

## Публичное и частное право: проблемы теории и практики Запорожец Т. С.

*Запорожец Татьяна Сергеевна / Zaporozhcz Tatyana Sergeevna – кандидат экономических наук,  
г. Севастополь*

**Аннотация:** в работе рассмотрена постановка проблем соотношения публичного и частного права в теоретико-правовой регламентации некоторых правовых отношений.

**Ключевые слова:** право, правовые отношения, публичное право, частное право, соотношение правовых категорий.

Взаимодействие частно-правового и публично-правового регулирования различных сфер общественных отношений характеризует современный этап развития правовых норм. В юриспруденции сложилось адекватное понимание того, что современный этап дифференциации правового регулирования выдвигает на повестку дня вопрос о корректировке отраслей права, специфических и сходных признаках частного и публичного права, их меняющемся состоянии.

Свидетельством научного и политического осознания актуальности, теоретической и практической значимости проблемы взаимодействия двух предлагаемых парадигм является ряд официальных документов последних лет, посвященных различным направлениям развития общественных отношений и их правовому опосредованию. О программе «Становление и развитие частного права в России»: Указ Президента РФ от 07.07.1994 N 1473 – Режим доступа: [//www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), свободный. – Загл. с экрана. – Яз. рус. (дата обращения 30.05.2016) [1], О Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года: Распоряжение Правительства РФ от 17.11.2008 N 1662-р (ред. от 08.08.2009) [Электронный ресурс] – Режим доступа: [//www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), свободный. – Загл. с экрана. – Яз. рус. (дата обращения 30.05.2016) [2], О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации: Указ Президента РФ от 18.07.2008 N 1108 (ред. от 29.07.2014) – Режим доступа: [//www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), свободный. – Загл. с экрана. – Яз. рус. (дата обращения 30.05.2016) [3].

Не иссякает интерес и научного сообщества к данной проблематике, в сегментах критериев их разграничения, балансировки, места и роли в системе отраслей российского права и механизме нормативно-правового регулирования различных сфер общественных отношений, Аубакирова И. У. К вопросу о соотношении публичных и частных интересов в контексте пределов государственного управления // Государственная власть и местное самоуправление. 2014. N 10. [4, с. 25-30], Соколова Э. Д. Применение норм публичного (финансового) права и норм частного (гражданского) права в регулировании финансовой сферы // Финансовое право. 2015. N 3. [5, с. 9-11].

Политический контекст соотношения частного и публичного права также является естественным и не может быть исключен из дискуссий, поскольку право как социальный феномен объективно находится в тесной структурной зависимости с политикой.

Некоторые авторы, отрицая существование отраслей права в качестве объективной реальности, считают, что деление права на частное и публичное потеряло актуальность после провозглашения концептуальных подходов в развитии гражданского законодательства, Андреев В. К. Сущность и структура предпринимательского права // Бизнес в России и за рубежом. 2010. № 3 [6, с. 8]. Уместно вспомнить, что отрицание актуальности деления на частное и публичное не является новой, современной точкой зрения, оно отражает позицию определенной части правоведов еще XIX в., Кавелин К. Что есть гражданское право и где его пределы? СПб., 1864 [7, с. 3]. Что касается аргументации, используемой современными авторами, то ее очевидная шаткость не требует детального критического анализа. Заметим только, что современное государственное законодательство не отменяет договорного начала частноправового регулирования, а отрицательное доктринальное отношение к дуализму права, присущее англосаксонской правовой семье, не может отменить объективную природу частного и публичного права.

Главной особенностью процесса проникновения частного права в публичную сферу общественных отношений является стимулирование при помощи частноправовых средств индивидуально-правового начала возникновения, содержания и реализации правоотношений. Поскольку частно-правовой метод регулирует общественные отношения на основе консенсуса их участников. Именно гражданско-правовой договор создает механизм саморегулирования, основанный на конституционных нормах с учетом соблюдения экономических интересов сторон. Это направление соотношения публичного и частного связано с формированием и укоренением демократических институтов. Одним из примеров служат договоры публично-частного партнерства. Считается, что оно чаще всего получает правовое опосредование в договоре концессии.

В научной литературе именно этот договор квалифицируется как гражданско-правовой и как административно-правовой. Существует мнение, что непризнание концессионного соглашения административным договором обусловлено слабой разработанностью теории административного договора, отсутствием его легального (нормативно закрепленного) понятия, а также тем, что ГК РФ аккумулировал нормативное регламентирование всех отношений, где хоть в какой то степени присутствует имущественный элемент, невзирая на публичные лица. На основе чего делается вывод, что концессионные соглашения в нашей стране попали в сферу деятельности государства, которая нуждается в систематизации, поскольку именно здесь

комбинируются полярные методы публично-правового и частноправового регулирования. Высказываются опасения по поводу того, что, балансируя на грани публичного и частного права, концессионные соглашения рискуют вызвать неразрешимые судебные споры, порождаемые трудностью поиска применимого права, поскольку без осознания того, что сторонами соглашения выступают публичный и частный субъекты. Саидов З. А. Государственно-частное партнерство в механизме административно-правового регулирования экономики // Российская юстиция. 2015. N 9 [8, с. 46-51].

