



Statut Publishers

ИЗДАТЕЛЬСТВО СТАТУТ

Майдан Сулейменов

ПРАВО КАК СИСТЕМА


СТАТУТ
МОСКВА 2016

УДК 340.116
ББК 67.022.15
С 89

Сулейменов М.
С 89 **Право как система.** — М.: Статут, 2016. — 360 с.

ISBN 978-5-8354-1278-5 (в пер.)

В монографии дается понимание права и системы права, предмета и метода правового регулирования как критериев разграничения отраслей права, раскрываются понятия структуры права (главной и вторичной), основных и комплексных отраслей права, правового института в системе права.

Книга предназначена для научных работников, преподавателей, магистрантов и студентов юридических учебных заведений, судей, адвокатов, юрисконсультов и других практических работников, а также для всех интересующихся проблемами права.

УДК 340.116
ББК 67.022.15

ISBN 978-5-8354-1278-5

© Сулейменов М., 2016
© Ем В.С., вступ. слово, 2016
© Издательство «Статут», редподготовка, оформление, 2016

ОБ АВТОРЕ И ЕГО КНИГЕ

Издательство «Статут» уже знакомило своих читателей с творчеством доктора юридических наук, профессора, академика Национальной академии наук Республики Казахстан Майдана Кунтуаровича Сулейменова. В 2006 г. были изданы его избранные труды по гражданскому праву¹. Книга нашла отклик у читателей. Что самое отрадное, она цитируется не только в научных исследованиях высокого уровня, но, как свидетельствует мой преподавательский опыт, также и в исследованиях студентов МГУ им. М.В. Ломоносова, что говорит о серьезном познавательном потенциале изданных избранных трудов. В предисловии к той книге я и профессор Е.А. Суханов подробно описали жизненный и творческий путь Майдана Кунтуаровича. За прошедшие годы им, неустанным тружеником науки, написаны десятки новых статей и несколько монографий, при его участии изданы фундаментальные учебники по гражданскому праву Казахстана. Естественно возникает вопрос: почему из всех этих трудов М.К. Сулейменова для настоящего издания выбрана его монография «Право как система»?

Объяснения этому кроются в следующем. Все крупные ученые калибра Майдана Кунтуарович Сулейменова рано или поздно сталкиваются с общетеоретическими и философскими вопросами о месте и роли всего гражданского права, его институтов в правовой надстройке, об их взаимосвязи с другими отраслями права и иными институциональными правовыми образованиями. В этом он повторяет путь своего учителя — выдающегося российского профессора Раисы Осиповны Халфиной. Раиса Осиповна в начале 50-х годов прошлого столетия осуществила фундаментальные исследования договора в социалистическом гражданском праве и договора в английском праве², она была автором глубоких работ по многим иным вопросам гражданского права. В 1974 г. из-под ее пера вышло произведение, ставшее классическим для теоретиков права, — «Общее учение о правоотношении», выпущенное в свет издательством «Юридическая литература».

Все происходит не случайно — логика, диалектика развития мышления ведут серьезного ученого юриста от осмысления позитивного права, его институтов к их теоретическому и философскому осмыслению, что в свою очередь неизбежно ставит перед ним вопросы, что такое право, какова его система, каково соотношение права и закона,

¹ Сулейменов М.К. Избранные труды по гражданскому праву. М.: Статут, 2006.

² Халфина Р.О. Значение и сущность договора в советском социалистическом гражданском праве. М.: Изд-во Акад. наук СССР, 1954; Она же. Договор в английском гражданском праве. М.: Изд-во Акад. наук СССР, 1959.

каково соотношение права с иными формами должного, и иные не менее сложные вопросы. Данная диалектика является следствием гносеологической неисчерпаемости права как социокультурного феномена. Собственно, почти об этом же слова Майдана Кунтуаровича из введения к публикуемой монографии: «Все последующие годы я не занимался специально вопросами системы права, однако при исследовании разных проблем частного права я все время натывался на этот вопрос и пытался его решить различными способами. В результате у меня сложилась определенная концепция. Я думаю, пришло время изложить ее более или менее связно».

