

Министерство образования и науки Российской Федерации
Южно-Уральский государственный университет
Юридический факультет

X 62.я 43
А 437

Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2010

Материалы XII
международной научно-практической
конференции с элементами научной школы

ЧАСТЬ II.
ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА.
ТРУДОВОЕ И СОЦИАЛЬНОЕ ПРАВО

Челябинск
2010

**ББК Х62я.43 + Х.Я43
А437**

Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2010:
А437 Материалы XII Международной научно-практической конференции с элементами научной школы. В 6 частях. Часть II. Теория и история государства и права. Трудовое и социальное право (Юридический факультет Южно-Уральского государственного университета, 1-2 апреля 2010 г.). – Челябинск, 2010. – 284 с.

ISBN 978-5-9772-0175-9

Сборник материалов XII Международной научно-практической конференции с элементами научной школы «Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2010» посвящен актуальным проблемам права России и стран Содружества Независимых Государств.

Во второй части сборника представлены исследования по вопросам теории и истории государства и права, а также трудового и социального права.

Данное научно-практическое издание рассчитано на сотрудников высших учебных заведений и научно-исследовательских институтов юридического профиля, работников правоохранительных органов.

Сборник издан при финансовой поддержке ОАО «Углеметбанк»

© Коллектив авторов, 2010
© ГОУ ВПО «Южно-Уральский
государственный университет», 2010
© Составление и оформление
А.В. Минбалеев, Р.А. Хашимов, 2010

полно соответствовала логике классовых отношений и развитию государства в целом.

П.В. Лушников*

ТЕКСТ НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫХ АКТОВ И СОЦИАЛЬНЫЕ КОММУНИКАЦИИ

Реальностью XXI века является рост объема информации, которую каждый индивид должен обрабатывать для обеспечения своего существования в обществе. Это информация, связанная с профессиональной деятельностью, здоровьем, семейными делами, управлением своим имуществом и т.д.

В этой связи становится актуальной проблема оптимизации обработки правовой информации, так как правовые знания являются необходимым элементом социализации личности. Четкость и оперативность доведения правовой информации до членов общества влияет на качество и эффективность управления государством и социальными процессами, происходящими в нем, и выступает важным фактором поддержания правопорядка, снижения уровня правонарушений.

Государственное управление – это коммуникативные отношения, возникающие между государством, обществом и отдельными индивидами. Одним из важных управленческих отношений является отношение между правотворческими субъектами (далее – Адресантами) и субъектами правоотношений (далее – Адресатами).

Адресанты – это достаточно большой круг субъектов, обладающих правом издавать нормативно-правовые акты: государственные и муниципальные органы, их должностные лица.

Адресаты – неопределенный круг коллективных и индивидуальных субъектов. Они имеют разный образовательный уровень, жизненный опыт, объем правовых знаний и навыков. Адресаты могут находиться в разных культурно-исторических условиях. Между Адресантом и Адресатом, который воспринимает правовое послание, может быть разрыв во времени. Для нашего многонационального государства существенным может быть и культурное различие между Адресатом и Адресантом.

Адресатов можно классифицировать в зависимости от профессионализма: на профессиональных пользователей правовой информации и непрофессиональных.

Профессиональные пользователи делятся на начинающих и постоянно использующих правовую информацию. Начинающие – это, например,

* Лушников Павел Викторович – ст. преподаватель каф. Теории и истории государства и права Удмуртского государственного университета.

студенты и выпускники юридических специальностей вузов, а также юристы, специализирующиеся в одной области правовых знаний, но в силу каких-либо причин начинают исследовать новую для себя информацию из других областей правовых знаний. Примером тому может служить ситуация, когда специалист в области уголовного права начинает осваивать гражданское право.

Непрофессиональные - делятся на две основные группы: имеющие опыт работы с правовой информацией, не имеющие опыта работы с правовой информацией.

К первой группе относятся Адресанты, которые неоднократно сталкивались с правовой информацией, в том числе имеют опыт общения с профессиональными Адресатами. Такие субъекты обладают элементарными правовыми знаниями, необходимыми для достижения положительных результатов в сфере своей деятельности (например, бухгалтеры, руководители муниципальных и государственных учреждений и т.д).

Ко второй группе относятся Адресаты, редко сталкивающиеся с правовой информацией, имеющие о ней самые общие представления. В случае возникновения проблемы такие субъекты обычно не имеют никакого представления о том, где можно получить правовую информацию, какие нормативные акты существуют в данной сфере, какая именно информация нужна, как ею можно воспользоваться. У таких Адресатов неясность текста нормативно-правовых актов может вызывать негативные реакции либо желание действовать (решать свои проблемы) неправовыми средствами.

