

К ВОПРОСУ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПРИЗНАКОВ ПРИНЦИПОВ СЕМЕЙНОГО ПРАВА УКРАИНЫ: ГЕНЕЗИС И СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ

О. СТАРЧУК,

**старший преподаватель кафедры гражданского права и процесса юридического
факультета Восточноевропейского национального университета имени Леси**

Украинки,

кандидат юридических наук

SUMMARY

ON THE PROBLEM OF FAMILY LAW SIGNS PRINCIPLES DEFINITION OF UKRAINE : GENESIS AND CURRENT STATUS

The article is devoted to the research of family law concept and signs principles of Ukraine. The positivism and natural conception of law origin during historical periods of the development of the family law science are taken into consideration.

The review and analysis of Soviet, Ukrainian and Russian legal science have been done. The uniform approaches to comprehension of fundamental ideas of family law signs are suggested. The personal opinion of the research problem has been formulated by author.

Keywords: principles of law, fundamental ideas, family law principles, objective definiteness, compulsory, systematic and interconsistency, universality, stability, regularity .

Статья посвящена исследованию понятия и признаков принципов семейного права Украины с учета позитивистской и естественной концепции происхождения права в различные исторические периоды развития науки семейного права. Осуществлен обзор и анализ тех наработок, которые были сделаны в этом направлении в советской, украинской и российской правовой науке и предложены единые подходы к пониманию признаков основных идей семейного права, сформулировано собственное видение этой проблемы исследования.

Ключевые слова: принципы права, руководящие (основополагающие) идеи, принципы семейного права, предметная определенность, общеобязательность, системность и взаимосогласованность, универсальность, стабильность, регулятивность.

Постановка проблемы. Эффективность действия нормативно-правовых актов в семейном праве не может быть успешным без должного теоретического обоснования, которым есть основные идеи одноименной отрасли права. Указанная проблема актуальна также с позиций того, что она является основополагающей в развитии всего семейного права Украины, а потому, требует выработки концептуальных подходов к определению понятия и признаков принципов семейного права в различные исторические периоды.

Проблеме принципов права уделено внимание как ученых советского периода: С. С. Алексеева, Н. Г. Александрова, В. М. Ведяхина, А. Н. Егорова, Н. И. Козюбры, Е. А. Лукашевой, А. В. Мицкевича, О. В. Смирнова, Б. В. Шейндлина, Л. С. Явича так и современных теоретиков права: И. П. Бахновской, А. М. Колодия, С. П. Погребняка, Е. А. Уваровой и др.

Определение понятия и признаков принципов права дается в отраслевой литературе по семейному праву, в которой на основе теории права определено понятие и сущность принципов одноименной отрасли права и очерчены их признаки. Так, отдельные аспекты понятия принципов семейного права исследуются в работах Л. Н. Барановой, В. И. Борисовой, В. С. Гопанчука, И. В. Жилинковой, А. В. Кузнецовой, В. П. Мироненко, С. А. Пилипенко, Н. В. Хараджы, Е. А. Харитоновой, Ю. С. Красного, В. Н. Чернеги, С. И. Шимон, Н. С. Шерстневой.

А потому, целесообразно обобщение научных трудов, касающихся понятия и признаков принципов семейного права как советского периода так и современного видения.

Целью статьи является исследование понятия и признаков основных идей семейного права с учета позитивистской и естественной концепции происхождения права и на этой основе формулирование выводов относительно собственного видения проблемы исследования.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие **задачи**:

- проанализировать основные подходы к определению понятия принципов семейного права согласно позитивистской и естественной теории происхождения права;
- выяснить и проанализировать признаки основных идей семейного права в различные исторические периоды;
- сформулировать собственные выводы видения проблемы исследования.

Изложение основных положений. Термин “принцип” происходит от латинского слова “*prīncipiūm*”, которое означает начала, основа. В правовой доктрине при определении принципов права употребляют такие понятия как, выходные, теоретические,

общие, нормативно-руководящие положения, основные, руководящие, ведущие принципы (идеи), закономерность, сущность, система координат и т. п.

Споры об определении понятия принципов семейного права продолжают уже в течение значительного времени, но правовая доктрина единого мнения относительно этого так и не выработала.