Следовательно, монография «Право как система» есть квинтэссенция общетеоретических взглядов Майдана Кунтуаровича Сулейменова. Но общетеоретические знания о праве, его системе и структуре транснациональны и имеют общечеловеческую ценность. Они весьма актуальны для современной российской науки и законодательных органов. Ведь любой мало-мальски просвещенный российский юрист может указать на десятки противоречий в больших и малых вопросах в параллельно действующих законодательных актах. Подобные противоречия — результат забвения законодателем той простой истины, что право как системное явление, как единая целостность должно быть внутренне структурированным, непротиворечивым и только при соблюдении названных условий оно может быть эффективным. Для достижения всего этого законодателю необходимо опираться на фундаментальные теоретические основы, созданные наукой. Именно о них идет речь в монографии «Право как система», что говорит о ее практической значимости и весомости аргументов в пользу ее выбора для настоящего издания.

Значимость теоретических выводов Майдана Кунтуаровича Сулейменова о системе права, его структурных составляющих: отраслях права, правовых институтах — обусловливается тем обстоятельством, что правовая система современного Казахстана создана при его непосредственном участии, а развитие частного права в республике обязано во многом его неустанной научной, педагогической, экспертной и организационной деятельности. То есть теоретические выводы, содержащиеся в издаваемой монографии, опираются на человеческий, научный, педагогический и законотворческий опыт Майдана Кунтуаровича. Они были сформулированы им в 2011 г.¹ Но с того времени в правовой системе Казахстана произошли воистину тектонические, возможно, исторически значимые сдвиги.

¹ Сулейменов М. Право как система: Монография. Алматы: Юрид. фирма «Зангер», 2011. 344 с.

7 декабря 2015 г. был принят **Конституционный закон Республики Казахстан «О Международном финансовом центре «Астана»**¹. Согласно ст. 2 данного Закона:

1. Целью Центра является формирование ведущего международного центра финансовых услуг.

2. Задачами Центра являются:

1) содействие в привлечении инвестиций в экономику Республики Казахстан путем создания привлекательной среды для инвестирования в сфере финансовых услуг;

2) развитие рынка ценных бумаг Республики Казахстан, обеспечение его интеграции с международными рынками капитала;

3) развитие в Республике Казахстан рынка страховых, банковских услуг и рынка исламского финансирования;

4) развитие финансовых и профессиональных услуг на основе наилучших международных практик;

5) приобретение международного признания как финансового центра.

3. Деятельность Центра основывается на следующих принципах:

1) эффективности деятельности участников Центра;

2) прозрачности деятельности Центра и его участников;

3) добросовестности участников Центра;

4) профессионализме участников Центра в оказании финансовых услуг;

5) применении в деятельности участников Центра международных стандартов и лучших международных практик.

4. Регулирование Центра осуществляется в соответствии с принципом независимости Центра и его участников.

В ст. 4 Закона устанавливается:

1. Действующее право Центра основывается на Конституции Республики Казахстан и состоит из:

1) настоящего Конституционного закона;

2) **не противоречащих настоящему Конституционному закону актов Центра, которые могут быть основаны на принципах, нормах и прецедентах права Англии и Уэльса и (или) стандартах ведущих мировых финансовых центров, принимаемых органами Центра в пределах предоставленных настоящим Конституционным законом полномочий;**

3) действующего права Республики Казахстан, которое применяется в части, не урегулированной настоящим Конституционным законом и актами Центра.

¹ URL: <http://online.zakon.kz>

2. Порядок разработки, регистрации, введения в действие, опубликования, внесения изменений, дополнений, а также прекращения действия актов Центра определяется постановлениями Совета по управлению Центром.

