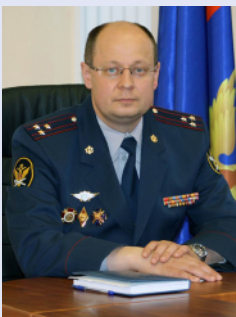


К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ ПРАВОПОРЯДКА В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РОССИИ И МОНГОЛИИ

THE ANALYSIS OF THE CONCEPT OF LAW AND ORDER: THE ESSENCE OF MIGRATORY LAW AND ORDER

ОРОСЫН ХОЛБООНЫ УЛС БОЛОН МОНГОЛ УЛСЫН ХУУЛЬ ТОГТООМЖ ДАХЬ ЭРХ ЗҮЙН ДЭГ ЖУРМЫН ТУХАЙ ОЙЛГОЛТЫН ТАЛААРХ ЗАРИМ АСУУДАЛ



СТЕПАНОВ А.В.

Заместитель начальника по научной работе ФКОУ ВПО
Пермский институт ФСИН России, кандидат юридических наук, доцент

STEPANOV A.V.

The deputy chief for Sciences of the Perm Institute of the Federal
Penitentiary Service, candidate of Juridical Sciences, docent

СТЕПАНОВ А.В.

ОХУ-ын Пермийн дээд сургуулийн Эрдэм шинжилгээ эрхэлсэн
дэд захирал, хууль зүйн шинжлэх ухааны дэд доктор, доцент

Abstract: The article analyzes the main approach the understanding of the term enforcement. The author formulates the definition of the migratory law enforcement, as a kind of rule of enforcement.

Товч утга: Хууль хэрэгжүүлэх гэсэн нэр томъёоны үндсэн агуулгын талаарх гол гол санаануудад дүн шинжилгээ хийж, цагаачлалын тухай хуулийг хэрэгжүүлэх нь хууль дээдлэх нэг зарчим мөн болохыг тодорхойлов.

Key words: Migratory Law Enforcement, Enforcement.

Проблема преступности в условиях глобализации приобретает международный характер. По оценкам ученых именно борьба с преступностью выступает одним из гарантов правопорядка, что отражено в Конституции Монголии, определяющей дальнейшее укрепление правовой основы государственной и общественной жизни на современном этапе развития демократического государства.¹ Среди стран Северо-Восточной Азии Монголия является наиболее в правовом отношении развитой и самобытной страной. А тема российско-монгольских отношений, их состояния, основных проблем и перспектив развития актуальна и в силу наличия

¹ Жанцан Суурийн. Борьба с рецидивной преступностью в Монголии :Уголовно-правовые, криминологические и пенитенциарные проблемы : Автореферат диссертации на соискание ученой степени доктора юридических наук. Специальность 12.00.08 - Уголовное право и криминология; Исправительно-трудовое право /Жанцан Суурийн; Науч. конс. М. П. Журавлев; Академия МВД России. М.,1992. -34 с.; Об усилении борьбы с преступностью: Постановление Великого народного хурала Монголии от 11 сентября 1990 г./Унэн. 1990. 12 сент.; О некоторых мерах укрепления дисциплины и правопорядка: Постановление правительства Монголии № 248 от 23 августа 1991 г./Правительственный вестник (Улан-Батор). 1991. № 5. С. 91-94; Конституция (Основной Закон) Монголии/На монг. яз.- Улан-Батор; Госиздат, 1992. С 20.

общей границы, одной из самых протяженных в мире, равной 3485 км.

Понятие «правопорядок» используется и в действующем Российском законодательстве. На современном этапе развития России четкий правовой порядок — необходимая предпосылка результативной работы власти, упорядочения различных сфер общественной жизни. Несмотря на это в теории права не выработано единого подхода к определению данного правового явления.

Данная проблема раскрывается в работах Амарсанаа Ж., Дашцэдэн Д., Доохуу Т., Дэлгэрмаа Б., Жанцан Н., Жанцан С., Лундээжанцан Д., Нармандах Б., Сарантуяа Ц., Совд Г., Солонго Д., Удвал В., Чулуунжав Д., Чимид Б., Энхбаатар Ч., но ни одно из вышеприведенных монгольских комплексных исследований не было переведено на русский язык.