Разделяя характерную для правовой доктрины советского периода позитивистскую теорию происхождения права В. П. Мироненко, С. А. Пилипенко под принципами семейного права понимают закрепленные действующим законодательством основные принципы, идеи, руководящие положения, согласно которым нормами семейного права регулируются личные и имущественные отношения, возникающие между супругами, родителями и детьми, другими членами семьи [1, с. 27]; Н. С. Шерстнева – как те руководящие положения, которые обладают нормативным выражением, определяют правовую политику государства в обеспечении охраны и защиты семьи, материнства, отцовства, детства и отражают социально-экономическую направленность общества [2].

Следуя естественной концепции возникновения права, В. С. Гопанчук, Е. А. Харитонов, С. И. Шимон принципы семейного права рассматривают как руководящие идеи, согласно которым осуществляется семейно-правовое регулирование общественных отношений [3, с. 14; 4, с. 18; 5, с. 36]; Ю. С. Красный – как основополагающие принципы, характерные для всех или большинства институтов последней и закрепленные в ее нормах [6, с. 29], А. В. Кузнецова – как обусловленные условиями общественной жизни, выраженные в содержании норм семейного права основополагающие начала, которые определяют основные правовые особенности семейного права и обеспечивают решение задач правового регулирования брачно-семейных отношений [7, с. 72].

Для полного раскрытия понятия основных идей семейного права Украины целесообразно проанализировать их признаки. Необходимо помнить, что принципы семейного права являются отраслевой разновидностью принципов права, поэтому характеризуя основные идеи одноименной отрасли права обратимся к тем наработкам, которые были сделаны учеными в теории права как советского периода так и в условиях современности.

В советский период признаком принципов права был их исторический характер. Так, Н. Г. Александров, Е. А. Лукашева, А. В. Мицкевич утверждали, что принципы права не являются вечными, так же, как и отношения, которые ими выражаются. Они исторические и переходные продукты [8, с. 93; 9, с. 21; 10, с. 128].

На исторический характер принципов права указывают и современные ученые в отраслевой литературе по семейному праву. В. Н. Чернега отмечает, что историчность как признак семейно-правовых принципов проявляется в том, что на каждом этапе исторического развития функционировали свои принципы семейного права, которые отражали закономерности развития брака и семьи [11, с. 107].

Мы не разделяем мнения об историческом характере принципов права, поскольку, несмотря на то, что в процессе исторического развития общества с изменением социальной, национальной или классовой его структуры менялись подходы к их пониманию, но принципы оставались теми же. Их нельзя создавать, изменять или, наоборот, отменять.

Еще одним из признаков принципов права советского периода был их идеологический характер, что подтверждалось в работах О. В. Смирнова, Б. В. Шейндлина, Л. С. Явича, которые указывали на то, что принципы права выражают сознательное стремление людей путем выработки общих ориентиров направить свое поведение в соответствии с объективными закономерностями и тенденциями развития общества в целом и отдельных общественных явлений, в том числе экономики, политики, морали и права [12, с. 11; 13, с. 67–68; 14, с. 64].

На идеологический характер принципов права указывает И. П. Бахновская в своем диссертационном исследовании “Основополагающие принципы права как интегрирующий элемент правовой системы Украины” [15].

Мы считаем неприемлемым этот признак, ведь разделяя естественные идеи возникновения права, принципы лежат в его основе, формируют его, определяют содержание и направленность его норм.

Наряду с идеологическим характером принципов права ученые как советского периода, а именно: С. С. Алексеев, Н. Г. Александров, В. М. Ведяхин, А. М. Егоров [16, с. 103; 17, с. 17; 18, с. 27; 19, с. 26], так и современности (И. П. Бахновская, Е. А. Уварова, В. Н. Чернега) указывают на их объективную обусловленность [15; 20; 11]. Вышеупомянутые авторы отмечают, что принципы права не применяются к природе и к человеческой истории, а абстрагируются из них, существуют реально и объективно в самом праве и обусловленные экономическим и социально-политическим устройством общества, особенностями функционирования политической системы.

Итак, объективность принципов права связывали с тем, что их воплощение в жизнь для любого государства составляет объективную необходимость, экономический и

политический строй государства, дает объективную возможность последовательного их осуществления.

В научной литературе настоящего, как признак принципов права ученые указывают на их регулятивный характер. Так, В. Н. Семенов, А. Я. Прагнюк, В. Н. Чернега объясняют это тем, что принципы права – это продукт сознания и воли людей, которые содержат определенные веления, предписания, правила поведения, которые реализуются в жизнь обществом и государством и регулируют столько, сколько регулирует само право [21, с. 12–14; 11].