Суть управленческой коммуникации заключается в том, что Адресант передает Адресатам свою волю (приказы, пожелания, предложения), облеченную в правовую информацию. Основным средством передачи правовой информации являются тексты нормативно-правовых актов (далее - НПА). В таком тексте прототип в приказной форме сообщает модели (желательного и нежелательного) поведения, устанавливает ответственность за невыполнение приказа (а также за неточное или неправильное выполнение), передает социальный опыт о наиболее эффективных моделях поведения, сообщает социальные ценности (моральное представление о хорошем-плохом, правильном-неправильном). Воля Адресанта может не учитываться.

Текст нормативно-правового акта имеет несколько особенностей. Основной особенностью можно назвать трансцендентальность текста. Правовая информация не содержится в полном объеме в одном НПА. Структура правовой информации имеет иерархичную систему, во главе которой находится Конституция. Правовая информация как бы развертывается по иерархической лестнице: нормы Конституции конкретизируются и развиваются в законах, принимаемых на ее основе; в свою очередь законы конкретизируются и развиваются в подзаконных нормативно-правовых актах. В федеративных государствах система правовой информации усложняется за счет нормативно-правовых актов субъектов федерации. Нормативно-правовой акт должен соответствовать вышестоящим

по иерархической лестнице нормативно-правовым актам (имеющим большую юридическую силу), не противоречить им, не подменять их.

Помимо вертикального развертывания системы правовой информации существует и горизонтальное развертывание, которое заключается в том, что одно общественное отношение может регулироваться несколькими нормативно-правовыми актами, имеющими одинаковую юридическую силу. Одно правоотношение может регулировать множество нормативно-правовых актов, каждый из которых регулирует отдельный аспект данного правоотношения¹. Соответственно, нормативно-правовой акт не должен нарушать границы действия другого, имеющего равную с ним юридическую силу.

Взаимосвязь между разными нормативно-правовыми актами устанавливается в тексте с помощью бланкетных норм (с большей или меньшей степенью конкретизации отсылки) или только подразумеваться (когда законодатель исходит из презумпции знания участниками правоотношений законодательства страны).

На основании сказанного можно сделать вывод о том, что Адресату для получения правового послания, установления точного смысла этого послания и определения для себя алгоритма или модели поведения требуется ознакомиться с текстами нескольких нормативно-правовых актов.

Однако для этого Адресату необходимо знать исходную информацию. Во-первых, с какими именно нормативно-правовыми актами нужно ознакомиться. Во-вторых, в каком порядке нужно ознакомиться. Чтобы составить целостную картину, Адресату необходимо сначала ознакомиться с основополагающими идеями, принципами и целями правового регулирования конкретных правоотношений, а затем уже изучить отдельные аспекты правового регулирования. Таким образом строится и учебный материал во всех вузах. Но непрофессиональному Адресату выстроить для себя последовательность познания правовой информации не всегда представляется возможным. В-третьих, Адресату необходимо получить информацию о том, в каком объеме необходимо изучать правовую информацию для совершения конкретных действий или разрешения конкретной ситуации. В-четвертых, перед Адресатом встает вопрос: какими способами и где он может получить эту информацию. В настоящее время Адресаты не всегда имеют возможность получить правовую информацию в полном объеме.

Особенностью нормативно-правовых актов также является безличность. Акты направлены неопределенному кругу Адресатов, участвующих или могущих участвовать в правоотношениях. При этом Адресант должен достичь такого уровня безличности текста НПА, чтобы быть понятым Адресатами, имеющими разные уровни образованности, опыта, культуры, живущим в разные исторические периоды.

¹ Например, земельные, градостроительные, жилищно-коммунальные правоотношения.

Особенностью передачи правовой информации является и то, что она направляется не только Адресатам, но и другим Адресантам. Тем, которые будут принимать нормативно-правовые акты меньшей юридической силы, а также тем, которые будут выполнять правотворческую функцию в будущем и принимать решение о судьбе нормативно-правового акта. С прекращением деятельности конкретного, отдельно взятого Адресанта изданные им НПА не прекращают своего действия. И каждый Адресант (единоличный или коллегиальный), выполняя свою правотворческую функцию, производит «ревизию» НПА, принятых до него. Он определяет: достигнута ли цель, заложенная в них, есть ли необходимость отменить их, изменить или дополнить новыми положениями.

