правовых средств, объектов и каналов воздействия, а также его результатов.

В-третьих, в рамках диссертационного исследования разработана новая

¹ См., например: Кашанина, Т.В. Частное право / Т.В. Кашанина. – М.: Эксмо, 2009; Сатонина, К.А. Публичное и частное право в условиях становления и развития правовой системы России / К.А. Сатонина. – М.: АЭБ МВД России, 2011; Филиппова, С.Ю. Частноправовые средства организации и достижения правовых целей / С.Ю. Филиппова. – М.: Статут, 2011 и др.

² См.: Груздев, В.В. Возникновение договорного обязательства по российскому гражданскому праву: монография / В.В. Груздев. – М.: Волтерс Клувер, 2010; Дейч, Н.И. Функции трудового права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.05 / Н.И. Дейч. – Томск, 2006; Лукьянова, Н.Г. Актуальные проблемы семейного права: монография / Н.Г. Лукьянова, С.С. Шевчук; Российский государственный торгово-экономический ун-т. – Воронеж: ИПЦ «Научная книга», 2012 и др.

для отечественной правовой науки концепция относительно механизма действия частного права. Выявлена логика функционирования частного права и определены стадии механизма его действия, каждой из которых дана развернутая характеристика. В том числе обосновано, что одними универсальными характеристиками механизма действия права описание механизма действия частного права ограничиться не может, последний обладает рядом отличительных свойств, учет которых только и позволяет выработать адекватное представление о механизме действия частного права.

В-четвертых, определено значение каждой стадии исследованного механизма для результативного действия частного права, наиболее общие условия эффективного решения характерных для каждой стадии задач, а также возможные пути оптимизации системы частноправового регулирования. В результате выработан ряд рекомендаций по совершенствованию правового регулирования в сфере частного права.

Новизна диссертационного исследования в концентрированном виде находит свое выражение в следующих **положениях, выносимых на защиту**.

1. Механизм действия права – это последовательность этапов функционирования права, рассматриваемого в качестве системы правовых средств, которая в состоянии обеспечивать достижение определенного позитивного в правовом смысле результата.

2. Отличие механизма действия частного права от механизма действия публичного права определяется прежде всего тем, что результативность обеспечения и защиты частных интересов достигается при помощи иных средств, чем средства обеспечения и защиты публичных интересов. Другие особенности частного права, придающие механизму действия права его специфику, могут быть более или менее ярко выраженными или не обнаруживаться вовсе, что зависит от того, насколько принцип децентрализации, отвечающий природе частного права, в контексте проводимой государством правовой политики находит воплощение в действующем праве и правовой практике в сфере отношений, составляющих предмет частного права.

3. Стадии механизма частного права можно различить, прежде всего, по характеру используемых в их рамках базовых средств. По данному основанию можно выделить стадии нормативного правового регулирования, индивидуального правового регулирования (саморегулирования) и реализации прав и обязанностей.

4. Правоотношения, возникающие на основе частноправовых норм, имеют характер фоновых для процессов самоорганизации и саморегулирования, и в этом заключается их принципиальное отличие от правовых отношений, возникающих на основе норм публичного права.

5. Формирование правовых установок и иных составляющих правового сознания, определяющих стратегию и тактику правового поведения участников частноправового взаимодействия, происходит на стадии нормативного правового регулирования. Изменение сформировавшихся установок на стадиях индивидуального правового регулирования и реализации прав и обязанностей, может стать причиной нарушения логики функционирования частного права. Как следствие оно ведет к снижению эффективности его действия и даже разрушения отношения, в рамках которого возможна реализация целей частного права.

6. Средства индивидуального правового регулирования в частном праве отличаются от средств индивидуального правового регулирования в публичном праве. В частном праве такими средствами выступают, прежде всего, средства саморегулирования – индивидуальные правовые договоры и акты одностороннего волеизъявления, тогда как в публичном праве – средства правоприменения.

