

На правах рукописи

НИКОЛАЕВ Андрей Витальевич

**ВЛИЯНИЕ КОНСТИТУЦИИ РФ НА ФОРМИРОВАНИЕ И РАЗВИТИЕ
АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

12.00.15 – гражданский процесс; арбитражный процесс

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Саратов – 2013

Работа выполнена в Федеральном государственном бюджетном образовательном
учреждении высшего профессионального образования
«Саратовская государственная юридическая академия»

Научный руководитель доктор юридических наук, профессор
Григорьева Тамара Александровна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор,
ФГБОУ ВПО «Самарский государственный
экономический университет»,
заведующая кафедрой гражданского и
арбитражного процесса
Павлушина Алла Александровна

кандидат юридических наук, ФГБОУ ВПО
«Саратовский государственный университет
имени Н.Г. Чернышевского», доцент кафедры
гражданского права и процесса
Зарубина Мария Николаевна

Ведущая организация: **Саратовский социально-экономический
институт (филиал) ФГБОУ ВПО
«Российский экономический университет
имени Г.В. Плеханова»**

Защита состоится «21» июня 2013 г. в 15:00 часов на заседании
диссертационного совета Д-212.239.03 при Федеральном государственном
бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального
образования «Саратовская государственная юридическая академия» по адресу:
410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, 104, зал заседаний.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Федерального
государственного бюджетного образовательного учреждения высшего
профессионального образования «Саратовская государственная юридическая
академия».

Автореферат разослан «__» _____ 2013 г.

Ученый секретарь

диссертационного совета

Вавилин Евгений Валерьевич

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Современный этап развития российской экономики ознаменовался постановкой новой цели развития – построение инновационной системы хозяйствования, основанной на масштабном применении новых технологий. В подобных условиях существует значительная потребность в инвестициях, в том числе и из-за рубежа. Правовая система России должна быть готова гарантировать высокий уровень защиты прав участников экономического оборота. Большая часть принципиальных основ ведения бизнеса, право собственности, возможность использования собственного труда свободно, и рыночный тип экономики закреплены в Основном Законе Российской Федерации. В последнее время двухуровневая система конституционных норм динамично развивается, и, как следствие, должна совершенствоваться система отраслевых гарантий реализации конституционных норм.

Нормы Конституции Российской Федерации являются основной не только для проведения модернизации страны в целом, но и для совершенствования отдельных отраслей права, в силу признаваемого в науке фундаментального их характера. Однако в современной России существует ряд проблем, связанных с непосредственным применением конституционных норм в арбитражных судах, с трактовкой актов Конституционного суда Российской Федерации и, в целом, с уровнем отраслевых гарантий конституционных положений.

Обеспечение прямого действия Конституции не представляется возможным без установления адекватной связи между ее нормами и отраслевым законодательством. В силу объективных экономических причин арбитражное процессуальное право является значимой отраслью в аспекте обеспечения участников хозяйственного оборота надлежащим уровнем гарантий их прав и законных интересов. В науке обычно постулируется использование определенных конституционных принципов в той или иной

отрасли права, однако комплексное исследование влияния норм Основного закона Российской Федерации на формирование и развитие арбитражного процессуального права как самостоятельной отрасли права до настоящего времени не проводилось. Без анализа этой взаимосвязи достаточно трудно рассуждать об уровне гарантий прав инвесторов и других участников экономического оборота в современном арбитражном процессуальном праве. Не представляется возможной и оценка общего направления правовой политики Российского государства в отношении арбитражного процессуального права. Более того, реформа арбитражного процессуального законодательства, проводимая в последние годы должна оцениваться с позиций соответствия общим декларируемым государством принципам развития, таким образом, оценка влияния Конституции на нормы арбитражного процессуального права и практику их применения представляется необходимой и своевременной.

Изложенное в полной мере обуславливает необходимость проведения диссертационного исследования, его теоретическое и практическое значение. Степень научной разработанности темы. Нормы конституционного права и Конституции достаточно широко исследовались в рамках юридической науки. Прежде всего, общая теория конституционных норм была изложена в работах таких ученых, как Н.Г. Александров, С.С. Алексеев, В.К. Бабаев, М.И. Байтин, В.М. Баранов, О.Э. Лейст, А.В. Мицкевич, П.Е. Недбайло, И.Н. Сенякин, А.Ф. Шебанов и др.

В советский период многие аспекты юридической природы и других особенностей норм государственного (конституционного) права анализировались в работах Н.А. Бобровой, Ю.П. Еременко, А.И. Кима, В.О. Лучина, В.С. Основина, В.А. Пертцика, В.А. Ржевского, И.Е. Фарбера, В.А. Федосовой, Л.П. Шмайловой. После принятия Конституции РФ 1993 г. различные стороны проблемы норм конституционного права рассматривались С.А. Авакьяном, Н.В. Витруком, Р.В. Енгибаряном, В.Д. Зорькиным, Е.В. Колесниковым, О.Е. Кутафиным, В.О. Лучиным, И.В.

Мухачевым, Ю.А. Тихомировым, Т.Я. Хабриевой, В.Е. Чиркиным и другими правоведами.

