

УДК 340.130: 347.9

Худоба В.Н.

ИСТОЧНИК ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА: ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ

Научная статья посвящена актуальной тематике – источник гражданского процессуального права: понятие и значение. В результате проведенного при подготовке статьи исследования позиций ученых, анализа современного состояния законодательства, выделения общих и специальных признаков, подчеркивающих юридические особенности именно источников гражданского процессуального права, автором дано понятие источника гражданского процессуального права отличающее его от иных юридических понятий, а также сформулировано его значение.

Ключевые слова: источник права, источник гражданского процессуального права, нормативно-правовой акт, государственная воля.

Сегодня, во многих отраслях национального законодательства, в связи с проведением правовой и судебной реформы, была проделана большая кодификационная работа. Не исключением в этом смысле стало и гражданское процессуальное право, основным ядром которого выступает новый гражданский процессуальный кодекс Украины (далее ГПК Украины), вступивший в силу 1 сентября 2005 года. В отличие от ГПК 1963 года, он содержит в себе ряд нововведений, которые уже сейчас вызывают определенные дискуссии, являющиеся основанием для проведения соответствующих исследований. Значение и основная цель таких исследований, по нашему мнению, должна быть направлена на улучшение и усовершенствование работы органов правосудия, деятельность которых напрямую связана с дальнейшим развитием судопроизводства, в том числе и по гражданским делам.

В свою очередь, в рамках науки гражданского процессуального права Украины, до сих пор остается нерешенным ряд теоретических вопросов, относительно источников гражданского процессуального права.

Так, например, до 70-х годов прошлого века, понятие источника гражданского процессуального права в юридической литературе почти не исследовалось [1]. Лишь некоторые учебники тезисно затрагивали это понятие, не раскрывая его научного содержания и не выводя конкретного определения. В дальнейшем, основательным исследованием источников гражданского процессуального права занимались Я.Ф. Фархтдинов, О.Ч. Хускивадзе, об источниках данной отрасли права упоминалось и в работах С.Н. Абрамова, Н.И. Авдеенко, М.Г. Авдюкова, А.А. Добровольского, А.Ф. Клеймана, К.И. Комисарова, В.М. Семенова, К.С. Юдельсона и некоторых других ученых.

Вместе с тем, специальных исследований, посвященных разрешению теоретических проблем источников гражданского процессуального права Украины, в комплексе не проводилось, тем не менее, в определенных работах рассматривались некоторые вопросы источников права. В этой связи, актуальность рассматриваемой

темы, обусловлена необходимостью проведения соответствующих исследований, связанных с выяснением понятия источника гражданского процессуального права, его значения, специальных признаков, сферы общественных отношений регулируемых нормами гражданского процессуального права и некоторых других.

Проблема источников права всегда была одной из важных проблем в правовой науке, постоянно привлекающей внимание ученых, законодателей, юристов-практиков.

В системе отдельных отраслевых наук, учебных курсов понятие источника права рассматривается по-разному. Однако преимущественно источник права понимается как нормативно-правового акт.

Раскрытие понятия «источник права» неразрывно связано с пониманием самого права. И в этом смысле можно согласиться с Г.В. Мальцевым, который не так давно констатировал, что «известное замечание Канта о том, что юристы все еще ищут определение права, остается справедливым и в наши дни» [2, с.3]. В свою очередь известный ученый-юрист Н.М. Коркунов, обращал внимание на то, что с помощью природы и характера, а также – представления о праве, можно судить о природе и характере его источников, и наоборот [3, с.64-69].

Как известно, выработано два основных подхода к пониманию права: «узконормативный» и «широкий». Данные подходы различны по своему логическому содержанию и одновременно схожи по своей сути.

При узконормативном подходе (*post factum*), получившем в науке большую поддержку со стороны Н.Г. Александрова, М.И. Байтина, А.Я. Вышинского, Н.И. Матузова, П.Е. Недбайло, Ф. М. Раянова, И.С. Самощенко, Р.О. Халфиной, А.Ф. Шهبанова и других ученых, право рассматривается как система норм, установленных или санкционированных государством, которые выражают его волю и обеспечиваются им. Непосредственным источником возникновения правовых норм здесь была государственная власть, а источником права в формальном значении, форма выражения государственной воли, наиболее универсальной формой выражения, которой являлся закон и иные нормативно-правовые акты. В силу этого право проявлялось в форме нормативно-правового акта, выступающего единственным источником права, исходящего от государства и объединяющего в себе все законы и подзаконные нормативные акты. Так, например, Р.О. Халфина в своих работах делала акцент именно на общеобязательности правовых норм, на государственно-принудительном характере их исполнения [4]. В свою очередь, М.И. Байтин определял право «как систему общеобязательных, формально-определенных норм, которые выражают государственную волю общества, ее общечеловеческий и классовый характер; издаются или санкционируются государством и охраняются от нарушений возможностью государственного принуждения; являются властно-официальным регулятором общественных отношений» [5, с.81-82].

