Содержание

О серии «Гражданский и арбитражный процесс: новые имена & новые идеи» V

Предисловие доктора юридических наук,

профессора В.В. Яркова VII

[От автора XII](#bookmark3)

Часть 1.

Теоретические основы частных и публичных начал

[в цивилистическом процессе 1](#bookmark5)

Глава 1. Цивилистический процесс

[с позиций системного подхода 3](#bookmark6)

§ 1.1. Системный подход в исследованиях

цивилистического процесса 3

[§ 1.2. Гражданский процесс как система 55](#bookmark8)

[§ 1.3. Цель цивилистического процесса 86](#bookmark9)

§ 1.4. Цивилистический процесс

в системе социального управления 109

§ 1.5. Гражданский процесс

как правовая процедура 145

§ 1.6. Гражданское процессуальное право

как система 170

Глава 2. Цивилистический процесс -

экономико-правовой анализ 199

§ 2.1. Эффективность системы

гражданского судопроизводства 199

§ 2.2. Эффективность норм

гражданского процессуального права 226

Часть 2.

Частные и публичные начала

в цивилистическом процессе 249

Глава 1. Частные и публичные начала

в системе цивилистического процесса 251

§ 1.1. Основные начала

частного и публичного права

в системе цивилистического процесса 251

§ 1.2. Институциональный анализ частных и публичных начал

в цивилистическом процессе 287

Глава 2. Проявления частных и публичных начал 357

§ 2.1. Диспозитивное начало

в системе гражданского процесса 357

§ 2.2. Контрактуализация

цивилистического процесса 395

§ 2.3. Частные и публичные начала в институтах

подведомственности и подсудности 408

§ 2.4. Публичные основы процесса как элемента системы

гражданской юрисдикции 440

§ 2.5. Судебный контроль

за реализацией частноправовых норм 463

§ 2.6.Реализация частных начал

в системе разрешения юридических дел -

выбор как итог оценки эффективности 489

[Заключение 517](#bookmark25)

[Список литературы 524](#bookmark26)

Заключение

В завершение подведем итоги использования системного подхода как метода изучения частных и публичных начал в процессуальном праве. Результатом системного исследования стали предложения по оптимизации системы гражданского судопроизводства и повы­шению ее эффективности. Для достижения цели работы был реали­зован целый ряд задач - проведено исследование цивилистическо- го процесса как вида деятельности; выявлена цель гражданского процесса как системы; проанализировано место цивилистического процесса в системе социального управления; выявлены частные и публичные начала в цивилистическом процессе, проведен их ин­ституциональный анализ. Положения общей теории систем и эко­номического анализа права использованы для организации оценки эффективности гражданского судопроизводства. Особое внимание в работе уделено анализу перспективной системы частной юрис­дикции - третейскому разбирательству и международному коммер­ческому арбитражу, механизму их взаимодействия с системой госу­дарственной гражданской юрисдикции, анализу судебного контро­ля за реализацией частноправовых норм, становящихся правовой основой для рассмотрения и разрешения споров частными юрис­дикционными органами.

В результате проведенного исследования сделаны выводы, кото­рые, на наш взгляд, могут быть использованы в нормотворческой и правоприменительной деятельности, а также в дальнейшем изу­чении цивилистического процесса и отдельных его элементов.

Прежде всего, по нашему мнению, гражданский процесс от­вечает основным признакам, которыми должно обладать явление для того, чтобы его можно было рассматривать в качестве систе­мы. Гражданский процесс - это система, организованное целост­ное образование, характеризующееся наличием устойчивых связей (отношений) между элементами и обладающее интегративными свойствами, не присущими его элементам в отдельности. В этом ка­честве гражданский процесс представляет собой: 1) совокупность связанных между собой элементов (процессуальных действий), обособленную от среды и взаимодействующую с ней как целое;

1. систему урегулированных нормами гражданского процессуаль­ного права действий суда и других участников процесса, а также отношений между ними, возникающих в ходе производства по гражданскому делу. Как система гражданский процесс обладает структурой. Структура системы гражданского процесса - это необ­ходимая и достаточная для достижения цели устойчивая упорядо­ченность ее элементов (процессуальных действий) и связей между ними (правоотношений), определяющая функциональную компо­новку системы и ее взаимодействие со средой.