В 2010 г. была опубликована монография Н.Е. Таевой «Нормы конституционного права Российской Федерации», в которой исследуются взгляды теоретиков и конституционалистов, касающиеся особенностей норм конституционного права, их структуры и классификации. Большое внимание уделено проблеме толкования данных норм. Однако вопросы связи конституционных норм с нормами арбитражного процессуального законодательства как самостоятельное направление не подвергались научному исследованию. В рамках науки цивилистического процесса определенные связи принципов процессуального права и конституционных положений были рассмотрены в работах таких ученых, как К.Н. Анненков, Е.В. Васьковский, Г. Л. Вербловский, А.Х. Гольмстен, В.М. Гордон, Н.А. Гредескул, А.А. Краевский, М.Б. Калинин, И.М. Малышев, Е.А. Нефедьев, В.А. Рязановский, И.Е. Энгельман, Т.М. Яблочков и другие. Исследование принципов арбитражного процессуального права проводилось в работах Т.Е. Абовой, Т.А. Григорьевой, Р.Е. Гукасяна, М.А. Гурвич. Однако указанные работы не ставили и не разрешали проблему влияния действующей Конституции РФ на нормы арбитражного процессуального права и практику их применения.

Цель и задачи диссертационного исследования: Целью настоящей работы являются комплексный, всесторонний анализ совокупности теоретических разработок по проблемам влияния норм Конституции Российской Федерации на нормы арбитражного процессуального права и практику их применения.

Для достижения указанной цели были поставлены следующие задачи:

- анализ правовых доктрин о понятии и сущности Конституции как социально-правового явления, выявление ее функций и задач в современной правовой системе;

- определение основных векторов направления правовой политики Российской Федерации в сфере экономического судопроизводства;
- изучение места и роли конституционных норм в системе источников арбитражного процессуального права;
- установление круга проблемных вопросов, связанных с влиянием конституционных норм на построение системы принципов арбитражного процессуального права;
- определения тенденций и перспектив развития отдельных принципов арбитражного процессуального права.

Объектом диссертационного исследования является комплекс правоотношений в сфере реализации конституционных норм в арбитражном процессе, тенденции развития их идей в арбитражном процессуальном праве.

Предметом исследования являются: нормы конституционного и арбитражного процессуального права.

Методологическая, теоретическая и эмпирическая основа диссертационного исследования: В процессе исследования были использованы такие общие методы научного познания, как диалектический, исторический, системный, логический, сравнительный. Кроме того, применялись частно-научные методы, такие как формально-юридический, метод сравнительного правоведения, анализ и обобщение научных, нормативных и практических материалов.

В процессе работы над диссертацией использовались труды отечественных и зарубежных правоведов, теоретиков и практиков по вопросам теории государства и права, конституционного права, арбитражного процессуального и гражданского процессуального права. Автор опирался в своем исследовании на труды таких ученых, как: Т.Е. Абова, С.М. Амосов, Т.К. Андреева, А.Т. Боннер, Е.А. Борисова, Е.А. Виноградова, А.Ф. Воронов, Р.Е. Гукасян, М.А. Гурвич, Г.А. Жилин, В.М. Жуйков, И.М. Зайцев, Р.Ф. Каллистратова, Н.И. Клейн, А.Ф. Клейнман, Л.Ф. Лесницкая, С.В. Моисеев, Т.Н. Нешатаева, Б.Я. Полонский, В.К. Пучинский,

И.В. Решетникова, В.М. Семенов, В.Ф. Тараненко, М.К. Треушников, Д.А. Фурсов, Н.А. Чечина, В.М. Шерстюк, К.С. Юдельсон, М.К. Юков, В.Ф. Яковлев, В.В. Ярков и др.

Нормативно-правовую базу и эмпирическую основу диссертационного исследования составили Конституция РФ, международные договоры, Арбитражный процессуальный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ. Кроме того, были изучены законодательство СССР, дореволюционной России, а также судебная практика, обобщения и обзоры высших судебных органов РФ и Европейского Суда по правам человека.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в комплексном исследовании теоретических и практических проблем влияния Конституции Российской Федерации на формирование и развитие арбитражного процессуального права.

Настоящая работа представляет собой первую попытку всестороннего анализа современного состояния указанной проблемы с учетом проводимой в настоящее время модернизации судебной системы и реформы арбитражного процессуального законодательства.

В работе предлагается современная концепция влияния Конституции на формирование и развитие арбитражного процессуального права.

Проведенное исследование позволило сформулировать, обосновать и вынести на защиту следующие основные положения и выводы:

1. Конституция представляет собой комплексное социально-правовое явление как нормативный акт высшей юридической силы, содержащий общеобязательные для исполнения правовые нормы, источник норм-принципов для отраслевого законодательства а также культурная и социальная ценность.
2. Основы государственной экономической политики не нашли отражения в отдельной главе Конституции. Представляется необходимым закрепить основы государственной экономической политики и принципы

формирования экономической системы отдельным федеральным законом, чтобы обеспечить адекватный уровень юридических гарантий экономических прав человека.