В российской юридической науке существует два основных подхода к пониманию категории «правопорядок»:

— правопорядок — это явление, состояние, совокупность общественных отношений;

— правопорядок — это результат нормотворческого и правореализационного процессов, включая осуществление предписаний правовых норм всеми субъектами права, иначе говоря, право в действии.

Сторонники первого подхода, формулируют определение правопорядка как «совокупность правоотношений»²; «систему общественных отношений, урегулированных правом».

Но с пониманием правопорядка как системы правоотношений нельзя согласиться в полной мере. Правопорядок не стоит отождествлять с правоотношениями даже в их системном выражении. Правоотношения — это один из **«главных элементов правопорядка»**³, по системе которых, как отмечал профессор Л.С. Явич, «можно судить о том, насколько реально воплощается в жизни общества, в социальных отношениях то, что установлено в виде закона».

Т.Н. Радько считает, что правопорядок — это «состояние правовых отношений — конституционных, административных, материальных и процессуальных, регулятивных и охранительных».⁴

Еще более развернутое определение правопорядка предлагают С.С. Алексеев, А.М. Васильев, И.С. Самощенко, Ю.А. Соколов, Н.А. Стручков, Ю.В. Солопанов, которые квалифицируют правопорядок как «состояние фактической упорядоченности общественных отношений, выражающее реальное практическое осуществление требований социалистической законности, обеспечения и реализации субъективных прав, соблюдения юридических обязанностей всеми гражданами, органами и организациями».⁵

С.Ф. Кечежян утверждает, что «...нельзя понимать правопорядок просто как

² Недбайло П.Е. Применение советских правовых норм. М.: Госюриздат, 1960. С. 125.

³ Явич Л.С. Общая теория права. Л.: Ленингр. ун-т, 1976. С. 212.

⁴ Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. Изд. 2-е. М.: Норма, 2009. С. 667.

⁵ Проблемы теории государства и права /под ред. С.С. Алексеева. М.: Юрид. лит., 1979. С. 327; Васильев А.М. Правовые категории: методологические аспекты разработки системы категорий теории права. М.: Юрид. лит., 1976. С. 181; Самощенко И.С. Понятие правонарушения по советскому законодательству. М.: Юрид. лит., 1963. С. 47; Соколов Ю.А. Участие трудящихся в охране советского общественного порядка. М.: Госюриздат, 1962. С. 12; Стручков Н.А. Советская исправительно-трудовая политика и ее роль в борьбе с преступностью. Саратов: Саратов. ун-т, 1970. С. 22.

совокупность действующих в данном обществе правовых норм. Правопорядок — это не просто нормы права, а нормы права в их осуществлении вместе с конкретными правами, обязанностями, сетью правоотношений, соответствующих нормам права».⁶

Представители современной научной мысли, принципиально соглашаясь с высказываниями вышеупомянутых ученых, детализируют и уточняют определения исследуемой категории.

Исследователь Р.С. Годунин полагает, что «правопорядок — это основа нормальной жизнедеятельности цивилизованного общества, всех звеньев его политической системы. Охватывая своим действием наиболее важные сферы человеческого общежития, правопорядок вносит в него соответствующую гармонию, обеспечивает справедливую дифференциацию интересов людей. Как устойчивое явление общественной жизни правопорядок возникает и формируется в условиях цивилизованного общества, способного обеспечивать реальное равенство граждан перед законом. Подобные условия в значительной мере создаются такими отношениями, при которых реализация прав и свобод становится равной возможностью для всех».⁷

С.В. Андреев говорит о том, что «правопорядок представляет собой совокупность правовых отношений, сложившихся на принципах и нормах Конституции Российской Федерации между субъектами, которые в точном соответствии с нормами законодательства реализуют принадлежащие им... права и исполняют возложенные на них юридические обязанности».⁸