Мы считаем, что регулятивность – это вспомогательный признак принципов семейного права, ведь личные неимущественные и имущественные отношения регулируются с помощью норм права, которые имеют регулятивный характер. Основопологающие идеи семейного права определяют саму норму, ведь лежат в ее основе. Однако регулирование общественных отношений с помощью принципов права осуществляется в отдельных случаях, в частности при отсутствии подобной нормы для регулирования общественных отношений (аналогия закона) применяются общие принципы права (аналогия права).

Еще одним из признаков основных идей как советского периода, так и настоящего является нормативность, которую ученые определяли путем указания на то, что принципы права являются общеобязательными, формально определенными и установленными государством, что позволяет им выполнять функцию регулирования общественных процессов, причем не только опосредованно через нормы, но и самостоятельно. Странниками нормативности принципов права являются И. П. Бахновская, Н. И. Козюбра, О. В. Смирнов, Н. В. Хараджа, В. Н. Чернега, Н. С. Шерстнева [22, с. 189; 12, с. 13; 23, с. 73–74].

Нами отрицается единство и взаимозависимость принципов права и норм права, поскольку их невозможно отождествить ни в этимологическом, ни в гносеологическом аспектах.

Слово “норма” означает правило, пример, мерило, в то время как “принцип” – начало, основа, исходное положение.

В гносеологическом аспекте невозможно отождествление принципов права и норм права, ведь право раскрывается через систему норм, т.е. понимается нормативно, а принципы права лежат в основе права и определяют содержание его норм.

С целью проведения соотношения между принципами и нормами права определим формы их выражения, которые могут быть различными.

Законодательное закрепление принципов возможно в виде отдельной статьи, которая содержит их название. Например, ст. 7 Семейного кодекса Украины (далее – СК Украины), которая называется “Общие основы регулирования семейных отношений”. Другим способом внешнего выражения принципов семейного права является их закрепление в отдельной статье, содержащей название и краткую характеристику (ст. 25 СК Украины – единобрачие как принцип института брака). Кроме этого, возможным способом материализации принципов является их закрепление в нескольких статьях нормативно-правового акта (ст. ст. 141, 142 СК Украины – принцип равенства прав и обязанностей родителей и детей).

Сегодня в законодательстве закрепился текстуальный способ выражения отраслевых основополагающих идей в нормах-принципах. Так, в СК Украины содержатся специальные статьи, в которых закреплены принципы семейного права Украины (ст. ст. 7, 9 и др.).

Перечень принципов семейного права Украины закреплен в ст. 7 СК Украины. Хотя законодатель называет ее “Общие основы регулирования семейных отношений”, мы считаем необходимым переименовать название статьи на “Принципы семейного права Украины”, поскольку те основополагающие идеи, которые закреплены в этой статье, лежат в основе семейного права и определяют содержание и направленность его норм.

Но одновременно необходимо редактировать ст. 7 СК Украины, поскольку: во-первых, принцип регулирования семейных отношений по договоренности между их участниками является межотраслевым принципом, поскольку лежит в основе норм не только семейного права, но и других отраслей права, в частности гражданского права; во-вторых, принципы обеспечения права на судебную защиту и справедливости, добросовестности и разумности являются общеправовыми принципами, ведь лежат в основе норм всех отраслей права; в-третьих, принцип равенства прав и обязанностей женщины и мужчины в семейных отношениях, браке и семье является принципом института брака, а не отраслевым принципом.

В то же время необходимо помнить, что материализация принципов семейного права не означает, что основные идеи приобретают все признаки норм права, ведь они совпадают только по содержанию.

Поэтому уместно замечает В. И. Бородянский, что принципы и нормы в структуре права следует рассматривать как базовые и самостоятельные элементы [24, с. 110].

Мы разделяем позицию В. И. Бородянского и считаем, что принципы права в системе права играют главную (базовую) роль, поскольку они лежат в основе норм права,

определяя их содержание и сущность. Принципы и нормы права имеют право на существование в одной системе права, но как самостоятельные элементы. Неприемлемо определение нормативности принципов права, которую обосновывали через нормы права, указывая на их общеобязательность, формальную определенность и установленность государством. Однако принципы права являются общеобязательными, поскольку основных идей должны соблюдать субъекты правотворчества при осуществлении правового регулирования общественных отношений.