3. Нормы Конституции являются концептуальной основой арбитражного процессуального права, которая определяет стратегию его развития и применения. Перечисленные свойства Конституции как основы формирования и развития арбитражного процесса условно можно разделить на две группы: 1) свойства, которые определяют правовую природу источников арбитражного процессуального права, включая Конституцию; 2) свойства, которые определяют правовой статус субъектов арбитражного процесса.

4. В системе источников арбитражного процессуального права Конституция закладывает фундаменты иерархии системы источников арбитражного процессуального права и определяет основные векторы развития отраслевого законодательства и восполняет пробелы в праве.

5. Конституция определяет перечень основных прав и свобод человека, и устанавливает общеправовой статус лица в сфере арбитражного судопроизводства, закладывая фундамент для таких процессуальных институтов как субъекты арбитражного процессуального права, их права и обязанности.

6. Принципы цивилистического процесса существуют безотносительно к их связи с методом или механизмом правового регулирования. Принципы находят свое проявление и реализацию во всей деятельности арбитражных судов, на всех этапах арбитражного процесса. Они регулируют наиболее важные стороны правоприменительной деятельности арбитражных судов, их генезис связан с общим объемом прав и свобод человека, установленных Основным законом страны.

7. Арбитражное процессуальное законодательство нуждается в совершенствовании в части объема и порядка использования участниками процесса своих процессуальных прав. Исходным положением для этого, по

мнению автора, должно стать исследование в теории межотраслевых (конституционных) принципов права, в частности, такого принципа, как добросовестность, для реального его воплощения в законодательстве. Теоретическую базу для этого должны составить достижения науки частного права, которое исследует развитие принципа добросовестности еще со времен римского права. Нормативная основа для развития арбитражного процессуального законодательства в указанном направлении также существует – это предписание АПК, который обязывает стороны добросовестно пользоваться надлежащими им процессуальными правами. Создание действенного законодательного механизма реализации данного положения будет важным шагом в совершенствовании арбитражного процессуального права.

8. Конституционные принципы, порядок реализации которых юридически недостаточно регламентирован, зачастую могут оказаться мало эффективными, и не позволят решить возложенные на них задачи. В связи с этим важное значение имеет создание отраслевых гарантий реализации конституционных принципов, т. е. закрепление их в нормах арбитражного процессуального права.

9. Содержательным аспектом эффективности влияния норм Конституции на формирование и развитие арбитражного процессуального права предлагается считать наличие гарантии реализации каждого декларируемого Основным законом страны принципа.

Теоретическая и практическая значимость результатов исследования предопределяется актуальностью и новизной рассматриваемых вопросов и состоит в развитии научного понимания эффективности законов и их влияния на процессуальную деятельность арбитражных судов. Положения диссертации могут быть использованы в дальнейших теоретических исследованиях и научных разработках, касающихся проблематики совершенствования законодательства в сфере

защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской и иной экономической деятельности.

Выводы и предложения, изложенные в работе, могут найти применение в правотворческой деятельности по совершенствованию арбитражного процессуального, гражданского, налогового законодательства и внести реальный вклад в повышение эффективности судебной защиты субъектов предпринимательской деятельности. Результаты исследования могут использоваться как в нормотворческой, так и правоприменительной работе органов судебной и исполнительной власти.

Отдельные положения диссертации могут быть использованы при подготовке учебной и учебно-методической литературы для преподавания соответствующих дисциплин в образовательных учреждениях юридического профиля.

Апробация результатов исследования. Диссертация подготовлена, обсуждена и рецензирована на кафедре арбитражного процесса ФБГОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия». Основные теоретические положения, авторские выводы и практические рекомендации изложены в ряде научных публикаций, в том числе в журналах «Вестник Саратовской государственной юридической академии», входящих в перечень ведущих рецензируемых научных журналов и изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертации на соискание ученой степени доктора и кандидата наук, а также в докладах на международной научно-практической конференции, посвященной 80-летию СГЮА «Юридическое образование и наука в России: проблемы модернизации» (г. Саратов, 2011 г.), Структура работы обусловлена ее содержанием. Работа состоит из трех глав, семи параграфов, введения и заключения.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновываются выбор и актуальность темы диссертации, определяются цель и задачи, а также объект и предмет диссертационного исследования, даются методологическая, теоретическая, эмпирическая и нормативная основы работы, раскрываются ее научная новизна, теоретическая и практическая значимость, формулируются основные положения, выносимые на защиту, приводятся данные об апробации результатов исследования и структуре диссертации.

Глава первая «Воздействие Конституции РФ на общественные отношения» состоит из двух параграфов. Первый параграф «Понятие и сущность конституции как социально-правового явления» посвящен анализу влияния конституции на общественные отношения.

Автор разделяет принятую в теории отечественной юридической науки (С.В. Курочкин, А.В. Малько, Ю.А. Тихомиров) позицию относительно необходимости регулятивного воздействия на общественные отношения, и полагает, что потенциал такого воздействия гораздо шире, нежели банальное установление правил поведения для членов общества. Базовые конституционные нормы оказывают влияние не только на развитие общественных отношений, но и на систему правосознания и правовой культуры. Формирование процессуальных правоотношений путем имплементации в них конституционных ценностей цивилизационного плана способствует совершенствованию правосознания предпринимателей-участников экономического судопроизводства, и повышению уровня правовой культуры общества в целом. Процессуальные отношения традиционно являются сферой особого внимания государства и его регулирующих органов, так как они ориентированы на ликвидацию конфликтов в обществе.