7. В отличие от публичного права, результативная реализация прав и обязанностей в частном праве возможна при отсутствии государственно-властного обеспечения и контроля. При этом средства самоорганизации являются условиями наиболее эффективного действия частного права как на стадии индивидуального правового регулирования, так и на стадии реализации прав и обязанностей. Вследствие этого совершенствование как средств индивидуального правового регулирования, так и средств реализации прав и обязанностей следует рассматривать как единую задачу.

8. Вспомогательные средства технико-юридического характера стабильно и интенсивно используются на всех стадиях действия частного права. В отличие от них обеспечительные средства, средства защиты и самозащиты нарушенных прав, а также средства разрешения конфликтов приводятся в действие избирательно, как правило, вследствие возникновения специфических условий функционирования частного права либо для устранения проблем, порождаемых неэффективностью тех правовых средств, которые призваны играть роль базовых.

Теоретическая и практическая значимость диссертации. Проведенное исследование может способствовать развитию теории частного права, а также тех разделов теории государства и права, которые непосредственно связаны с проблемами правового воздействия, правового регулирования, правотворчества и реализации права. Его результаты могут служить теоретической основой для решения широкого спектра задач, актуальных для современных отраслевых юридических наук, и прежде всего – науки гражданского права.

Результаты диссертационного исследования могут быть использованы при изучении курсов «Теория государства и права», «Гражданское право», «Семейное право», «Трудовое право», при разработке учебных и учебно-методических материалов по перечисленным курсам.

Материалы диссертационного исследования **апробированы** и нашли свое отражение в научных статьях, а также в выступлениях автора на научных и научно-практических конференциях. Материалы диссертации успешно внедрены в учебный процесс Московского университета МВД России имени В.Я. Кикотя.

Структура диссертации определена логикой исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, объединяющих шесть параграфов, заключения и списка использованной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Введение включает обоснование актуальности избранной темы исследования, степень ее научной разработанности. В нем определяются объект и

предмет, цели и задачи исследования, раскрывается его методологическая и нормативная основа, а также научная новизна и практическая значимость, формулируются положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации результатов диссертационного исследования.

Первая глава - «Теоретико-правовые основы анализа механизма действия частного права» - содержит развернутую характеристику механизма действия частного права как с точки зрения его сущностных черт, так и с точки зрения его структуры.

В *первом параграфе - «Общая характеристика механизма действия права»* - уточняется содержание понятия «механизм действия права», а также определяются основные параметры, по которым следует названный механизм характеризовать.

Анализ сложившихся в отечественной юридической науке подходов к пониманию механизма действия права показывает, что в качестве такового чаще всего и в науке, и в обычном словоупотреблении рассматривается система средств, приведение в действие которой обеспечивает достижение определенного правового результата.

Автор обосновывает мысль, что указанное понимание механизма не может считаться единственным и исчерпывающим, что механизм можно понимать и как процесс. В этом случае механизм предстает не как система средств, а как совокупность последовательно сменяющихся друг друга стадий, приводящих к заранее определяемому результату. И поскольку действие права представляет собой процесс, постольку понятие «механизм действия права» следует использовать для обозначения совокупности последовательно сменяющихся друг друга этапов этого действия. Для обозначения правовых средств, в своем согласованном действии обеспечивающих достижение значимого в социальном или юридическом плане результата, целесообразно использовать понятие «механизм права».

Механизм действия права можно охарактеризовать как в целом, так и с точки зрения содержания отдельных составляющих его этапов (стадий). Чаще

всего характеристики механизма действия права, непосредственно не относящиеся к содержанию составляющих его стадий, а дающие представление о названном механизме в целом, остаются без внимания исследователей. При этом не учитывается, во-первых, то, что характеристика отдельно взятых стадий не является исчерпывающей характеристикой всего механизма и, во-вторых, то, что не логика действия права в целом подчинена логике действия права на отдельных его стадиях, а наоборот.