3. Органы Центра вправе принимать акты, которые регулируют возникающие между участниками Центра и (или) органами Центра и (или) их работниками:

- 1) гражданско-правовые отношения;
- 2) гражданско-процессуальные отношения;
- 3) финансовые отношения;
- 4) административные процедуры.

Органы Центра в случаях, прямо предусмотренных настоящим Конституционным законом, принимают акты, регулирующие отношения, не предусмотренные частью первой настоящего пункта.

В целях обеспечения национальных интересов Республики Казахстан и исключения условий для возникновения угроз национальной безопасности Республики Казахстан актами Центра могут устанавливаться отдельные ограничения для участников Центра.

4. Если международным договором, ратифицированным Республикой Казахстан, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в настоящем Конституционном законе, то применяются правила международного договора.

Согласно ст. 13 Закона, озаглавленной «Суд Центра», говорится:

1. Судебное рассмотрение споров, предусмотренных пунктом 4 настоящей статьи, осуществляется только судом Центра, который имеет своей целью защиту прав, свобод и законных интересов сторон, обеспечение исполнения действующего права Центра.

2. Суд Центра независим в своей деятельности и не входит в судебную систему Республики Казахстан.

3. Суд Центра состоит из двух инстанций: суд первой инстанции и апелляционный суд.

4. Суд Центра не осуществляет уголовное и административное судопроизводство и обладает исключительной юрисдикцией в отношении:

- 1) рассмотрения и разрешения споров, возникающих между участниками Центра, органами Центра и (или) их иностранными работниками;
- 2) рассмотрения и разрешения споров, касающихся любой операции, осуществленной в Центре и подчиненной праву Центра;
- 3) рассмотрения и разрешения споров, переданных суду Центра по соглашению сторон.

5. Суд Центра в своей деятельности руководствуется постановлением Совета «О суде Международного финансового центра «Астана», которое

должно быть основано на процессуальных принципах и нормах Англии и Уэльса и (или) стандартах ведущих мировых финансовых центров.

Постановлением Совета «О суде Международного финансового центра «Астана» определяются состав суда, порядок назначения и освобождения судей и других должностных лиц суда от должности, квалификационные требования к судьям и должностным лицам суда и другие вопросы, касающиеся функционирования суда Центра.

6. Суд Центра при разрешении споров руководствуется действующим правом Центра, а также может учитывать вступившие в законную силу решения суда Центра по конкретным спорам и вступившие в силу решения судов других юрисдикций общего права.

7. Решения апелляционного суда Центра являются окончательными, не подлежат обжалованию и обязательны для всех физических и юридических лиц.

8. Исполнение решений суда Центра в Республике Казахстан осуществляется в том же порядке и на тех же условиях, что и исполнение решений судов Республики Казахстан. При этом должен быть обеспечен перевод решений суда Центра на казахский или русский язык в порядке, определенном актами Центра.

9. Исполнение решений судов Республики Казахстан на территории Центра осуществляется в соответствии с законодательством Республики Казахстан

10. Суд Центра обладает исключительной компетенцией по толкованию норм актов Центра.

В полном соответствии с логикой Закона в его ст. 19 и 20 закрепляется, что судопроизводство в Центре ведется на английском языке, по заявлению сторон с переводом на казахский или русский языки, что все сделки участников Центра, совершаемые в письменной форме на территории Центра, излагаются на английском языке, если иное не определено соглашением сторон, и что сделки, в которых одной из сторон является участник Центра, совершаемые в письменной форме, излагаются на английском либо на казахском или русском языках.

Возможно, что-то подобное положениям Конституционного закона Республики Казахстан «О Международном финансовом центре «Астана» появится и в российской действительности. И поэтому российской общественности будет небезынтересна реакция и оценка научной юридической элиты Казахстана, в том числе и Майдана Кунтуаровича Сулейменова, на этот закон и нормы, заложенные в нем.