По мнению В.М. Артемова, «правовой порядок представляет собой такую устойчивую совокупность общественных отношений и социальной деятельности, которая обеспечена механизмами социального нормирования и регулирования, соответствующими им ценностными основаниями, идеями и принципами конкретного государства, закрепленными в его законах, институтах и иных источниках права».⁹

В рамках данного подхода существуют и несколько иные определения. Так, ученый Е.С. Зайцева рассматривает правопорядок как «организацию общественной жизни, отражающей упорядоченное состояние общественных отношений, основанных на праве и законности и выражающихся в правомерном поведении их участников».¹⁰

Исследователь П.С. Назаров трактует рассматриваемый термин как «порядок в общественных отношениях, регулируемых правом, при котором гарантируется реализация субъективных прав и юридических обязанностей участников правоотношений, обеспечивается их правомерное поведение, осуществление

⁶ Кечежян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе. М.: Изд-во АН СССР, 1958. С. 30.

⁷ Годунин Р.С. Роль органов местного самоуправления в обеспечении правопорядка: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 5.

⁸ Андреев С.В. Земельный правопорядок в области градостроительства (с использованием законодательства города Москвы): автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2007. 28 с.

⁹ Артемов В.М. Правопорядок в современном российском обществе: концептуальные обоснования и инновации. М.: Акад. Упр. МВД России, 1998. С. 36.

¹⁰ Зайцева Е.С. Деятельность Интерпола по противодействию терроризму как вклад в укрепление международного правопорядка: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2008. 25 с.

законности».¹¹

С.Н.Кожевников определяет правопорядок как «систему общественных отношений, основанных на нормах права, требованиях законности».¹²

Н.Е. Тюриня, анализируя международный опыт, приходит к выводу, что «советские и американские теоретики права сходятся в представлении о правопорядке как о состоянии урегулированности общественных отношений юридическими нормами, выполнении обязанностей и осуществлении прав, закрепляемых этими нормами; и это может быть использовано для выработки общего теоретического направления и основных принципов развития современного международного правопорядка, который складывается в результате компромисса государственных интересов, обусловленных внутренними факторами, и в то же время имеет ряд характерных особенностей».¹³

В рамках первого подхода наиболее развернутое определение правопорядка дается **Е.С. Папрыгиным**. Он полагает, что «...правовой порядок – фактически сложившаяся совокупная практика правового регулирования общественных отношений. Правопорядок имеет политическую (как оформление властной государственной воли), социальную (потребность в общественном порядке) и собственно правовую (потребность в справедливости) природу. В каждом реальном правопорядке его природа заключена в сложном и неравномерном сочетании данных трех компонентов. Правопорядок рассматривается как явление интегрального характера, то есть выступающее, во-первых, неотъемлемым элементом организации и воспроизводства всех сфер общественной жизни и прежде всего самого государства, во-вторых, необходимым условием понимания существа различных аспектов государственно-правовой жизни. Наличный правопорядок как социально-политическое явление есть существенный показатель степени реализованности целей государства, а также тех средств и методов, при помощи которых оно защищает свои политические интересы. Социально-политический характер правопорядка выражается в том, что он оформляет потребности экономического развития, закрепляет определенные формы собственности, складывается и формируется под определяющим влиянием политической власти и т. д. В сфере правопорядка происходит оформление государственных отношений».¹⁴

Анализируя содержание научных идей в рамках второго подхода к пониманию правопорядка как результата... процесса, в том числе по точному и неуклонному осуществлению предписаний правовых норм всеми субъектами права, необходимо сказать, что объем предлагаемых дефиниций также различен, как и у сторонников первого подхода.

Ряд авторов обращают внимание только на результат правореализационного процесса, не наделяют его каким-либо (позитивным, негативным) смыслом. Так, признанный теоретик профессор Л.С. Явич предлагает такое весьма сжатое

¹¹ Назаров П.С. Правопорядок в условиях формирования правового государства: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2005. 26 с.