Для того чтобы характеристика механизма действия права была полной и всесторонней, необходимо сначала определить, какова логика действия права в целом, и лишь затем раскрывать особенности действия права на отдельных стадиях. Во-первых, такой подход позволяет описать путь, который «проходит» в своем функционировании право в общем виде. Во-вторых, он позволяет обнаружить закономерные связи между отдельными стадиями механизма действия права, обусловленные включенностью каждой из стадий в единый механизм. В-третьих, реализация предложенного подхода дает возможность более подробно изучить содержание отдельных стадий механизма.

Далее обосновывается, что наиболее значимыми для понимания специфики механизма действия права являются характеристики, относящиеся к временным рамкам действия права (его начальному и конечному моментам), приводимым в действие правовым средством, объектам воздействия, его каналам и результатам. Перечисленные параметры значимы и для характеристики каждой стадии изучаемого механизма.

Во *втором параграфе* - *«Факторы, определяющие специфичность механизма действия частного права»* - выясняется, вследствие чего механизм действия частного права приобретает свои особенные черты. Тем самым создается необходимая методологическая основа для отличия характерных признаков механизма действия частного права от свойств, которые могут появиться у названного механизма в силу его неоптимальной организации, неэффективного функционирования и т.п.

Автор полагает, что внешние факторы (социально-экономические, духов-

но-культурные, политические) действие частного права не определяют, но лишь оказывают на него влияние той или иной степени существенности. Непосредственно же особенности механизма действия частного права обуславливаются самой природой частного права, и в этой связи актуальным оказывается решение вопроса о критериях его отграничения от публичного права.

Классическим является подход, в рамках которого основным критерием различения частного и публичного права выступает характер интересов, ими обеспечиваемых и охраняемых. В рамках данного подхода частным признается право, обеспечивающее интересы частного лица, а публичным – право, охраняющее интересы государства, а в связи с тем, что последнее является официальным представителем всего общества, – и общества в целом.

В работе отмечается, что признание тесной переплетенности в современных условиях значимого для отдельной личности и для общества в целом предопределяет широкое распространение представления о том, что вопрос о частном или публичном характере права не может быть решен указанием на интерес, который ими обеспечивается. Как следствие, актуализируется поиск новых критериев различения частного и публичного. Однако введение критериев деления права на частное и публичное, отличных от классических, не может быть признано методологически оправданным, так как изменение оснований деления неизбежно приводит к изменению самих понятий частного и публичного права и к ломке всех теоретических конструкций относительно них.

Автор не видит необходимости в таком подходе и придерживается позиции, согласно которой проблема дифференциации права на частное и публичное должна решаться иным способом, а именно, в первую очередь - на основе признания приоритетности конкретного интереса в сравнении со всеми другими интересами, признаваемыми правом и находящимися под его защитой. В современных условиях вопрос о предназначенности права для обеспечения частного или публичного интереса нечасто может быть однозначно решен в силу того, что их прямая и принципиальная противопоставленность довольно редка, тогда как вопрос о приоритетности одного интереса перед другим с точ-

ки зрения права всегда решается достаточно просто.

Приоритетные обеспечение и защита частных интересов, с одной стороны, и публичных интересов - с другой достигаются посредством разного инструментария, за счет организации правового регулирования на основе различных принципов, за счет принятия правовых решений субъектами на основе различных идейных установок и т.д. С этим прежде всего и связаны различия в механизмах действия публичного и частного права. Кроме того, важно принимать во внимание тот факт, что природе частного права отвечает децентрализация, и поэтому при условии, если проводимая государством политика в сфере частноправового регулирования это учитывает, частное право в своем действии обнаруживает и иные отличающие его от публичного права признаки, обуславливающие специфичность механизма его действия. Такие признаки, относящиеся к характеристике целей частного права, его функций, основополагающих принципов организации частноправового регулирования, подробно рассматриваются в диссертации.

В третьем параграфе - «Общая характеристика механизма действия частного права» - выявляются наиболее значимые отличительные черты механизма действия частного права, в том числе на основе сравнения его с механизмом действия публичного права.