Анализируя основные функции и задачи конституций, автор приходит к выводу, что Основные законы разных стран представляют собой весьма пеструю картину, что отражает различие исторических условий их принятия

и уровня конституционного и общего правосознания. В целом, дифференциация основных законов отражает не только уровень правосознания, но и развитие различных отраслей права и правоприменительной практики. В то же время для мировой конституционной теории и практики характерна определенная унификация представлений о понятии, значении и сущности функций конституции. Подобный подход позволяет определить роль и место Конституции Российской Федерации в системе законодательства и определить основные направления, по которым она оказывает влияние на формирование и развитие отдельных отраслей как материального, так и процессуального права.

На основе анализа определений Основного закона, принятых в теории (О.Е. Кутафин, В.Е. Чиркин и др) автор выделяет ряд признаков, присущих Конституции как нормативному акту: высшую юридическую силу и верховенство в системе источников арбитражного процессуального права, направленность на закрепление базовых ценностей цивилизационного порядка, прав и свобод человека и гражданина, а также регулирование основных вопросов, касающихся организации политической системы общества, государственного управления и формы государственного устройства. Однако признак закрепления в конституции прав и основных свобод человека и гражданина вовсе не означает, что основные принципы судостроительства, определенные в этом источнике обязательно должны соответствовать международным стандартам. Так, в российском гражданском и арбитражном процессуальном праве принцип справедливости судебного разбирательства и принцип диспозитивности носят межотраслевой характер (Т.Н. Нешатаева), тогда как в Конституции они не закреплены, хотя и являются общепризнанными принципами международного правосудия. Диссертант не разделяет широко распространенной позиции относительно того, что все международно-правовые принципы правосудия должны быть прямо имплементированы в Конституцию. В силу сложившейся традиции

имплементации норм международного права посредством их ратификации, автор полагает, что введение абсолютно всех принципов правосудия в Основной закон не оправдано с позиции законодательной техники.

Изучив точки зрения целого ряда ученых в области общей теории права, гражданского процессуального и арбитражного процессуального права, сделан вывод о существовании нескольких основных подходов к определению роли конституции в общественном строительстве. Можно выделить пять основных направлений в исследованиях понятия, сущности и функций конституции: 1) формально-юридическое (или нормативистское); 2) естественно-правовое (или договорно-правовое); 3) социологическое; 4) классово-волевое (или марксистско-ленинское); 5) институционалистское. Придерживаясь гуманистической традиции правопонимания, автор подчеркивает важную особенность Основного закона – его компромиссный, договорный характер, отражающий баланс интересов между обществом и государством.

Исследовав сформировавшиеся в истории государственно-правовой мысли подходы к понятию и сущности конституции, диссертант считает необходимым констатировать ее комплексный характер как нормативного акта высшей юридической силы, содержащего общеобязательные для исполнения правовые нормы, культурной и социальной ценности, а также источника норм-принципов для отраслевого законодательства. Основной вектор влияния Конституции на арбитражное процессуальное право направлен не только на сугубо юридическое поле, но и на правосознание участников экономического судопроизводства.

Второй параграф первой главы «Конституция как основа правовой политики в сфере экономического правосудия» посвящен рассмотрению проблем правовой политики в сфере арбитражного правосудия. Диссертант приходит к выводу, что Конституция РФ не выделяет прямых непосредственных задач, стоящих перед арбитражным правосудием, и относить к таковым охрану конституционно гарантированного права

собственности судами было бы неоправданным расширением трактовки конституционных норм. Однако ст. 10 Конституции РФ устанавливает самостоятельность судебной власти, ст. 18 указывает на обеспечительный характер правосудия непосредственно действующих прав и свобод человека и гражданина, а в ст. 46 закреплено абсолютное право на судебную защиту этих прав и свобод. Диссертант приходит к выводу, что Конституция РФ служит гарантией основ деятельности субъектов арбитражного правосудия в области экономики. Так, действующий Основной Закон закрепляет принцип единого экономического пространства, свободы экономической деятельности, многообразия и равенства форм собственности, а также поддержки конкуренции и ограничения монополистической деятельности.

В сегодняшних политических условиях обоснованной и оправданной является Конституция России – основной закон государства, согласно которому функционирование национальной экономики должно обеспечивать: планово-экономическое и финансовое виденье перспектив развития конкурентных отраслей национальной экономики с научно обоснованными налоговыми возможностями регионов; экономическую защиту отечественного товаропроизводителя; социальную защиту граждан; честное, своевременное и справедливое распределение и перераспределение прибылей, совокупного общественного продукта; создание условий и заинтересованности в творческом труде; своевременную реализацию социальной политики. (Г.А. Гаджиев). Более того, Конституция создает концептуальные основы для формирования такого важного для судов направления правоприменительной деятельности как толкование права. (М.И. Клеандров)

Предпринимательство как особый вид деятельности, одновременно направленный на создание адекватных и качественных товаров и услуг и оптимизацию рыночных процессов в экономике является одной из основ современной экономической системы общества. Конституция РФ содержит ряд важных нормативных положений, которые в совокупности составляют