Еще одной особенностью текстов НПА является то, что они не имеют четко обозначенных авторов. Адресант может быть как индивидом, так и коллективом авторов. Причем коллектив авторов может быть как коллективом, связанных или организованных между собой индивидов, так и не связанных, действующих в разных местах и в разное время. Данное обстоятельство усложняет диалог между Адресантами и Адресатами, необходимым элементом которого является обратная связь (непосредственная реакция Адресата на нормативно-правовой акт).

Особенностью НПА является также обобщенный характер изложения правовых норм. Адресант стремится заложить в текст НПА правила (алгоритмы, модели поведения), применяемые для нескольких схожих жизненных ситуаций. Обобщенный характер правовой информации предполагает, что Адресат, изучив правовой текст, произведет его дешифровку. Политолог В.В. Быков указывает, что Адресатами производится «активная дешифрация смыслов происходящего - по отношению к текстовому содержанию правовых актов»¹.

Дешифровка (толкование) представляется собой цепь мыслительных операций. Она осуществляется с учетом прежнего опыта Адресата, уровня его правовых знаний, культурно-исторических особенностей (в которых Адресант находится). В начале Адресат производит операцию по определению смысла правового послания, его целей. Затем соотносит смысл и цели со своим опытом, знаниями и умениями, и что не менее важно, в соответствии со своими желаниями и потребностями. После чего прикладывает свое понимание к конкретной жизненной ситуации. Таким образом, Адресатом производится переход от смысла общей нормы к смыслу конкретной жизненной ситуации. Отметим, что профессиональные юристы, обладая большим опытом таких смысловых переходов, умеют «увидеть» в общей норме максимальное число конкретных жизненных ситуаций.

Использование нормативно-правовых актов в правовой коммуникации имеет несколько проблем. Общей для коммуникаций является проблема качества передачи и получения такой информации. Опубликование

¹ Быков В.В. Полисубъективный состав межлической интеракции (герменевтическая проблема приказа)// Вестник Омского университета . – 2004. – № 3. – С. 94.

нормативно-правовых актов по замыслу субъекта правотворчества подразумевает, что сами Адресаты примут меры к получению этих нормативно-правовых актов (изменений или дополнений к ним). Но в современном обществе новые нормативно-правовые акты читает незначительное количество людей. Обычно это делают юристы-профессионалы и первая группа непрофессиональных Адресатов, нуждающиеся в таких знаниях в процессе своей деятельности (например, руководители государственных и муниципальных предприятий, учреждений, организаций). То есть общеустановленный способ передачи приказа (опубликование в СМИ) не срабатывает. Субъект или не получает, или не желает получать приказ. В.В. Быков указывает на особенность государственного приказывания, которая заключается «в том, что человек может не знать, что ему предписано выполнение или запрещение каких-то действий¹». При этом, в силу презумпции знания закона, человек все же обязан подчиняться. В этой связи В.В. Быков говорит о таком социальном явлении, как трансляция² приказа. Большинство Адресатов не осуществляют поиск правовой информации, они получают ее от иных лиц. Трансляция может осуществляться через непосредственных руководителей: «...руководитель организации, приказывая, обязан транслировать государственные, нормативные установки³». Действительно, в ряде случаев руководитель обязан передать (сообщить, довести) правовую информацию подчиненным (например, правовую информацию о правилах охраны труда и техники безопасности или установленные требования ГОСТов).

Быков В.В. также указывает, что субъект может узнать о существовании приказа тогда, когда привлекается к ответственности: «...ознакомление человека со своим статусом может состояться лишь в связи с допущенным им нарушением, точнее, когда уполномоченные институты распорядителя (правоохранительные органы) обнаружат это нарушение⁴». То есть орган, привлекающий индивида к ответственности, транслирует ему норму права и ее смысл. Затем этот орган может транслировать, на примере конкретного дела о привлечении к юридической ответственности, неограниченному кругу субъектов.

На наш взгляд, существуют и другие пути трансляции правовой информации Адресатам:

- в процессе получения общего и специального образования;

¹ Там же.

² Трансляция (от лат. передача) – промежуточное устройство, включаемое в цепь передачи электрических сигналов для усиления дальности сигналов, позволяющее принять слабый сигнал, исправить искажения в нем и передать дальше сигнал большей мощности; в вычислительной технике – перевод программ с одного языка программирования на другой. – Современный словарь иностранных слов. – М.: Рус. Яз., 1993.

³ Там же.

⁴ Там же.

- при консультации по конкретным вопросам у профессиональных юристов;
- от общеизвестных авторитетов (публичные выступления политиков, государственных должностных лиц, известных ученых и т.д.) либо от своих личных авторитетов;
- от участников общественных объединений (политических партий, групп по увлечениям и т.д.);
- от окружающих (восприятие слухов или копирование наиболее распространенного поведения).