В 2015 г. был принят Предпринимательский кодекс Республики Казахстан, который вступил в силу с 1 января 2016 г. Предмет ведения данного Кодекса обозначен как «общественные отношения, возникающие в связи с взаимодействием субъектов предпринимательства

и государства»¹. Таким образом, в законодательной практике современного Казахстана получила практическое воплощение теория предпринимательского права как комплексной отрасли права.

Указанные законодательные новеллы потребуют теоретического осмысления. На это нужно время. Поэтому следует приветствовать решение Майдана Кунтуаровича не вносить в спешке какие-либо коррективы в издание 2011 г., оставить его в неизменном виде.

Публикуемая монография во многом отражает позитивистскую теорию разграничения права на две сферы: частное и публичное, — в которых существуют в определенной взаимосвязи и отрасли права — основные и комплексные, которые в свою очередь включают в свою структуру основные и комплексные институты. С подобной концепцией автора можно спорить, не соглашаться, но при этом следует учитывать, что для доказывания обратного необходимо освоение бесчисленных литературных источников по общей теории права, по юридическим отраслевым наукам, социологии, теории систем, знание которых блестяще продемонстрировано Майданом Кунтуаровичем.

Издание монографии Майдана Кунтуаровича Сулейменова имеет своей целью также ликвидацию создавшегося изоляционизма юридических наук стран, возникших на постсоветском пространстве.

Владимир Ем

¹ URL: http://online.zakon.kz/m/Document/?doc_id=38259854. Майдан Кунтуарович был ярким противником принятия этого Кодекса, хотя в монографии поддерживал теорию существования комплексных отраслей права.

ПРЕДИСЛОВИЕ К РОССИЙСКОМУ ИЗДАНИЮ

Когда мой друг и коллега, замечательный ученый и талантливый организатор Владимир Саурсеевич Ем, предложил мне переиздать в издательстве «Статут» книгу «Право как система» (Алматы: Юридическая фирма «Зангер», 2011. 344 с.), я с радостью согласился. Но потом задумался, ведь с момента ее издания прошло шесть лет. За это время многое изменилось, в частности было принято много законов, опубликованы новые книги.

Можно назвать, например, книгу Т.В. Кашаниной «Структура права» (М.: Проспект, 2013. 584 с.). Я не согласен со многими положениями этой монографии. Вряд ли можно согласиться, например, с определением договора как общеправовой категории и как источника права.

Много литературы опубликовано по отдельным отраслям права (основным и комплексным), о которых идет речь в этой книге.

Однако после некоторых размышлений я решил отказаться от этой идеи, ибо это была бы уже другая книга и другие идеи.

В концептуальном плане за эти шесть лет для меня ничего не изменилось. Я продолжаю придерживаться тех же научных взглядов, поддерживать те же концепции, высказывать те же идеи. Поэтому я не стал ничего менять и ничего добавлять. Единственным исключением стал небольшой раздел «Предпринимательский кодекс Республики Казахстан: много шума из ничего», который я поместил в связи с принятием в Казахстане Предпринимательского кодекса.

Я рад, что книга будет издана в России. К сожалению, обмен научной литературой между учеными разных постсоветских республик стремится к нулю. Я приобретаю книги российских авторов во время моих приездов в Москву. Однако книги казахстанских ученых трудно найти даже в Алматы.

К чему это приводит, можно показать на небольшом примере.

В одной из последних командировок в Москву я приобрел книгу Е.В. Сидоровой «Комплексное правовое регулирование: учебник для магистрантов» (3-е изд. М.: Юстиция, 2016. 304 с.) и обнаружил, что многие идеи и выводы в этой книге совпадают с моими. Причем было совершенно очевидно, что автор не знакома с моей книгой, опубликованной в 2011 г. в Алматы. Я разыскал ее адрес и отправил ей свою книгу. В ответном письме она высказала громадное сожаление, что не была знакома с моей книгой во время написания монографии. Это позволило бы ей скорректировать ее научные взгляды.

Так что я хочу еще раз выразить благодарность издательству «Статут» и его организатору и бессменному научному руководителю В.С. Ему