Среди признаков принципов права в советский период и в современной правовой доктрине выделяют их универсальность, высокую императивность и общую значимость, важность которых указывают С. С. Алексеев, А. М. Колодий, О. В. Смирнов, Н. В. Хараджа, В. Н. Чернега, Л. С. Явич и многие другие.

О. Я. Лаврив как признак принципов права называет их системность и взаимосогласованность. Безусловно, принципы права должны быть не только взаимосогласованными между собой, но и с другими элементами правового регулирования. В соответствии с принципами права формируется система права. И поэтому взаимосогласованность элементов правового регулирования обеспечивает целенаправленное воздействие всей системы права [26, с. 26]. Мы согласны с тем, что принципы права должны находиться в системе и быть согласованными как между собой, так и с другими элементами системы права.

И. П. Бахновская, Н. В. Хараджа к признакам принципов семейного права относят также их стабильность. Если нормы права являются изменчивыми и принимаются для урегулирования отношений, которые существуют в обществе, то принципы права долговременные, что свидетельствует об их стабильности.

Для основных идей семейного права характерна их предметная определенность, поскольку принципы семейного права выражают сущность норм семейного права, с помощью которых осуществляется правовое регулирование личных неимущественных и имущественных отношений, которые определены предметом правового регулирования одноименной отрасли права.

С. П. Погребняк как признаки принципов права указывает на их неперсонификацию и неисчерпаемость. Неперсонификация, т.е. отсутствие указания на конкретного адресата, позволяет принципам адресовываться не к какой-то одной личности, а сразу ко многим поименно не перечисленным. Неисчерпаемость принципов означает возможность их многократной реализации [27, с. 22].

И этот перечень признаков принципов семейного права можно продолжать, ведь правовая доктрина предлагает неисчерпаемый перечень признаков основных идей, лежащих в основе норм с помощью которых осуществляется правовое регулирование личных неимущественных и имущественных отношений. А именно: целеустремленность (целевая направленность); абстрактность и обобщенность; фундаментальный характер; действительность; отвлеченность; взаимосвязь и единство относительно норм права; внутреннее единство и т. д.

Выводы. Несмотря на многообразие определений признаков принципов семейного права, оно может быть сведено к следующему:

1) Современная правовая доктрина так и не смогла выработать единого подхода к определению признаков принципов семейного права Украины, что, конечно, затрудняет их понимание;

2) Несмотря на стремление ученых предложить свои признаки принципов семейного права их взгляды не имеют существенных изменений, ведь все сводится к тождественному пониманию основных идей, учитывая естественную или позитивистскую концепции правопонимания;

3) При определении признаков принципов семейного права учитывается субъективный фактор, в результате чего формулировки признаков основных идей неодинаковы у разных авторов, хотя их понимание тождественно;

4) Не претендуя на заключительное решение проблемы принципов семейного права Украины, учитывая вышеуказанное, считаем, что признаками основных идей одноименной отрасли права, которые определяют содержание и направленность норм этой отрасли права является предметная определенность, общеобязательность, системность и взаимосогласованность, универсальность, стабильность, регулятивность.

Литература:

1. Сімейне право України: підруч. [для студ. вищ. навч. закл.] / В. П. Мироненко, С. А. Пилипенко; за заг. ред. В. П. Мироненко. – К. : Правова єдність, 2008. – 477 с.
2. Шерстнева Н. С. Принципы российского семейного права: автореф. дис. ... докт. юрид. наук: спец. : 12.00.03 / Н. С. Шерстнева. – М., 2007. – 60 с. // [Электронный ресурс]: Режим доступа: <http://rudocs.exdat.com/docs/index-221535.html?page=16>
3. Сімейне право України: підруч. / за ред. В. С. Гопанчука. – К. : Істина, 2002. – 304 с.
4. Науково-практичний коментар до Сімейного кодексу України / за ред. Є. О. Харитонова. – Х. : “ТОВ “Одіссей”, 2006. – 522 с.