конституционные гарантии предпринимательства в современной России. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу в иерархии правовых актов в нашей стране; законы и другие правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ. Поэтому юридически гарантированные Конституцией РФ основы предпринимательства не могут быть изменены или нарушены ни одним правовым актом, принятым в России на федеральном, региональном, муниципальном или локальном уровне (М.Ю. Тихомиров). Однако автор приходит к выводу, что современная российская Конституция трактует некоторые очень важные положения, имеющие принципиальное влияние на правовую политику в области экономического судопроизводства весьма расплывчато. Так, что, несмотря на достаточно детальное регулирование отдельных элементов экономической системы, в действующей Конституции России не закреплены природа и система экономических отношений, которые составляют основу власти, суверенитета народа и приоритета, прав человека как высшей социальной ценности. Недостаточным следует признать закрепление экономической основы конституционного строя лишь в двух статьях Конституции России, где в обобщенной и сжатой форме сформулированы и закреплены традиционные либеральные принципы рыночной экономики, принципы экономического плюрализма и равной защиты форм собственности.

Стратегическая цель общества — построение в России в условиях жесткого глобализирующегося мира государства со стабильной экономикой, современным высокоразвитым обществом, конкурентоспособным производством, собственной организацией защиты производителя и производственника. Практически это означает четкую формулировку национальных интересов России, разработку совершенных организационно-правовых механизмов их защиты и сознательное и последовательное отстаивание. Конституциями обычно устанавливается степень вовлеченности государства в экономическую жизнь. Необходимо отметить, что государство

всегда осуществляет экономическую политику, что означает ту или иную степень публичного регулирования вопросов собственности. В современных условиях, когда директивная экономика практически не применяется, а формы собственности в большинстве стран признаны равными по статусу, применяются новые, современные формы государственного экономического регулирования: налоговые, бюджетные, денежно-кредитные, причем такое регулирование всегда производится с использованием планового метода. Кроме того, регулирование в иных сферах общественной жизни (социальной, политической) существенно сказывается на экономических отношениях, делая их более или менее цивилизованными, развитыми и стабильными (Г.А. Гаджиев).

Подводя итоги исследованному в данном параграфе, автор приходит к выводу, что в Конституции РФ закреплены основные, важнейшие положения экономического правосудия, она закрепляет основные начала экономической политики общества, в том числе в сфере правосудия, устанавливает организационные и функциональные принципы деятельности суда. Их осуществление, в дальнейшем приводит к трансформации конституционных норм в другие законы и, в частности, в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации.

Нормы Конституции являются концептуальной основой арбитражного процессуального права, которая определяет стратегию его развития и применения. Перечисленные свойства Конституции как основы формирования и развития арбитражного процесса условно можно разделить на две группы: 1) свойства, которые определяют правовую природу источников арбитражного процессуального права, включая Конституцию; 2) свойства, которые определяют правовой статус субъектов арбитражного процесса.

К первой группе свойств Конституции следует отнести то, что она: определяет виды и систему источников арбитражного процессуального права;

закладывает фундаменты иерархии системы источников арбитражного процессуального права;

определяет основные черты правовой природы отдельных источников арбитражного процессуального права.

Ко второй группе свойств Конституции необходимо отнести то, что она:

устанавливает принципы арбитражного судопроизводства;

определяет перечень основных прав и свобод человека и устанавливает общеправовой статус лица в сфере арбитражного судопроизводства;

закрепляет арбитражно-процессуальные гарантии прав и свобод человека, механизмы защиты этих прав и свобод;

закрепляет правовой статус органов государственной власти в сфере арбитражного судопроизводства.

В Конституции РФ закреплены основные, важнейшие положения экономического правосудия, она закрепляет основные начала экономической политики общества, в том числе в сфере правосудия, устанавливает организационные и функциональные принципы деятельности суда. Их осуществление, в дальнейшем приводит к трансформации конституционных норм в другие законы и, в частности, в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации.

Вторая глава диссертационного исследования **«Конституция в системе источников арбитражного процессуального права»** посвящена анализу места Основного закона в системе источников арбитражного процессуального права. Первый параграф второй главы «Конституционные нормы в иерархии источников арбитражного процессуального права» рассматривает качество и соответствие норм отраслевого законодательства в сфере арбитражного правосудия нормам Конституции РФ.

Диссертант разделяет точку зрения, что качество ряда принятых в последнее десятилетие законов заслуживает серьезной критики. Нормы многих из них признаны Конституционным Судом РФ противоречащими

Конституции РФ, большое число законов внутренне противоречиво, постоянно изменяется и дополняется, в том числе по причинам, не носящим объективно-необходимого характера, не всегда предусматривается механизм реализации норм. Все это создает трудности в правоприменительной практике, включая деятельность судов, увеличивает число обращений в суды всех уровней, нарушает права граждан и организаций.¹

Автор придерживается традиционной точки зрения на проблему источников арбитражного процессуального права и считает, что к таковым следует относить исключительно нормативные акты, содержащие нормы права. Диссертант аргументировано доказывает, что отнесение фундаментальных прав человека и основных свобод к источникам права не обосновано, так как указанные феномены относятся к нормам-принципам права и, в целом, не могут рассматриваться в ином, ненормативном контексте в рамках правовой науки. Изучение основных прав и свобод как цивилизационной ценности представляет собой предмет других социально-гуманитарных наук.