Начальный момент действия частного права совпадает с моментом вхождения человека в правовую реальность, т.е. с тем моментом, когда существующее право начинает оказывать воздействие на его правовое сознание. Конечным моментом действия частного права является либо удовлетворение субъектами частноправового взаимодействия собственных интересов, вследствие которого потребность в дальнейшем поддержании существующей правовой связи с другими субъектами исчезает, либо изменение фактических условий, вследствие которого возможность реализации интересов субъектов в рамках установленного правоотношения утрачивается или становится маловероятной.

Публичное право, в отличие от частного, начинает действовать с формально установленного государством момента вступления нормы в силу, что

связано с признанием действия в публичном праве презумпции знания закона. Конечный момент действия публичного права определяется прекращением публично-правового воздействия, осуществляемого государством. Прекращение такого воздействия, в свою очередь, может быть связано с отменой нормативного правового акта, отказом субъектов публичного права от обеспечения (гарантирования) действия публично-правовых механизмов, изменением целей проводимой государством политики и т.д.

Большое количество правовых средств в частном праве – это универсальные средства, присущие в равной мере и публичному праву. Однако возникновение у частного права специфических для него целей предопределяет появление в нем средств, не являющихся универсальными, но характерными только для частного права.

Далее предлагается подразделять средства в частном праве в зависимости от их предназначения на средства нормативного правового регулирования, средства индивидуального правового регулирования (представленные в частном праве, прежде всего, средствами саморегулирования), средства реализации прав и обязанностей и средства вспомогательного характера. Вспомогательные правовые средства, в свою очередь, подразделяются на обеспечительные средства, средства защиты и самозащиты нарушенных прав, средства разрешения конфликтов и технико-юридические средства. Средствам каждого из обозначенных видов дается характеристика, устанавливается их роль в обеспечении действия частного права.

И универсальные правовые средства, и средства, характерные только для частного права или отдельных его отраслей, образуют определенные комбинации, многие из которых обнаруживаются исключительно в частном праве и отдельных его отраслях. В качестве таких комбинаций, например, можно рассматривать механизм третейского урегулирования споров, механизм медиации, механизм суброгации, механизм информационного обеспечения акционеров в процессе поглощения компаний, механизм усыновления и т.д.

Анализ средств, свойственных частному праву, позволяет выявить отли-

чительные черты, характеризующие частное право в инструментальном аспекте. Во-первых, частноправовые средства предназначены, прежде всего, для обеспечения достижения целей, значимых непосредственно для конкретных субъектов права в конкретных фактически имеющих место обстоятельствах, а средства публичного права предназначены для обеспечения реализации, прежде всего, нормативно закрепленных целей, как правило, совпадающих с целями правового регулирования отношений определенного вида. Во-вторых, частному праву присуще ограниченное в сравнении с публичным правом применение средств государственно-правового принуждения. В-третьих, для частного права, в отличие от публичного, характерно то, что, наряду с нормативно предусмотренными правовыми средствами, существует достаточно большой массив правовых средств, которые воспроизводятся непосредственно на практике участниками правовых отношений.

Непосредственными объектами, в отношении которых осуществляется воздействие в частном праве, выступают правосознание, правовые статусы субъектов права, наличные правовые средства. С этой точки зрения, механизм действия частного права не отличается от механизма действия публичного права. Вместе с тем, частное право, в отличие от публичного права, крайне редко воздействует непосредственно на поведение субъектов права, чаще всего каналом воздействия на поведение оказывается правосознание. Правосознание для частного права вообще выступает основным каналом осуществляемого им воздействия.

Рассматривая объекты, в отношении которых осуществляется частноправовое воздействие, а также каналы такого воздействия, автор приходит к выводу о том, что в целом для частного права более характерно косвенное, а не прямое воздействие. В самом общем виде речь идет о воздействии, предполагающем влияние через создание условий, в которых субъектами права делается тот сознательный волевой выбор, реализация которого, в конечном итоге, приводит к осуществлению правовой цели. При этом речь идет не только о выборе в пользу конкретной модели правомерного поведения, но и о предпочтении тех

или иных мотивов, о ходе мышления, о совершении действий, направленных на уточнение собственного правового положения и т.д.

