

Ж. У. ТЛЕМБАЕВА

К ВОПРОСУ О КРИТЕРИЯХ ДЕЛЕНИЯ ПРАВА НА ПУБЛИЧНОЕ И ЧАСТНОЕ

В жизни цивилизованного общества имеется определенная градация между общественным и частным интересом, который находит объективное отражение в системе права. Решение проблемы соотношения публичного и частного права имеет чрезвычайно важное значение для формирования и развития системы законодательства и системы права.

Каково соотношение этих двух субстанций? С одной стороны, публичное и частное право – это две самостоятельные системы общеобязательных социальных норм, с другой – та или иная сфера общественных отношений может регулироваться как нормами публичного, так и частного права, что обеспечивает единство системы права и системы законодательства. Причем такое дозволение предполагает присутствие норм обеих категорий права в одном законе¹. Чтобы ответить на этот вопрос необходимо определить критерии деления права на публичное и частное.

С. С. Алексеевым было высказано чрезвычайно глубокое и исключительное по своей значимости соображение о том, что такое деление определяется свойствами права как явления правовой культуры « как феномена духовной активности людей... именно культурная принадлежность права делает не только возможным, но даже необходимым выделение в его рамках частноправовой и публично-правовой сфер»².

Идея разделения права на публичное и частное прошла через века и во многом определила юридическую доктрину и практику законодательства многих государств. Это в немалой степени способствовала рецепция рядом государств основных институтов римского права. В Советском государстве категории публичное и частное право были фактически изъяты из научного оборота. С распадом СССР в науке и практике законотворчества нашей страны возродились идеи членения права на частное и публичное.

Системе права характерно иерархическое строение ее структуры, что отражает членение системы права на институты, подотрасли и отрасли права. Деление системы права на частное и публичное право выходит за отраслевые рамки. Публичное и частное право – это более крупные, чем отрасль, структурные образования. Каждое из них объединяет совокупность однородных по своим признакам отраслей права. Традиционно к частному праву относят те отрасли, которые призваны обеспечивать интересы частных лиц – гражданское, трудовое право, семейное и другие. К публичному праву относятся государственное, административное и уголовное право. Группировка отраслей права в публичный и частный блоки, как и при делении системы права на отрасли, происходит в соответствии с предметом и методом правового регулирования. Однако в каждом из названных случаев роль этих критерии не совпадает. Так, при классификации отраслей права предмет регулирования представляет собой основной критерий классификации, а метод правового регулирования – дополнительный.

При группировке отраслей права в частный и публичный блоки критерии членения иные. Центр тяжести подразделения на публичное и частное право перемещается на метод правового регулирования. И. А. Покровский отмечает, что в различии между правом публичным и частным мы имеем дело не с различием интересов или отношений, а с различием в приемах правового регулирования. Если публичное право есть система юридической централизации, то гражданское (частное) право, наоборот, есть система юридической децентрализации³.

В сфере частного права все правоотношения строятся на принципе равноправия субъектов и возникают, изменяются, прекращаются по волеизъявлению их участников (чаще всего из договоров). В публичном праве государственные

¹ Цыганков Э.М. Проблемы применения и системного развития налогового законодательства в аспекте соотношения публичного и частного права. М., 2005. С. 49.

² Алексеев С. С. Право. Опыт комплексного исследования. С. 585.

³ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 37.

органы действуют в интересах общества и государства. Чаще всего отношения власти и подчинения возникают из издаваемых государственными органами правовых актов. Соответственно большая часть норм в публичном праве носит императивный характер, в частном праве – диспозитивный. Из всех элементов, образующих предмет регулирования (объект, субъекты, юридические факты и др.), значение имеет практически один – состав субъектов. В частном праве субъектами выступают преимущественно граждане и юридические лица. Государство может выступать в частноправовых отношениях как равноправный участник правоотношений. В публичном праве одной из сторон правоотношений выступает государство или его орган.

Оба приема правового регулирования теоретически применимы ко всякой области общественных отношений. Какой именно из них будет применен в том или другом случае в данном обществе – зависит от всей совокупности жизненных условий. Прием властного регулирования отношений понижает частную заинтересованность и инициативу. Принцип юридической децентрализации, в свою очередь, вызывает наибольшее напряжение частной предпримчивости. Подразделение системы права на частное и публичное не исключает, а, напротив, предполагает взаимопроникновение частных и публичных начал в отрасли частноправового и публичноправового блоков. Так, например, появилась категория административных договоров, устанавливаются пределы проявления частной инициативы и ответственность за их нарушение.

Свообразное переплетение публичного и частного мы можем наблюдать в налоговом за-

конодательстве и практике. Объектами налогообложения (юридическими фактами, с которыми налоговое законодательство связывает возникновение прав и обязанностей его субъектов) могут являться операции по реализации товаров (работ, услуг), имущество, прибыль, доход и т. д. Вместе с тем гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Однако такое переплетение не означает их органического единства. Взаимодействуя между собой, частноправовые и публично-правовые начала не образуют органически единой общности. Возникающие в этих сферах понятия не могут быть объединены в общеродовое понятие.

Резюме

Құқықтық жеке және жарияға бөлу критерийлерінің мәселелері қарастырылған. Құқық салаларының жеке және жария топтарына топтамасы, құқық жүйесін салаларға бөлу сияқты құқықтық реттеу пәнімен әдістеріне сәйкес болады. Бірақ та бұл критерийлердің ролі осы аталған жағдайлардың әрқайсысында бар.

Summary

The article deals with the criteria for division of law into private and public. Grouping of branches into private and public blocks is made in accordance with subject and method of legal regulation. However roles of these criteria in each of the named cases do not coincide.