¹² Общая теория права: курс лекций / под ред. С.Н. Кожевникова. Н. Новгород: ВГАВТ, 2010. С. 207.

¹³ Тюриня Н.Е. Международный правопорядок (современные проекты совершенствования и преобразования). Казань: Казан.ун-т, 1991. 93 с.

¹⁴ Папрыгин Е.С. Правопорядок в государствах с различными формами политико-правового режима: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2009. С. 7.

определение: «Правопорядок — это реализация норм права, право в действии».¹⁵

Исследователи Ю.Е. Аврутин, В.Я. Кикоть, И.И. Сыдорук, Н.Д. Эриашвили дополняют Л.С. Явича, отмечая, что порядок — это «осуществленная действительность, результат нормотворческого и правореализационного процессов».¹⁶

В.М. Сырых и И.В. Тимошенко определяют порядок как систему правоотношений, возникающую и развивающуюся (устанавливаемую) в строгом соответствии с нормами права (в результате точного и неуклонного осуществления предписаний правовых норм всеми субъектами права) и обеспечивающую реализацию целей правового регулирования.¹⁷

По мнению А.Ф. Черданцева, порядок — это «...порядок общественных отношений, складывающихся в результате соблюдения исполнения законов и основанных на них других юридических актов. Порядок — результат действия, законности».¹⁸

Порядок можно определить, пишет А.С. Шабуров, «как основанную на праве и законности организацию общественной жизни, отражающую её качественное состояние на определённом этапе развития общества».¹⁹

В.Н. Казаков понимает под порядком «систему общественных отношений, урегулированных правом и упорядоченных в результате правомерного поведения субъектов общественной жизни».²⁰

М.И. Байтин говорит: «С позиций нормативного понимания законность — необходимая юридическая предпосылка, предтеча порядка, а порядок — следствие осуществления законности, ее реализации в общественных отношениях, урегулированных правом, результат претворения законности в жизнь».²¹

Н.Г. Александров считает, что порядок представляет собой «такой порядок в волевых отношениях, регулируемых правовыми нормами, который устанавливается посредством обеспечения точного исполнения законов и выражается в том, что, во-первых, общие правовые запреты не нарушаются; во-

¹⁵ Явич Л.С. Социалистический порядок. Л.: Ленингр. ун-т, 1972. С. 8, 16, 17, 23; Явич Л.С. Сущность права. М.: Ленингр. ун-т, 1985.

¹⁶ Сыдорук И.И. Государственно-правовой механизм обеспечения порядка в Российской Федерации: теоретическое административно-правовое исследование: автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. М., 2002. 48 с.; Сыдорук И.И. Государственно-правовое обеспечение порядка в Российской Федерации: теоретико-прикладные проблемы: монография / И.И. Сыдорук, Н.Д. Эриашвили. М.: Закон и право; Юнити-Дана, 2003.; Аврутин Ю.Е. Порядок: организационно-правовое обеспечение в Российской Федерации: теоретическое административно-правовое исследование: монография / Ю.Е. Аврутин, В.Я. Кикоть, И.И. Сыдорук. М.: Закон и право; Юнити-Дана, 2003.

¹⁷ Сырых В.М. Теория государства и права. М.: Былина, 1998. С.310; Тимошенко И.В. Теория государства и права. Ростов н/Д: Марат, 2002. С.484.

¹⁸ Черданцев А.Ф. Теория государства и права. М.: Юрайт-М, 2000. С.389.

¹⁹ Шабуров А.С. Законность и порядок // Теория государства и права: учебник для вузов / под ред. В.М. Карельского, В.Д. Первалова. М.: Норма, 1997. С. 457.

²⁰ Казаков В.Н. Правомерное поведение в механизме формирования правового порядка (теоретико-правовые проблемы): монография. М.: Акад. Упр. МВД России, 2000. 180 с.; Казаков В.Н. Правовой порядок в юридической теории и практике: автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. М., 2003.

²¹ Байтин М.И. Сущность права (современное нормативное понимание на грани двух веков): монография. М., 2005. 544 с.