Результатами действия частного права выступают изменения в правосознании, наличном правовом инструментарии, правовом положении и поведении субъектов права, а в конечном итоге – в содержании реально существующих частноправовых отношений.

Названные изменения в каждой конкретной правозначимой ситуации являются уникальными, однако им можно дать обобщенную характеристику с учетом того, что универсальной целью частного права в конечном итоге выступает обеспечение реализации частных интересов и потребностей конкретных субъектов права. В самом общем виде результатом эффективного действия частного права выступает осуществление частных интересов в рамках установленных при помощи правовых средств отношений. В условиях неэффективности частноправовых средств, в том числе в ситуации, когда их выбор осуществляется без учета специфики тех целей, которые преследуют субъекты права, результатом действия частного права является деструкция частноправовых отношений.

Характеризуя механизм действия частного права в целом, автор приходит к выводу о том, что свойства названного механизма не являются диаметрально противоположными свойствам механизма действия публичного права. С точки зрения действующих правовых средств, объектов, каналов и результатов воздействия механизмы действия частного и публичного права характеризуются как общими, так и отличительными чертами. По своим временным рамкам действие частного права принципиально отличается от действия публичного права.

Анализируя существующие в теории права подходы к решению вопроса о стадиях действия права, автор выясняет, что такие стадии вряд ли можно различить по характеру процессов, составляющих их содержание. Названные процессы не всегда соотносятся между собой как последовательные этапы.

Стадии механизма действия частного права целесообразно различать по характеру приводимых в действие базовых правовых средств. По названному

основанию можно разграничить следующие стадии: нормативного правового регулирования, для решения задач которой базовое значение имеют средства нормативного правового регулирования; индивидуального правового регулирования, на которой базовое значение приобретают средства саморегулирования как особый вид средств индивидуального правового регулирования; реализации прав и обязанностей, для которой базовыми являются средства осуществления прав и обязанностей.

Во второй главе - «Стадии механизма действия частного права» - дается характеристика каждой из выявленных ранее стадий механизма действия частного права в отдельности.

В первом параграфе - «Стадия нормативного правового регулирования» - устанавливаются основные отличительные черты начальной стадии механизма действия частного права.

Отправным моментом в характеристике названной стадии является то, что основной ее задачей выступает создание оптимальных условий для индивидуального правового регулирования, осуществляемого самими участниками частноправового взаимодействия. Право как система норм существует, однако субъекты права не проявляют заинтересованность в инициативном волеводстве в действие имеющихся правовых средств – в силу того, что у них отсутствует потребность в удовлетворении собственных интересов правовыми средствами либо ими еще не осознается возможность такого удовлетворения.

Средства нормативного правового регулирования непосредственно воздействуют на правовое положение и правовое сознание субъектов, а опосредованно – на поведение субъектов права. Воздействия на существующую систему правовых средств в рамках рассматриваемой стадии не происходит.

Далее подробно исследуются результаты приведения в действие средств нормативного правового регулирования.

Отдельно рассматривается вопрос о том, каким образом на первой стадии действуют иные, помимо средств нормативного правового регулирования, правовые средства. При этом выясняется, что средства саморегулирования в рамках

рассматриваемой стадии не используются, а средства реализации прав и обязанностей используются в незначительном объеме – там, где это необходимо для обеспечения исполнения обязанностей, корреспондирующих естественным правам и правам, существование которых обусловлено самой природой частного права.

Вспомогательные правовые средства в рамках рассматриваемой стадии механизма действия частного права используются с разной интенсивностью: наиболее активно используются технико-юридические средства, а средства разрешения конфликтов, защиты и самозащиты нарушенных прав не применяются вовсе.

Для повышения эффективности решения основной для стадии нормативного правового регулирования задачи в качестве обеспечительных средств могут привлекаться средства публичного права. Однако они имеют чрезвычайно узкую сферу применения и носят характер вспомогательных, сами по себе решения задач стадии не обеспечивают.