Для четкости доведения правовой информации необходимо, чтобы она транслировалась разными путями. Это позволит компенсировать «помехи» при передаче и восприятии информации. Под «помехами» передачи и восприятия информации будем понимать искажение первоначального смысла информации: придание ей иного смысла, чем заложил Адресант; придание дополнительных смыслов; не сообщение части информации, определяющие ее смысл. К появлению помех приводит двусмысленностью содержания текста, синтаксическая сложность и нагруженность, неправильный учет культурных ценностей, социальных представлений, особенностей восприятия информации Адресатом (группой Адресатов) и т.д. «Помехи» появляются в процессе трансляции правовой информации, которая может искажаться как трансляторами, так и самими Адресатами.

Отметим, что проблемой передачи правовой информации является и то, каким образом передать информацию, чтобы Адресат не просто понял ее, но и согласился с необходимостью выполнить предписание, даже вопреки своим желаниям. То есть Адресант должен заложить в текст нормативно-правового акта мотивацию (убеждающую, поощряющую или принуждающую). В настоящее время Адресант не всегда сообщает Адресатам мотивацию для исполнения нормативных предписаний.

Основной мотивацией подчинения законам Адресантами рассматривается авторитет государства, основанный на возможности государственного принуждения в случае неподчинения. Однако, на наш взгляд, данный способ мотивирования не всегда приемлем и эффективен в демократическом обществе, где достаточное количество индивидов могут (и желают) самостоятельно определять направления своей жизнедеятельности и модели своего поведения. В ряде случаев необходимость выполнения норм субъектами правотворчества сводится к авторитету государства (как честного, мудрого и дальновидного субъекта, знающего потребности людей и удовлетворяющего эти потребности), что не всегда соответствует действительности.

Поэтому мотивирование необходимо делать развернутым, например, обосновывать необходимость подчинения правовым предписаниям личной пользой. Мотивирование можно излагать в преамбулах нормативно-правовых актов. Оно должно содержать следующие сведения: причины принятия нормативно-правового акта; цели, которые субъект правотворчества ставит перед правоприменителями (если цели большие, то

определяют промежуточные этапы); параметры, по которым можно судить о том, что цель достигнута или что цель нужно изменять. После изложения мотивирования в самом тексте НПА излагаются конкретные методы достижения целей.

М.Н. Лядашева-Ильичева*

К ВОПРОСУ О ТЕОРЕТИЧЕСКИХ ПРОБЛЕМАХ КОДИФИКАЦИИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА В РОССИИ 1882-1903 гг.

Стремление законодателя, высказанное в Высочайшем повелении от 12/26 мая 1882 года, осуществить «общий пересмотр действующего гражданского законодательства и составить проект Гражданского уложения» было достаточно абстрактно сформулированным¹. Цель систематизации гражданского законодательства воспринималась, как стремление к обобщению действующего законодательства или созданию нового кодекса.

По мнению А.М. Гуляева, в Высочайшем повелении не упоминается о пересмотре Свода гражданских законов ч.1, Т. X Свода законов РИ. Законодатель ведет речь о пересмотре действующих гражданских законов: общих и местных².

Теоретические проблемы систематизации гражданского законодательства была связана с развитием основных начал (идей, принципов) гражданского права определявших его содержание и формальную сторону. Так, в условиях эволюции сословного строя, принцип равенства субъектов гражданской правоспособности не вытеснил принцип сословной исключительности. Соответственно законодатель столкнулся с целым рядом теоретических проблем систематизации гражданского права.³

Комиссия признала преждевременным установление единых гражданско-правовых норм для всех местностей государства. И все же проект Гражданского уложения в 5 томах (1882–1903) должен был заменить Свод гражданских законов ч.1, Т.Х СЗ РИ. Однако большое внимание уделялось правовым нормам и институтам, которые должны были сохранить силу и после издания уложения в рамках Свода законов РИ. И лишь книгу V «Обязательства» проекта Гражданского уложения 1899 года планировалось распространить на всё пространство Российской Империи и на все сословия, за исключением территории Царства Польского и прибалтийских республик.

* Лядашева-Ильичева Марина Николаевна, доцент кафедры истории государства и права ГОУ ВПО «СГАП», кандидат юридических наук.

¹ Правительственный вестник. – 1882. – № 124. – С.1.

² См.: Гуляев А.М. Единство гражданского права и проект гражданского уложения. – Киев, 1903. – С.23-24.

³ См.: Введение к составленному Высочайше учреждённому Редакционной комиссией проекту Гражданского уложения. – СПб., 1906. – С.5-11.