Автор приходит к выводу, что, исследование проблем признания Конституции России источником арбитражного процессуального права России является прикладным исследованием, которое направлено на поиск, разработку и обоснование наиболее оптимальных форм и способов регулирования арбитражно-процессуальной деятельности и обеспечения прав и основополагающих свобод человека в сфере арбитражного судопроизводства путем раскрытия правовой природы названного основного закона России.

Конституция РФ, в сущности, является «кодексом основных прав и свобод человека и гражданина», определяет общеправовой статус человека и гражданина, устанавливает пределы прав и свобод человека и гражданина, гарантии их реализации и защиты. Но это не значит, что Основной Закон

¹ См. подробнее: Постановление VI Всероссийского съезда судей от 2 декабря 2004 г. «О состоянии правосудия в Российской Федерации и перспективах его совершенствования» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2005. № 2.

осуществляет исчерпывающее регулирование указанных правоотношений. Применительно к арбитражным процессуальным правоотношениям диссертант отмечает, что Конституция устанавливает исключительно основные гарантии реализации прав частноправовых участников данных отношений, а также основы правового статуса суда, как органа, отправляющего правосудие, что является также своеобразной гарантией прав иных участников процесса.

Задача конституционных гарантий применительно к арбитражным процессуальным правоотношениям – обеспечить фактическое функционирование арбитражного суда и публично-правовых участников процесса в соответствии с принципами демократии и экономической свободы граждан и юридических лиц.

По мнению диссертанта, к конституционным гарантиям арбитражного правосудия необходимо относить не только нормы, касающиеся экономического судопроизводства напрямую, но и базовые нормы-принципы, в юридической традиции, относящиеся к основам демократического государства. К таким нормам автор относит: право требования от государства и его органов совершения определенных действий или воздержания от действий, препятствующих реализации тех или иных прав и свобод; свободу экономической деятельности и предпринимательства; право на обращение в суд; право на применение юридических гарантий и специальных правовых средств.

Автор приходит к выводу, что указанные нормы общего характера оказывают значительное влияние на формирование института юридических гарантий прав участников арбитражного процесса. Под арбитражно-процессуальными гарантиями прав и законных интересов лиц, участвующих в деле, необходимо понимать систему или совокупность правовых средств и способов, которые обеспечивают всем и на каждом уровне правовые возможности для приобретения и реального осуществления своих прав и свобод при судебном разбирательстве арбитражных дел. Таким образом,

нормы Конституции влияют на юридические гарантии, но не являются таковыми. Они лишь формируют те рамки, в которых законодатель устанавливает основные правовые гарантии для реализации прав и свобод участников экономического судопроизводства. Таким образом, по мнению автора, посредством закрепления определенных ценностей в Конституции реализуется связь участников экономического правосудия со всем государством, а не только с ее отдельными органами или должностными лицами. В то же время, гарантии прав и свобод участников экономического правосудия отражают общее направление деятельности государства, его правовую политику.

Итак, диссертант приходит к выводу, что нормы Конституции являются концептуальной основой арбитражного процессуального права, которая определяет стратегию его развития и применения.

Перечисленные свойства Конституции как основы формирования и развития арбитражного процесса условно можно разделить на две группы: 1) свойства, которые определяют правовую природу источников арбитражного процессуального права, включая Конституцию; 2) свойства, которые определяют правовой статус субъектов арбитражного процесса.

Второй параграф второй главы «Конституционные нормы в системе принципов арбитражного процессуального права» посвящен анализу влияния норм Основного закона на систему принципов арбитражного процесса. Исследовав точки зрения ученых на проблему принципов арбитражного процессуального права в частности, и принципов права в целом автор приходит к выводу, что принципы характеризуют как общие требования к общественным отношениям и их участникам, а также как исходные руководящие начала, отправные установления, которые выражают сущность права и вытекают из идей справедливости и свободы, а также определяют общую направленность и самые существенные черты действующей правовой системы. (Т.А. Григорьева, М.К. Треушников, В.В. Ярков).

Достаточно распространенным (М.И. Байтин, А.Т. Боннер, М.А. Вихут) в юридической литературе является вывод о том, что принципы права – это продукт человеческой деятельности, что их источником является сфера идеологии и, чтобы получить статус принципов права, определенные руководящие положения должны быть отражены в самом праве, в содержании норм права.

В разных правовых системах принципами права признаются разные основополагающие правовые установки: вечность, неизменность, универсальность, неоспоримость божественных норм шариата (мусульманское право), справедливость, то есть «подчинение права велением справедливости в том виде, как последнюю понимают в определенную эпоху и определенный момент», «высшее право» (романо-германское право), право, основанное на уме, естественной справедливости, «хорошая совесть», запрет обратной силы закона, защита прав человека (англосаксонское право). Анализ принципов арбитражного процессуального права в юридической литературе осуществляется на основе двух подходов. Первый заключается в установлении особенностей содержания этих принципов путем определения их места в системе общепроцессуальных и общесоциальных принципов, являющихся категориями высшего порядка. Второй подход заключается в установлении места таких принципов в системе принципов конституционного права и других отраслей права, и, в большей степени, относится к наследию теории государства и права.