Применение системного подхода позволило сделать ряд значи­мых выводов. Так, гражданский процесс - это:

1. сложная, искусственная, социальная, открытая, управляемая и саморегулируемая система, создаваемая в целях оказания власт­ного волевого воздействия на отдельные элементы общественной системы в интересах обеспечения оптимального функционирова­ния последней;
2. форма реализуемого при помощи комплекса правовых средств регулятивного, нормативно-организационного воздейст­вия на общественные отношения;
3. форма воплощения правовых предписаний в правомерном поведении субъектов права, властная индивидуально-правовая деятельность по решению юридических дел, содержанием которой является вынесение на основе правовых норм конкретных индиви­дуальных юридических предписаний определенным субъектам;
4. динамическая система, которая нацелена на достижение конкретного правового результата; состоит из последовательно сменяющих друг друга действий, связанных между собой правоот­ношениями; обладает нормативной моделью (программой) своего развития, заданной нормами гражданского процессуального зако­нодательства; имеет производный характер, выступает средством реализации основного, материального охранительного правового отношения.

Элементами процесса являются стадии и правоприменительные циклы, а в качестве динамической структуры гражданского про­цесса как процедуры может рассматриваться его алгоритм, комп­лекс закрепленных в законодательстве правил (норм), задающих последовательность совершения судом и иными участниками про­цесса действий (операций) при решении задач судопроизводства.

Управление в системе гражданского судопроизводства основы­вается на публичных началах. Публичное начало - это залог эф­фективной организации и результативного действия гражданского процесса как механизма защиты прав и законных интересов, осно­ва внутрисистемного управления. Возникновение и развитие в сис­теме гражданского процесса частных начал - это закономерный результат усиления в среде материальных общественных отноше­ний начал координации, децентрализации, автономии субъектов при реализации ими функции выбора. Появление частноправовых начал в процессе также обусловлено его свойствами как управляе­мой и саморегулирующейся системы. Саморегулирование в граж­данском судопроизводстве объективно присуще последнему как открытой социальной системе и обусловлено природой его элемен­тов и связей между ними. Самоорганизация системы гражданского судопроизводства - это происходящее в ходе рассмотрения и разре­шения дела судом упорядочение процессуальных правоотношений на основе частных интересов субъектов, выражающееся в соверше­нии ими либо в отказе от совершения действий, с которыми про­цессуальный закон связывает наступление правовых последствий.

Целью гражданского процесса является достижение конкрет­ного правового результата, заключающегося в упорядочении дей­ствий и отношений, возникающих в связи с необходимостью при­ведения в судебном порядке общественной системы в соответствие с присущими ей закономерностями, обеспечения ее оптимального функционирования и создание условий для развития. Приведе­ние отдельных элементов общественной системы в соответствие с установленными правилами - публичная цель процесса. Част­ные цели - это защита нарушенных или оспариваемых прав, сво­бод и законных интересов, разрешение правовых споров, решение юридических дел. В системе гражданского процесса из частных формируется общая интегративная цель - обеспечение законности и правопорядка.

Гражданское процессуальное право - это также система, орга­низованное целостное правовое образование, характеризующееся наличием устойчивых связей (отношений) между элементами и об­ладающее интегративными качествами, не присущими его элемен­там в отдельности. Как система гражданское процессуальное право представляет собой комплекс связанных между собой элементов (правовых норм), обособленный от среды и взаимодействующий с ней как единое целое. Возникновение и развитие в гражданском процессуальном праве частных начал, увеличение доли соответст­вующих норм - это закономерный результат усиления как в право­вой системе, так и в деятельности субъектов права начал координа­ции, децентрализации, автономии субъектов при реализации ими функции выбора.

Публичные начала формируют основу системы гражданского процесса, обеспечивают ее стабильность. Частные начала обеспе­чивают движение и развитие системы, ее адаптацию к изменяю­щимся условиям. Публично-правовые начала в гражданском про­цессе - это, во-первых, условия, обеспечивающие рассмотрение юридического дела властным органом (судом) и вынесение им пра­воприменительных актов индивидуального характера, распростра­нение действия общих нормативных предписаний (норм права) на конкретные общественные отношения; а во-вторых, - обязатель­ные как для участников процесса, так для самого властного органа (суда) стандарты справедливого разбирательства. Частноправовые начала в гражданском процессе - это имеющиеся у участников про­цесса возможности свободно, самостоятельно, автономно (с ориен­тиром в первую очередь на собственные интересы), по своей воле и независимо от усмотрения власти (в отсутствие содержательного, но не формального санкционирования со стороны суда) определять юридически значимые условия совершения процессуальных дей­ствий и вступления в отношения, регулируемые процессуальным правом.

Сочетание частных и публичных начал в том или ином виде про­является в большинстве институтов процессуального права, харак­тером последних определяется соотношение таких начал. Частные начала преобладают там, где лицо распоряжается своим правом на защиту - на этапе возбуждения производства по делу, и сводят­ся к минимуму в стадии совершения правоприменительного акта.