вторых, правовой статус граждан и организаций соблюдается и их правоспособность может беспрепятственно осуществляться; в-третьих, участники правоотношений неуклонно выполняют возложенные на них юридические обязанности и им реально гарантировано осуществление их субъективных прав».²²

В.С. Афанасьев отмечает, что «...**правопорядок – это** конечный результат реализации правовых требований и предписаний, результат соблюдения, исполнения правовых норм, то есть законности. Именно правопорядок представляет собой цель правового регулирования, именно для его достижения издаются законы и другие нормативные правовые акты, осуществляется совершенствование законодательства, принимаются меры по укреплению законности».²³

Очевидно, что существующий правопорядок в конкретный исторический период характеризуется определенным состоянием, где наряду с правомерным поведением может наблюдаться и злоупотребление правом, неисполнение и ненадлежащее исполнение обязанностей. Таким образом, нельзя сводить содержание правопорядка только к правомерному поведению. Правопорядок как состояние может быть и результатом поведения противоправного. Некоторые представители современной юридической науки расширяют границы традиционного понимания исследуемой категории.

С.В. Клевцовым, исходя из современного (широкого) понимания права, проводится различие правового порядка «как результата деятельности государства» и правового порядка «как результата массовой стихийной социальной деятельности людей по установлению правовых взаимоотношений». «Каждый из них устанавливается и поддерживается разными средствами и способами. Официальный, узаконенный, правопорядок опирается на действующее (позитивное) право, закрепляющее интересы власти как государственные интересы и представляющее их в качестве общей воли людей. Гражданский, неофициальный, правопорядок складывается, с одной стороны, вследствие общественной реакции на официальный правопорядок как результат законопослушной деятельности людей, а с другой стороны, он складывается вследствие массовой правовой практики вступающих в социальные связи конкретных субъектов, движимых обычными представлениями о правах и обязанностях, о притязаниях и ответственности».²⁴

О.М. Пакус говорит: «Порядок – это целостный интегральный политико-правовой феномен, возникающий вследствие проявления государственно-политической воли, как результат взаимодействия и взаимообусловленности его элементов (институтов, процедур, учреждений). Правопорядок как определенное организованное целое представляет собой состояние завершенности, конечности восходящего этапа развития общественной системы, пребывание ее в относительной стабильности и устойчивости. Целое в правопорядке и в правовом развитии общества является исходным пунктом теоретического анализа и практического действия, где различные правовые элементы функционируют в режиме взаимной обусловленности, представляя единственно возможную форму

²² Теория государства и права / под ред. Н.Г. Александрова. М.: Юридическая литература, 1974. С. 607.

²³ Афанасьев В.С. Законность и правопорядок. Теория права и государства / под ред. В.В. Лазарева. М., 2001. С. 297.

²⁴ Клевцов С.В. Идея правопорядка в юридической теории: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2008. 25 с.

его существования».²⁵

Приведенные выше различные определения понятия правопорядка говорят о том, что он является сложным, многогранным, содержательным феноменом.

Разнообразие дефиниций свидетельствует о многочисленных связях понятия правопорядка с различными правовыми категориями. В тоже время практически все авторы, рассматривая правопорядок, говорят о правовом регулировании общественных отношений, будь то состояние, процесс или результат. Представляется, что правопорядок выступает во всех трех качествах: как состояние правоотношений он отражает их стабильные признаки, неизменные в течение продолжительного периода времени (например, мирный, неантагонистический характер отношений); как процесс — динамику правоотношений, их развитие; как результат урегулированности отношений правом — создание и реализацию нормативных предписаний.

Для автора статьи наиболее оправданной представляется концепция, согласно которой правопорядок предстает как правовое состояние согласованно функционирующих правовых отношений, поскольку в этом варианте через категорию правового отношения представлены, так или иначе, и все остальные компоненты характеризующие содержание вышеуказанных подходов (урегулированность и упорядоченность правом, придающее качество системности общественным отношениям; формы реализации права; индивидуальные правовые акты и т. д.).