Автор придерживается точки зрения о том, что дифференциация отраслей права происходит, в основном, по предмету и методу регулирования, а принципы права как единая система отражают вектор государственного развития, правовую политику. Принципы процессуальных отраслей права существуют безотносительно к их связи с методом или механизмом правового регулирования, что доказывает сходный характер основных положений публично-правовых (уголовный и конституционный процесс), частноправовых (третейское судопроизводство) и смешанных

(гражданский процесс, арбитражный процесс) отраслей права. Принципы находят свое проявление и реализацию во всей деятельности арбитражных судов, на всех этапах арбитражного процесса. Они регулируют наиболее важные стороны правоприменительной деятельности арбитражных судов. Правильное представление о сущности и содержании каждого принципа, а также обо всей их системе в целом помогает понять сущность и значение многих правил арбитражного процесса и соответственно обоснованного приложения их на практике.

В юридической науке существуют различные взгляды на систему принципов, их количество, основания их классификации. Наиболее распространенным является делением принципов арбитражного процессуального права по объекту регулирования на две группы: судоустройства и судопроизводства, по уровню регулирования – межотраслевые (конституционные) и отраслевые.

Исследовав систему принципов арбитражного процессуального права, автор приходит к выводу, что арбитражное процессуальное законодательство нуждается в совершенствовании в части объема и порядка использования участниками процесса своих процессуальных прав. Исходным положением для этого, по мнению автора, должно стать исследование в теории межотраслевых (конституционных) принципов права, в частности, такого принципа, как добросовестность, для реального его воплощения в законодательстве. Теоретическую базу для этого должны составить достижения науки частного права, которое исследует развитие принципа добросовестности еще со времен римского права. Нормативная основа для развития арбитражного процессуального законодательства в указанном направлении также существует – это предписание АПК РФ, который обязывает стороны добросовестно пользоваться надлежащими им процессуальными правами. Создание действенного законодательного механизма реализации данного положения будет важным шагом в совершенствовании арбитражного процессуального права.

Третья глава диссертационного исследования **«Закрепление в Конституции РФ основных принципов арбитражного правосудия»** посвящена исследованию взаимосвязи между принципами права, закрепленными в Конституции РФ и основными положениями, нашедшими отражение в АПК РФ. Первый параграф третьей главы **«Особенности закрепления в Конституции принципов арбитражного процесса»** содержит исследование типов закрепления в Конституции РФ основных принципов арбитражного процесса.

Правосудие в арбитражных делах выступает одной из форм государственной деятельности – судебной власти, которая осуществляется судами путем рассмотрения и разрешения арбитражных дел в установленном законом порядке. Термин «судебная власть» претерпел различные трактовки в литературе, в частности, его понимание зависит от того, придерживается ли ученый концепции разделения властей или, в традиционном для советской науки права стиле, ограничивается констатацией принадлежности властных полномочий народу.

Конституционные принципы правосудия отражаются в арбитражном процессуальном праве тремя основными способами. Первый способ заключается в прямом закреплении принципа в АПК почти в том же виде, как и в Конституции РФ и установлении соответствующей системы гарантий. Второй вариант – закрепление принципа только в основном законе страны, и развитие системы гарантий в отраслевом законодательстве. Третий вариант – закрепление в Конституции, тексте АПК, разработка системы процессуальных норм-гарантий и включение исполнения данного принципа в прямые обязанности арбитражного суда. И, наконец, четвертый способ – наличие в арбитражном процессуальном праве определенных норм, в доктрине рассматриваемых как конституционный принцип правосудия, но отсутствие формального «наименования» указанного принципа как в Конституции, так и в АПК РФ. Разнообразие указанных принципов и связей

позволяет говорить о неоднозначности влияния Конституции на систему принципов арбитражного процесса.

Анализ принципов арбитражного процессуального права показывает, что они могут выражаться как в конкретных нормах общего содержания, так и в процессуальных нормах, которые содержат гарантии реализации на практике общих правовых предписаний. В связи с тем, что принципы арбитражного процессуального права реализуются в арбитражном судопроизводстве, они выполняют роль не только принципов права, но и принципов арбитражного процесса.

Принцип процессуального равноправия, в отличие от принципа равенства, в арбитражном процессе имеет смешанную правовую природу, поскольку права, которыми наделяются стороны в арбитражном процессе, являются публично-правовыми по своей природе, зато возможность сторон распоряжаться ими на собственное усмотрение по своей природе имеет частноправовой характер.

При рассмотрении арбитражных споров арбитражный суд руководствуется как конкретными, так и конституционными принципами арбитражного права, к числу которых относится и принцип процессуального равноправия сторон в арбитражном процессе.

Принцип процессуального равенства относится к специфическим (функциональным) принципам арбитражного процесса, который характеризует деятельность судов по рассмотрению и решению арбитражных дел и базируется на общеправовом организационно-функциональном (конституционном) принципе равенства граждан и юридических лиц перед законом и судом. В то же время, он является отраслевым принципом, специальным проявлением принципа равенства в арбитражном судопроизводстве.