Анализируя правовые механизмы, действие которых характерно для рассматриваемой стадии, автор приходит к выводу о том, что чаще всего они представляют собой комбинации правовых средств, свойственные не только частному, но и публичному праву.

Результатами действия частного права на стадии нормативного правового регулирования выступают: права и обязанности субъектов; внедоговорные правоотношения, в которых субъекты оказываются в силу обладания ими специфическими частноправовыми статусами, и в которых реализация целей частного права сама по себе не является возможной; субъективные предпосылки, необходимые для эффективного использования правовых средств на последующих стадиях механизма действия частного права. Характер перечисленных результатов указывает на то, что на рассматриваемой стадии, в том числе в рамках возникающих на ней правовых отношений, цели частного права своей реализации не находят. Значит, такие цели не могут быть достигнуты только лишь за счет приведения в действие системы средств нормативного правового регулирова-

ния.

С учетом выявленной специфики действия частного права на его начальной стадии решается вопрос о возможных путях и средствах повышения его эффективности. Проведенный анализ позволил установить, что повышение эффективности действия частного права на данной стадии может быть обеспечено прежде всего за счет повышения качества нормативного правового регулирования. При этом важным условием эффективного действия частного права оказывается согласованность норм действующего права с базовыми установками и ценностями гражданско-правового сознания как идейной основы действия любой отрасли частного права. Если проводимая государством политика в сфере нормативного правового регулирования частных отношений требует воспроизводства средств нормативного правового регулирования, не вполне согласующихся с установками гражданско-правового сознания, то обеспечение их эффективности возможно только при условии изменения последнего.

Во *втором параграфе - «Стадия индивидуального правового регулирования»* - выявляются характерные черты, присущие механизму действия частного права на второй стадии.

Действие частного права в названной стадии связано с желанием и готовностью одного из субъектов права или, чаще, нескольких субъектов установить такие новые правоотношения, в рамках которых станет возможным удовлетворение имеющихся у него (или у них) интересов. Установление таких отношений и воспроизводство средств, необходимых и достаточных для реализации в рамках этих отношений существующих у субъектов интересов – таковы основные задачи рассматриваемой стадии механизма действия частного права.

Базовыми средствами в рамках изучаемой стадии являются средства саморегулирования - индивидуальные правовые договоры и односторонние волеизъявления субъектов права (односторонние волевые акты), свойства которых детально описываются в диссертации.

Прежде всего, автор рассматривает те черты второй стадии механизма действия частного права, которые присущи ей вне зависимости от того, осу-

ществляется ли индивидуальное правовое регулирование посредством частно-правовых договоров или актов одностороннего волеизъявления. Делается вывод о том, что в рассматриваемой стадии и объекты воздействия, и его каналы являются одними и теми же и тогда, когда базовым средством саморегулирования является договор, и тогда, когда базовым средством такого регулирования выступает акт одностороннего волеизъявления.

Далее описываются те характеристики рассматриваемой стадии механизма действия права, которые несколько разнятся в зависимости от того, происходит ли волевое установление прав и обязанностей договором сторон или волевым актом. Прежде всего, дается характеристика средствам, приводимым в действие наряду с базовыми. Доказывается, что если базовым средством, приводимым в действие на рассматриваемой стадии, является индивидуальный правовой договор, то индивидуальное правовое регулирование оказывается более сложным по своему содержанию. Оно складывается из двух этапов – преддоговорного и собственно договорного, что не характерно для индивидуального правового регулирования в ситуации, когда его базовым средством выступает акт одностороннего волеизъявления.

Автор обосновывает утверждение, что включение в механизм частного права на стадии индивидуального правового регулирования средств, по своей природе являющихся публично-правовыми, не согласуется с природой частного права и снижает эффективность его действия.