Сторонниками широкого подхода, такими как В.П. Казимирчук, Д.А. Керимов, Р.З. Лившиц, Г.В. Мальцев, Л.С. Мамут, В.С. Нерсисянц, С.Ф. Кечекьян, А.А. Пионтковский, А.Л. Стальгевич, В.А. Туманов, Л.С. Явич и другими, велся поиск нового понимания права, отвечающего реальной действительности, которая способствовала бы выработке соответствующего определения. Помимо норм права, в общее понятие права здесь включались правосознание, правоотношения и другое. Так,

обосновывая свой подход, С.Ф. Кечежян писал: «Именно потому, что право представляет собой сложное явление, определяя право как совокупность норм, имеют в виду, что это не просто некоторые суждения должного поведения, а правила, которые действуют, что норма права обуславливает определенные правовые обязанности для граждан и определенные дозволения, что норма права воплощается в определенных правоотношениях» [6]. Следовательно, в данном подходе представлялось не совсем правильным относить к источникам права только нормативно-правовые акты. Особое внимание широкий подход приобрел сегодня, когда в связи с провозглашением принципа верховенства права, указывающим на приоритет права перед государством, очевидна необоснованность позиции, при которой право вместе с его внешними формами предопределяется исключительно волей государства, а источник права, соответственно, рассматривается как совокупность определенных способов установления правил поведения, правовая сила которых обеспечивается государством.

Указанные положения требуют нового подхода к пониманию источника права, поскольку в нынешних условиях прогрессивного развития общества и государства, не представляется возможным рассмотрение источника права, в современной науке, с формальной точки зрения как совокупности «способов формирования, своеобразного «документирования» государственной воли» [7, с. 147]. В последствии, это может привести к тому, что право, вместе с его внешними формами выражения, будут снова предопределены исключительно волей государства. В этом смысле наиболее правильной, на наш взгляд, является позиция Н.М. Коркунова, который предлагал определять источник права в формальном смысле как «формы объективирования юридических норм, служащие признаком их обязательности», как «формы, в которых воплощаются общеобязательные нормы, ставшие правом» [8, с. 284].

На основе обобщенного анализа высказанных позиций ученых, относительно того, что является правом, а также учитывая исторический сформировавшийся подход к категории, источник права, можно сказать, что понятие источника гражданского процессуального права раскрывалось преимущественно с формально-юридической точки зрения, не всегда включая в себя необходимые и присущие только ему элементы. Так, например, под источниками гражданского процессуального права, в самом общем виде, понималась внешняя форма выражения и закрепления гражданско-процессуальных норм. С одной стороны, источниками называют совокупность нормативно-правовых актов, которые регулируют судопроизводство по гражданским делам, порядок деятельности судей, сторон, третьих лиц, их представителей и иных участников процесса [9, с.21], с другой – источники права отождествлялись с процессуальными нормами, находящимися в тех или иных нормативных актах [10, с. 12-17].

В последствии, исследованием проблемы источников гражданского процессуального права занимались и другие правоведы, однако в большинстве своем, высказываемые ими представления об источниках права также не были достаточно полными. Поскольку основное внимание авторов было сосредоточено только лишь на отдельных моментах исследуемого объекта. Так, например, одни авторы, основной упор делали только на формах выражения норм процессуального права [11, с.9], другие на его содержании [12, с. 9], третьи на материальных условиях жизни общества, определяющих материальный источник права [13, с. 14].

Приведенные представления об источнике гражданского процессуального права, на наш взгляд, не полностью отображают внутреннее содержание данной юридической категории, которая, как точно заметил Я.Ф. Фархтдинов «должна сформулировать в ясной и сжатой форме сущность, содержание данного объекта» [14, с. 10-11] со свойственными ему общими и специальными признаками, которые отличают его от иных юридических понятий и подчеркивают юридические особенности именно источников гражданского процессуального права.

Так, термин источник права характеризуется наличием определенных признаков, которые в целом совпадают с признаками источников гражданского процессуального права, выступающего самостоятельной отраслью права. Сюда, например, можно отнести такие признаки, как определение и закрепление источника права соответствующим органом в пределах его компетенции, особый порядок вступления в законную силу, официальный характер и обязательность для исполнения, направленность на регулирование общественных отношений, документальная форма выражения, наличие определенных реквизитов и другое. К специальным признакам можно отнести те из них, которые подчеркивают юридические особенности именно источников гражданского процессуального права: 1) обеспечение регулирования гражданско-процессуальных отношений; 2) источники гражданско-процессуального права, которые являются внешним проявлением гражданско-процессуальных норм, которые выражаются в форме позитивного права – Конституция Украины, ГПК Украины, Законы Украины, международные договоры Украины, ратифицированные Верховной Радой Украины и другие; 3) принятие в установленном законом порядке, то есть с соблюдением специальной процедуры; 4) размещение в определенной органической системе, где они находятся между собой в иерархических, функциональных, структурных и генетических связях.