При возбуждении гражданского дела в суде частные начала ограни­чивают вмешательство государства в сферу интересов его граждан, защищаемых в рамках гражданского судопроизводства. Сочетани­ем частных и публичных начал характеризуются многие принципы процессуального права. Так, состязательность - это механизм ко­ординации действий участников производства по делу, обеспечи­вающий реализацию их инициативы для удовлетворения частных интересов, это пронизанный началами децентрализации метод оп­тимизации системы, снижения доли управленческих действий со стороны суда и повышение уровня саморегулирования, самоорга­низации процессуальной деятельности.

Самоорганизация в системе гражданского процесса обеспечива­ется действием частноправовых начал, важное место среди которых занимает диспозитивность. Диспозитивность в процессе - это осно­ванная на нормах гражданского (арбитражного) процессуального права юридическая свобода (возможность) участников процес­суальных правоотношений реализовывать свою процессуальную правосубъектность и свои субъективные процессуальные права по своему усмотрению в целях оказания влияния на движение процес­са. Функциональная роль диспозитивного начала - это обеспечение эффективного системного саморегулирования. Диспозитивность не должна препятствовать полноценному управлению в системе гражданского процесса. Объем процессуальной диспозитивности должен быть адекватен имеющимся у субъектов материальных правоотношений возможностям реализовывать свою правосубъ­ектность и свои субъективные права. Процессуальная диспозитив­ность - элемент общей системы норм, устанавливающих порядок реализации субъектами материально-правовых отношений при­надлежащих им субъективных материальных и процессуальных прав по своему усмотрению.

Диспозитивность производна от частного интереса. Именно его существование и проявление должны рассматриваться как условие реализации процессуальных прав, как границы действия диспози­тивного начала, как гарантия от возможных злоупотреблений про­цессуальными правами. Кроме того, реализация процессуальных норм, раскрывающих содержание диспозитивности, в ряде случаев должна ограничиваться проявлениями охраняемого законом ин­тереса других участников производства по делу. Одним из наибо­лее перспективных направлений развития частных начал видится конкуренция диспозитивности в процессе. Ее внедрение позволит снизить долю основанных на публичном начале императивного и судебного ограничения процессуальной диспозитивности.

Процессуальные кодексы гарантируют свободу соглашений по поводу процесса как возможность самостоятельно и беспрепят­ственно решать вопрос об их заключении. Система гражданского процесса допускает совместную реализацию управляемыми субъ­ектами функции выбора из нескольких возможных вариантов про­цессуальных действий только в случаях, прямо указанных в законе. Соглашения по поводу процесса - это допускаемая процессуальным законодательством форма совместной реализации участвующи­ми в деле лицами функции выбора из нескольких возможных ва­риантов процессуальных действий в целях изменения общего по­рядка реализации права на защиту для удовлетворения их частных интересов.

Достижения общей теории систем и экономического анализа права могут быть применены для организации оценки эффектив­ности гражданского процесса, эффективности применения частно­правовых и публично-правовых методов правового регулирования для достижения целей гражданского судопроизводства. Эффектив­ность системы гражданского судопроизводства - это качество до­стижения стоящей перед системой цели, которое определяется со­поставлением фактически достигнутого результата с заданными целями функционирования системы. Кроме того, эффективность системы гражданского процесса - это еще и ее характеристика как правового средства, определяющаяся сопоставлением фактически достигнутого результата воздействия и затрат на его получение.

Эффективность системы гражданского судопроизводства как качество достижения стоящей перед ней цели, как итог сравнения фактически достигаемого результата с заданными целями функцио­нирования системы и затратами на его получение определяется оп­тимальной организацией системы гражданского процесса; обеспе­чением условий функционирования системы процесса в заданном режиме; обеспечением действия механизмов саморегулирования, позволяющих адаптировать систему к решению задач в условиях изменяющейся среды.

Эффективность системы правовых норм - это качество достиже­ния стоящей перед системой цели, которое определяется сопостав­лением фактически достигнутого результата воздействия с задан­ными целями правового регулирования соответствующей области общественных отношений. Целью гражданского процессуального права как основы для оценки эффективности норм последнего сле­дует рассматривать такое воздействие на волю и сознание вовле­ченных в процессуальную деятельность лиц, которое позволило бы в ходе производства по конкретному делу достичь установленных законом целей судопроизводства. Для норм гражданского процес­суального права результатом становятся действия суда и участву­ющих в деле лиц, совершаемые ими в ходе рассмотрения и разре­шения гражданского дела в суде. В рамках экономического подхо­да эффективность системы правовых норм - это их свойство как правового средства, определяющееся сопоставлением фактически достигнутого результата воздействия и затрат на его получение