5. Шимон С. І. Сімейне право: навч. посіб. / С. І. Шимон. – К. : НПУ імені М. П. Драгоманова, 2011. – 260 с.
6. Науково-практичний коментар до Сімейного кодексу України / за ред. Ю. С. Червоного. – К. : Істина, 2003. – 215 с.
7. Кузнецова О. В. Принципы семейного права / О. В. Кузнецова // Вести Челябин. ун-та. – Сер. 9: Право. – 2003. – № 2. – С. 71–76.
8. Александров Н. Г. Сущность социалистического государства и права [Текст] / Н. Г. Александров. – М. : Знание, 1969. – 128 с.
9. Лукашева Е. А. Принципы социалистического права / Е. А. Лукашева // Советское государство и право. – 1970. – № 6. – С. 21–29.
10. Мицкевич А. В. Советское социалистическое право, его основные принципы и система / А. В. Мицкевич // Советское государство и право. – 1975. – № 9. – С. 125–133.
11. Чернега В. М. Теоретичні проблеми визначення поняття та ознак принципів українського сімейного права / В. М. Чернега / Наукові записки Інституту законодавства Верховної Ради України. – № 3. – 2012. – С. 105–108.
12. Смирнов О. В. Соотношение норм и принципов в советском праве / О. В. Смирнов // Советское государство и право. – 1977. – № 2. – С. 11–18.
13. Шейндлин Б. В. Сущность советского права [Текст] / Шейндлин Б. В. – М. : МГУ, 1959. – 140 с.
14. Явич Л. С. О принципе научности в работе советского государственного аппарата / Л. С. Явич // Правоведение. – 1967. – № 2. – С. 60–64.
15. Бахновська І. П. Основоположні принципи права як інтегруючий елемент правової системи України: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: спец. : 12.00.01 – теорія та історія держави і права; історія політичних і правових учень / І. П. Бахновська. – Х. : Національний університет “Юридична академія України імені Ярослава Мудрого”, 2011. // [Електронний ресурс]: Режим доступу: <http://www.dissertation.com.ua/node/861219>.
16. Алексеев С. С. Проблемы теории права [Текст] : курс лекций [в 2-х т.] / С. С. Алексеев. – Свердловск: Свердловский юрид. ин-т, 1972. – Т. 1. – 396 с.
17. Александров Н. Г. Социалистические принципы советского права / Н. Г. Александров // Советское государство и право. – 1957. – № 11. – С. 16–29.
18. Ведяхин В. М. Принципы правового регулирования рыночных отношений / В. М. Ведяхин // Правоведение. – 1995. – № 6. – С. 27–37.

19. Егоров А. Н. Основные принципы советского права социального обеспечения [Текст] / А. Н. Егоров. – М. : Из-во МГУ, 1984. – 80 с.
20. Уварова О. О. Принципи права як загальнотеоретична категорія / О. О. Уварова // Юрист України. – № 4 (17). – 2011. – С. 5–10. // [Електронний ресурс]: Режим доступу: http://archive.nbuv.gov.ua/portal/soc_gum/Yurystukr/2011_4/1Uvarova.pdf
21. Міжнародно-правові аспекти Конституції України / [Ю. С. Шемшученко, Ф. Г. Бурчак, В. В. Цветков та ін.] ; під ред. В. М. Семенов, О. Я. Прагнюк. – Ін-т держави і права імені В. М. Корецького НАН України. – К. : Ін Юре, 1997. – 32 с.
22. Козюбра Н. И. Социалистическое право и общественное сознание / Н. И. Козюбра. – К.: Наук. думка, 1979. – 208 с.
23. Хараджа Н. В. Зміст, структура й ознаки принципів сімейно-правового регулювання: теоретико-правовий аспект / Н. В. Хараджа // Підприємництво, господарство і право. – 2011. – № 4. – С. 71–74.
24. Бородянский В. И. Гносеологический аспект исследования механизма взаимодействия принципов и норм гражданского права / В. И. Бородянский // Государство и право. – 2002. – № 5. – С. 108–110.
25. Явич Л. С. Право развитого социалистического общества. Сущность и принципы [Текст] / Явич Л. С. – М. : Юрид. лит., 1978. – 223 с.
26. Лаврів О. Я. Система принципів трудового права України : дис. ...канд. юрид. наук : 12.00.05 / Лаврів Оксана Ярославівна. – Х., 2007. – 211 с.
27. Погребняк С. П. Основоположні принципи права (змістовна характеристика) : монографія / С. П. Погребняк. – Х. : Право, 2008. – 240 с.