Результатами рассматриваемой стадии действия частного права являются, во-первых, оптимизация системы наличных средств достижения управомоченными субъектами собственных правовых целей и, во-вторых, возникновение новых правоотношений. Совпадение результатов индивидуального правового регулирования в ситуациях, когда базовым средством саморегулирования выступает индивидуальный правовой договор, и в ситуациях, когда таким средством является акт одностороннего волеизъявления, определяется тем, что по существу договор представляет собой сумму односторонних сделок.

С учетом специфики действия частного права в рамках стадии индивиду-

ального правового регулирования автор определяет возможные пути и способы повышения его эффективности. Подчеркивается, что необходимыми условиями эффективного действия частного права на рассматриваемой стадии выступают диспозитивность нормативного правового регулирования и развитость гражданского правосознания. Императивное управляющее воздействие на процесс саморегулирования, как правило, не только не приводит к повышению его эффективности, но в ряде случаев препятствует его нормальному протеканию.

Третий параграф - «Стадия реализации прав и обязанностей» - содержит анализ тех особенностей, которые присущи завершающей стадии механизма действия частного права.

И договор, и односторонний акт, выражающий волю субъекта права, порождают обязательства. С их составлением начинается новая стадия механизма действия частного права, основной задачей которой выступает обеспечение реализации интересов управомоченных субъектов.

Названная стадия в целом является универсальной, так как обнаруживается в механизме действия и частного, и публичного права. Вместе с тем, по мнению диссертанта, в частном праве она по своему содержанию существенно отличается от аналогичной стадии механизма действия публичного права.

В публичном праве реализация прав и обязанностей неразрывно связана с приведением в действие системы управомочивающих и обязывающих норм, закрепляющих эти права и обязанности, а также правоприменительных актов. В частном праве осуществление прав и обязанностей предполагает прежде всего реализацию положений договоров и актов одностороннего волеизъявления. Нормы права, закрепляющие права и обязанности, приводятся в действие непосредственно только в ситуации, когда субъекты на стадии индивидуального правового регулирования не оговорили в договоре или акте одностороннего волеизъявления содержание устанавливаемых ими правоотношений.

Автором исследуются средства реализации прав и обязанностей, приводимые в действие в рамках рассматриваемой стадии. Обосновывается, что эти средства существенно отличаются не только от средств реализации прав и обя-

занностей в публичном праве, но и от средств реализации прав и обязанностей, применяемых на первой стадии действия частного права. В то же время средства нормативного регулирования и саморегулирования на рассматриваемой стадии действуют тем же образом, что и средства нормативного регулирования на стадии индивидуального правового регулирования.

Для стадии реализации прав и обязанностей характерно субсидиарное действие средств нормативного правового регулирования, средств саморегулирования и средств реализации прав и обязанностей, и в этой связи говорить отдельно об объектах и каналах воздействия в применении к каждой из названных групп средств вряд ли целесообразно.

Объектами непосредственного частноправового воздействия на рассматриваемой стадии выступают правосознание либо – в исключительных случаях – правосознание в его связанности с правовым поведением. Правовые статусы субъектов частного права и правовые средства непосредственными объектами воздействия не являются, но они могут изменяться вследствие опосредованно оказываемого на них воздействия.

В большинстве случаев правомерное поведение участников правоотношения, обеспечивающее реализацию существующих у них прав и обязанностей, является результатом опосредованного воздействия, осуществляемого за счет воздействия на правосознание. Таким образом, правосознание, будучи объектом непосредственного воздействия, одновременно предстает и каналом воздействия на правовое поведение субъектов права. При этом так же, как на стадии индивидуального правового регулирования, на стадии реализации прав и обязанностей характер и результаты воздействия права на правосознание в значительной мере определяются характером и результатами действия права в отношении правосознания на стадии нормативного регулирования.

Как и в стадии индивидуального правового регулирования, на этапе реализации прав и обязанностей, «проходя» через правовое сознание, правовая информация может менять содержание правосознания, а может, стимулируя осуществление правосознанием регулятивной функции, оставлять само содержа-

ние правосознания неизменным. Последний вариант с точки зрения эффективности действия права является более предпочтительным.