Итак, правопорядок — это состояние упорядоченности правом общественных отношений, при котором государством гарантируются реализация и защита субъективных прав, исполнение юридических обязанностей участников правоотношений, характеризующееся стабильностью, прочностью, динамизмом.

В современной отечественной юриспруденции выделяют разные виды правопорядка. Так, В.И. Червонюк, положив в основу критерия интеграцию государств как феномен правовой реальности, называет такие виды правопорядка, как региональный, европейский, национальный. Считая, что действие права не ограничивается только национальными границами, В.И. Червонюк выделяет мировой правопорядок. Если критерием выступает общий (общественный) интерес, защищаемый публичным порядком, то можно выделить публичный правопорядок, считает ученый.²⁶

Современные исследователи в области правопорядка А.В. Поляков и В.Н. Казаков, считая, что «правовые нормы не ограничиваются только государственно установленными нормами», выделяют в правопорядке государственный и социальный виды правопорядка.²⁷ В частности А.В. Поляков пишет: «Государственный правопорядок возникает на основе реализуемых норм государственного права, а социальный правопорядок — на основе норм внегосударственного социального права». В.М. Казаков последний называет гражданским правопорядком.²⁸ или неофициальным правопорядком. Официальный, узаконенный, правопорядок

²⁵ Пакус О.М. Юридические технологии обеспечения российского национального правопорядка: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д, 2006. 28 с.

²⁶ Червонюк В.И. Теория государства и права: учебник. М.: ИНФА-М, 2007. С. 592-593.

²⁷ Поляков А.В. Общая теория права. СПб.: Пресс, 2001. С. 631.

²⁸ Казаков В.Н. Правовой порядок в юридической теории и практике: автореф. дисс. ...докт. юрид. наук. М., 2003.

опирается на действующее (позитивное) право, закрепляющее интересы власти как государственные интересы и представляющее их в качестве общей воли людей. А.В. Поляков подчеркивает, что государственный и социальный порядок «существуют как системы единой системы правопорядка» и составляют его структуру.

Одной из основных научных классификаций правопорядка является та, в основу которой положены виды правовых отношений. То есть критерием деления правопорядка выступает правовое регулирование определенных специфических общественных отношений. На основании этого выделяют различные виды правопорядка: экологический²⁹, земельный³⁰, воинский³¹, гражданский³², международный³³.

Схожие подходы к содержанию понятия «правопорядок» выступают гарантом сотрудничества России и Монголии в различных сферах.

²⁹ Духно Н.А. Теоретические проблемы обеспечения экологического правопорядка: автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. Уфа, 2000; Пушкарева Э.Ф. Экологический правопорядок и экологические права человека: автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. М., 2008; Рашупкина Л.В. Экологический правопорядок (общетеоретический аспект): дисс. ... канд. юрид. наук. Владимир, 2006.

³⁰ Андреев С.В. Земельный правопорядок в области градостроительства (с использованием законодательства города Москвы): автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2007. 28 с.

³¹ Хропанюк В.Н. Социальные нормы и их воздействие на укрепление советского воинского правопорядка: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 1973. С. 110–114.

³² Казаков В.Н. Правовой порядок в юридической теории и практике: автореф. дисс. ... докт. юрид. наук. М., 2003; Макаров К.В. Взаимосвязь общественной и индивидуальной правовой культуры в становлении гражданского правопорядка: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2006. 153 с.

³³ Зайцева Е.С. Деятельность Интерпола по противодействию терроризму как вклад в укрепление международного правопорядка: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2008. 25 с.; Папрыгин Е.С. Правопорядок в государствах с различными формами политико-правового режима: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2009. С. 25; Терехин Д.В. Охрана международного правопорядка как функция современного Российского государства: дисс. ... канд. юрид. наук. Н. Новгород, 2006. 266 с.; Тюрина Н.Е. Международный правопорядок (современные проекты совершенствования и преобразования). Казань: Казан.ун-т, 1991. 93 с.; Юдин А.В. Формы правопорядка в современном обществе: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2009.