Гражданское процессуальное право, в отличие от других отраслей права, которые основываются на принципе: разрешено все, что не запрещено законом, исходит из принципа: разрешено то, что предусмотрено законом, поэтому и регулирование гражданско-процессуальных отношений осуществляется меньшим количеством источников. Исходя из этого, на наш взгляд, источниками гражданского процессуального права являются непосредственно нормативно-правовые акты, перечень которых содержит статья 2 ГПК Украины: Конституция Украины, ГПК Украины, международные договоры, ратифицированные Верховной Радой Украины, Закон Украины «О международном частном праве» и иные законы, действующие во время производства отдельных процессуальных действий, рассмотрения и разрешения дела.

Таким образом, источником гражданского процессуального права являются официальные внешние формы выражения (объективации) процессуальных норм, которые регулируют (устанавливают, изменяют, прекращают) отношения в сфере гражданского судопроизводства, в результате их закрепления (определения, установления) высшими (уполномоченными на то) органами государственной власти.

Определенное в рамках данного исследования, понятие источника гражданского процессуального права, выделение общих и специальных признаков присущих ему, на наш взгляд, позволит:

выделить и классифицировать источники гражданского процессуального права;

выстроить их в определенной системе;
 определить функциональное значение каждого из них в сфере регулирования гражданских процессуальных отношений;
 выяснить значение международно-правового договора Украины, в системе источников гражданско-процессуального права;
 определить правовую природу решений Конституционного Суда Украины, а также их место в системе источников гражданско-процессуального права;
 выяснить правовую природу постановлений Пленума Верховного Суда Украины, исполняющих роль субсидиарных толкований и служащих для судов дополнительными ориентирами по вопросам применения норм права;
 разработать и обосновать предложения и рекомендации, направленные на усовершенствование гражданского процессуального законодательства и практики его применения и другое.

Список использованных источников и литература:

1. Очерки гражданского процессуального права. Опыт систематизации законодательства РСФСР и СССР по судостроительству и гражданскому судопроизводству /Краснокутский В.А. – Кинешма: Изд. Ив.- Вознесенск. губсоюза, 1924. – 172с.; Курс гражданского процесса: учебное пособие /Гойхбарг А.Г. – М.; Л.: Госиздат, 1928. – 320с. и др.
2. Мальцев Г. В. Понимание права. Подходы и проблемы. – М.: Прометей, 1999. – 419с.
3. Лекции по общей теории права /Коркунов Н.М.; Предисл.: Козлихин И.Ю. – С.-Пб.: Юрид. центр Пресс, 2003. – 430с.
4. http://www.mirrabort.com/work/work_49024.html
5. Байтин М.И. Сущность права. (Современное нормативное правопонимание на грани двух веков). – Саратов: СГАП, – 2001. – 416с.
6. http://society.polbu.ru/polyakov_communi/ch07_iv.html
7. Общая теория государства и права. Курс лекций /Комаров С.А. – 2-е изд., испр. и доп. – М.: Манускрипт, 1996. – 316с.
8. Коркунов Н.М. Лекции по общей теории права /Н.М. Коркунов. – 8-е изд. – 1908. (Тип. Клобукова Н.Н.). – 354с.
9. Гражданский процесс. Учебник /Юдельсон К.С. – М.: Госюриздат, 1956. – 439с.
10. Гражданский процесс. Учебник /Авдюков М.Г., Аверин Д.Д., Аносова С.В., Добровольский А.А., и др.; Под ред.: Добровольский А.А., Клейнман А.Ф. – М.: Изд-во Моск. ун-та, 1970. – 440с.
11. Источники гражданского процессуального права. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук /Хускивадзе О.Ч. – М., 1981. – 20с.
12. Гражданский процесс /Под ред. Добровольского А.А. – М.: Изд-во Моск. ун-та, 1979. – 367с.
13. Советский гражданский процесс. Учебник /Авдеенко Н.И., Евсеев П.Н., Кабакова М.А., Кривоносова Л.А., и др.; Отв. ред.: Чечина Н.А., Чечот Д.М. – Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1984. – 424с.
14. Фархтдинов Я.Ф. Источники гражданского процессуального права: Научное издание – Казань: Изд-во Казан. гос. ун-та 1986 – 176с.

Худоба В.М. Джерело цивільного процесуального права: поняття й значення.

Наукова стаття присвячена актуальній тематичі – джерело цивільного процесуального права: поняття і значення. У результаті проведеного при підготовці статті дослідження позицій учених, аналізу сучасного стану законодавства, виділення загальних і спеціальних ознак, що підкреслюють юридичні особливості саме джерел цивільного процесуального права, автором дане поняття джерела цивільного процесу-

ального права, що відрізняє його від інших юридичних понять, а також сформульоване його значення.

Ключові слова: джерело права, джерело цивільного процесуального права, нормативно-правовий акт, державна воля.

Khudoba V.N. The Source of Civil Procedural Law: Notion and Meaning.

The article is dedicated to the urgent matter – the source of civil procedural law, its notion and meaning. The author gives an account of his research of the scholars' opinions on the problem, provides the analysis of the modern condition of the legislation, marks out the general and the specific features of the sources of civil procedural law, and defines the notion of source of civil procedural law as well as formulates its meaning.

Key words: the source of law, the source of civil procedural law, normative legal document, regulation, state will.

Пост упила в редакцію 28.04.2009 г.