Стадия реализации прав и обязанностей всегда является для механизма действия частного права завершающей вне зависимости от того, осуществляются ли ее задачи и достигаются ли цели действия права в целом. Результатом данной стадии выступает прекращение возникшего на основе договора или акта одностороннего волеизъявления правоотношения.

Особенности, выявленные в ходе исследования реализации прав и обязанностей как стадии механизма действия частного права, в целом свидетельствует о том, что условия эффективности такой реализации совпадают с условиями эффективности индивидуального правового регулирования. В этой связи оптимизация средств саморегулирования, с одной стороны, и совершенствование средств реализации прав и обязанностей, с другой стороны, могут быть наиболее эффективными при условии, что будут осуществляться в неразрывной связи.

В **заключении** подводятся итоги исследования, излагаются основные выводы, содержание которых свидетельствует о том, что поставленные диссертантом задачи решены в полном объеме, а цели исследования достигнуты.

По теме диссертации опубликованы следующие научные работы.

I. В изданиях и журналах, включенных в перечень ведущих рецензируемых научных изданий ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации:

1. Трошина И.О.¹ Особенности реализации прав и обязанностей как стадии действия частного права // Право и образование. 2014. № 12. - С. 163-168 (0,45 п.л.).

2. Трошина И.О. Механизм действия права: сущность и содержание понятия // История государства и права. 2015. № 1. - С. 7-11 (0,35 п.л.).

¹ Фамилия диссертанта до вступления в брак и изменения фамилии на «Коновалова».

3. Трошина И.О. Правовые средства в механизме действия частного права // Общество и право. 2015. № 1. - С. 59-62 (0,35 п.л.).

II. В других изданиях:

4. Коновалова И.О. Стадии механизма действия частного права / Актуальные проблемы юридической теории и практики. Выпуск I. Сборник научных статей. М.: Изд-во «Граница», 2014. – С. 79-84 (0,4 п.л.).

5. Коновалова И.О. Односторонний волевой акт как средство индивидуального правового регулирования в частном праве // К 40-летию образования кафедры государственно-правовых дисциплин Московской высшей школы милиции МВД СССР. Сборник научных статей. М.: Изд-во «Граница», 2015. - С. 307-314 (0,5 п.л.).

КОНОВАЛОВА ИРИНА ОЛЕГОВНА

(Российская Федерация)

Механизм действия частного права

Диссертация посвящена исследованию отличительных особенностей механизма действия частного права. Доказывается несовместимость широко распространенных представлений об универсальности многих характеристик механизма действия права с теми свойствами, которые на практике демонстрирует механизм действия частного права.

Разработав систему параметров, по которым механизм частного права может быть охарактеризован наиболее полно и всесторонне, автор выявила общую логику функционирования частного права, аргументированно дифференцировала стадии механизма действия частного права, а также дала им подробную характеристику с точки зрения временных рамок, типичного инструментария, объектов и каналов воздействия, а также его результатов.

Проведенный теоретический анализ позволил установить наиболее общие условия результативного действия частного права на каждой из его стадий, определить правовые средства, использование которых для достижения целей частного права является наиболее целесообразным на разных стадиях, а также обосновать рекомендации по совершенствованию системы частноправового регулирования.

KONOVALOVA IRINA OLEGOVNA

(Russian Federation)

The mechanism of action of private law

Dissertation is devoted to the study of the distinctive features of the mechanism of action of private law. We prove the incompatibility of widely held assumptions about the universality of the many features of the mechanism of the right to those properties, which in practice demonstrates the mechanism of action of private law.

Develop a system of parameters for which the mechanism of private law can be characterized more fully and comprehensively, the author reveals the general logic of the functioning of private law, reasonably differentiated stage of the mechanism of action of private law, and gave them a detailed description in terms of the time frame, the typical tools, objects and channels of influence, as well as its results.

The theoretical analysis made it possible to establish the most general terms of effective action on the private rights of each of its stages, to determine the legal remedies, the use of which for the purposes of private law is the most appropriate at different stages, as well as to justify recommendations for improving the system of private law regulation.