Второй параграф третьей главы **«Отраслевые гарантии реализации конституционных принципов арбитражного процессуального права»** посвящен анализу фактического механизма применения конституционных

принципов в арбитражном процессуальном праве. Конституционные принципы как гарантии выступают в первую очередь как средство защиты прав, свобод и законных интересов юридических лиц в арбитражном процессе. В первую очередь, речь идет о принципе законности. От состояния законности зависит степень свободы личности, реальность ее прав и свобод, уровень реальности демократии. Это определяет особенное значение законности для арбитражного процесса – она является основой правового порядка.

Автор приходит к выводу о том, что существенным элементом указанного механизма является правоприменительная практика. Однако последняя не всегда отражает доктринальные усмотрения, а зачастую, иллюстрирует наличие нарушений и несовершенств в самом механизме правового регулирования, структуре и составе правовых норм. Автор приходит к выводу, что конституционные принципы, порядок реализации которых юридически недостаточно регламентирован, зачастую могут оказаться малоэффективными, и не позволят решить возложенные на них задачи. В связи с этим, важное значение имеет создание отраслевых гарантий реализации конституционных принципов, то есть закрепление их в нормах арбитражного процессуального права.

Исследовав и обобщив судебную практику по вопросам применения принципов равенства и равноправия, автор приходит к выводу, что судебная практика дифференцирует принципы равенства и равноправия сторон. Полагаем, что система обжалования судебных актов также служит цели применения принципа равенства. Отдельной его отраслевой гарантией является установление законодателем дифференцированных и конкретных функций арбитражного суда как органа, основной целью деятельности которого является защита прав и свобод граждан путем отправления правосудия по экономическим спорам.

Широкое использование принципа диспозитивности, являющегося отражением конституционной свободы собственного распоряжения своими

правами, представляется автору чертой, которая отражает тенденции перестройки современного арбитражного процесса, включение в него частноправовых элементов, и ориентацию, прежде всего, на нужды хозяйствующих субъектов, а не на абстрактное «общее благо» участников процесса. Исследовав ряд дел, связанных с процедурой банкротства, диссертант пришел к выводу, что в спорных ситуациях часто происходит злоупотребление правом, которое, в некоторых случаях, смешивается с законными формами реализации диспозитивных прав. Пресечению такой ситуации, по мнению автора, может способствовать установление в законе системы санкций, пресекающих использование известных техник злоупотребления правами.

Автор приходит к выводу, что в арбитражной практике используется и ряд принципов, вытекающих из текста Конституции, и относящихся к наследию публичного права, но не закрепленных напрямую в законодательстве. Так, арбитражные суды достаточно широко применяют принцип соразмерности мер ответственности последствиям правонарушения с учетом вины. Реализация принципов на практике, по мнению диссертанта, во-многом, обусловлена состоянием такой мета-категории, как законность.

В заключении сформулированы общие теоретические выводы, полученные автором в ходе проведенного исследования, а также предложения по внесению изменений и дополнений в действующее арбитражное процессуальное законодательство в целях его дальнейшего совершенствования.

Основные положения диссертационного исследования изложены в следующих публикациях.

**ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ
ОПУБЛИКОВАНЫ СЛЕДУЮЩИЕ РАБОТЫ:**

Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых научных изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки РФ для публикации основных научных результатов диссертаций:

1. Николаев А.В. Основные тенденции влияния конституционных принципов правосудия на арбитражное процессуальное право //Правовая политика и правовая жизнь, № 4, 2012, С. 138-141 (0,3 п.л.).
2. Николаев А.В. Влияние Конституции на формирование и развитие арбитражного процессуального законодательства // Вестник Саратовской государственной юридической академии. № 3 (86),2012, С. 26-32 (0,5 п.л.).

Научные статьи, опубликованные в иных изданиях:

3. Николаев А.В. Конституционные основы защиты права собственности арбитражным судом // Молодой ученый 2011, №10. Т.2, С. 73-75 (0,3 п.л.).
4. Николаев А.В. Особенности Конституции как источника арбитражного процессуального права //Статья в сборнике международной конференции «Современное российское право: пробелы, пути совершенствования», Пенза, 2012, С. 121-123 (0, 2 п.л.).
5. Николаев А.В. К проблеме способов закрепления конституционных принципов правосудия в отраслевом законодательстве // Юридическая наука и правоприменение (V Саратовские правовые чтения): сборник тезисов докладов Всероссийской научно-практической конференции (г. Саратов, 1-2 июня 2012 г., С. 276-277.
6. Николаев А.В. Влияние конституционных принципов на развитие арбитражного правосудия //Статья в сб. международной научной конференции «Актуальные проблемы современного российского законодательства», Казань, 2012, С. 150-153 (0, 3 п.л.).

7. Николаев А.В. Влияние Конституции на систему источников арбитражного процессуального права // Статья в сборнике 2 Всероссийской научно-практической конференции «Актуальные проблемы юриспруденции в современной России», Йошкар-Ола, 2012, С. 257-260.