С принятием Основного закона страны была создана нормативная база для использования нормативных договорных юридических средств для разграничения полномочий по предметам ведения урегулированным ст. ст. 71, 72. В юридической литературе высказываются разнополярные точки зрения и по поводу использования частно-правового регулирования отношений между РФ и ее субъектами. Сторонники такой практики считают, что она позволяет учитывать публичные интересы в сфере укрепления федеративных отношений и сохранению в стране политической стабильности, Чертков А. Н., Кистринова О. В. Договорный аспект разграничения полномочий в Российской Федерации: история и современность // Журнал российского права. 2014. N 8 [9, с. 16-24]. Ее противники полагают, что использование договорно-правовых средств может привести к конфедератизации России, разрушить российскую конституционно-правовую систему, тем самым подорвать базовые принципы равенства прав субъектов РФ. Горбачева С. В. Федерализм как принцип конституционно-правового регулирования взаимоотношений центра и регионов: содержание, специфика, проблемы // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2013. N 4 [10, с. 82-86].

Примечательно, что отрицательное отношение к договорному регулированию сферы конституционно-правовых связей сформировалось на фоне имеющих место фактов негативной практики его использования. Например, отмечается, что в результате договорного процесса необоснованно получили преимущества одни регионы перед другими в финансовой, налоговой, бюджетной сферах. Вопреки Конституции РФ, договоры заключались между РФ и республиками в ее составе, делегирование полномочий предусматривалось не только между органами исполнительной власти, происходило перераспределение предметов ведения Федерации, предметов совместного ведения, вводились не предусмотренные предметы совместного ведения.

Частное право все больше проникает и в такие виды публичной сферы, как процессуально-правовые отношения. Это проникновение сопровождается использованием договорно-правовых средств. Так, например, в последние годы повысился интерес в альтернативным способом урегулирования экономических споров, Об образовании Коллегии посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации: Приказ ТПП РФ от 12.05.2006 N 32 (ред. от 30.12.2008) [Электронный ресурс] – Режим доступа: [//www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), свободный. – Загл. с экрана. – Яз. рус. (дата обращения 30.05.2016) [11], в результате чего в регионах созданы третейские суды, центры разрешения экономических конфликтов и иные структуры. Все это свидетельствует об усилении частноправового регулирования процессуальной деятельности, обеспечивая развитие ее состязательности, доверительности, сохранения партнерских отношений и др.

Таким образом, можно говорить о том, что для конвергенции частного и публичного права в условиях современного российского общества, сближения большинства отраслей российского права необходима четкая концепция, определяющая комплексное опосредование общественных отношений, предполагающие различное, но всегда необходимое сочетание частного и публичного методов нормативного регулирования.

### *Литература*

1. О программе «Становление и развитие частного права в России»: Указ Президента РФ от 07.07.1994 N 1473 – Режим доступа: [//www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), свободный. – Загл. с экрана. – Яз. рус. (дата обращения 30.05.2016).
2. О Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года: Распоряжение Правительства РФ от 17.11.2008 N 1662-р (ред. от 08.08.2009) [Электронный ресурс] – Режим доступа: [//www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), свободный. – Загл. с экрана. – Яз. рус. (дата обращения 30.05.2016).
3. О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации: Указ Президента РФ от 18.07.2008 N 1108 (ред. от 29.07.2014) – Режим доступа: [//www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), свободный. – Загл. с экрана. – Яз. рус. (дата обращения 30.05.2016).
4. Аубакирова И. У. К вопросу о соотношении публичных и частных интересов в контексте пределов государственного управления // Государственная власть и местное самоуправление. 2014. N 10. С. 25 – 30.
5. Соколова Э. Д. Применение норм публичного (финансового) права и норм частного (гражданского) права в регулировании финансовой сферы // Финансовое право. 2015. N 3. С. 9–11.
6. Андреев В. К. Сущность и структура предпринимательского права // Бизнес в России и за рубежом. 2010. № 3. с. 8.
7. Кавелин К. Что есть гражданское право и где его пределы? СПб., 1864. с. 3.
8. Саидов З. А. Государственно-частное партнерство в механизме административно-правового регулирования экономики // Российская юстиция. 2015. N 9. С. 46-51.

9. *Чертков А. Н., Кистринова О. В.* Договорный аспект разграничения полномочий в Российской Федерации: история и современность // Журнал российского права. 2014. N 8. С. 16-24.
10. *Горбачева С. В.* Федерализм как принцип конституционно-правового регулирования взаимоотношений центра и регионов: содержание, специфика, проблемы // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2013. N 4. С. 82-86.
11. Об образовании Коллегии посредников по проведению примирительных процедур при Торгово-промышленной палате Российской Федерации: Приказ ТПП РФ от 12.05.2006 N 32 (ред. от 30.12.2008) [Электронный ресурс] – Режим доступа: [//www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru), свободный. – Загл. с экрана. – Яз. рус. (дата обращения 30.05.2016).