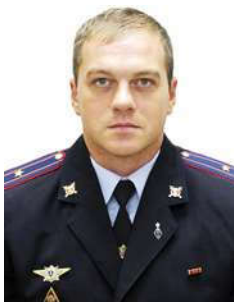




УДК 342.7



**Александр Александрович РЕДЬКО,**

начальник научно-исследовательского отдела  
Волгоградской академии МВД России,  
кандидат юридических наук

Tuapsina@yandex.ru

## СООТНОШЕНИЕ МЕХАНИЗМА ДЕЙСТВИЯ ПРАВА И ПРАВОВОЙ ИНИЦИАТИВЫ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

### CORRELATION OF THE MECHANISM OF OPERATION OF LAW AND LEGAL INITIATIVE IN MODERN RUSSIA

В настоящее время в правовой действительности размыты представления о механизме действия права. Преимущественное количество рассуждений сводятся к механизмам правового регулирования, где слово «механизм» понимается как способ реализации, а не как система взаимосвязанных элементов. В научных работах о понятии, методах, механизмах действия права имели место разноплановость и отсутствие единства терминологии. Порой с одинаковыми названиями рассматриваются разные по объему, смыслу, содержанию явления. На наш взгляд, механизм действия права в современной России нельзя понимать узко, без осмысления как процессуальных, так и материальных особенностей. Он не может быть эфемерен, для его осознания необходимо понимать, что это совокупность как действий отдельных лиц (субъектов), в том числе и в доправовой сфере, так и государственных институтов, призванных эти действия контролировать, регистрировать и процессуально оформлять. При этом механизм действия права не может существовать без правовых инициатив гражданского общества, так как именно оно определяет вектор дальнейшего развития страны.

At present the ideas on the mechanism of the operation of law in legal reality are eroded. The primary amount of debates are reduced to the mechanisms of legal regulation when the word “mechanism” is interpreted as the way of implementation rather than the system of interrelated elements. There were diversity and lack of unity in terminology in the scientific papers about notions, methods and mechanisms of law operation. At times phenomena being different in terms of scope, meaning and content but with the same names are considered. In author’s opinion, the mechanism of operation of law in modern Russia cannot be understood properly without understanding both procedural and material features. It can’t be ephemeral and for its awareness it’s necessary to understand that it is a complex of both some person’s (subject) actions including those in pre-legal sphere, and government institutions called upon to control, register and process these actions. At the same time the mechanism of operation of law can’t exist without legal initiatives of civil society since only the civil society determines the vector of the country’s further development.

**Ключевые слова:** защита прав и свобод, правозащитная политика, институты власти, правовая инициатива, правовое государство, правозащитная система, правотворчество, нормотворчество, власть, право, государство, механизм права, действие права.

**Keywords:** protection of rights and freedoms, human rights policy, institutions of power, legal initiative, rule of law state, human rights system, lawmaking, rulemaking, power, law, state, legal mechanism, law operation.

Размышляя о направлениях научной мысли на современном этапе развития правового и политического пространства, молодой ученый вынужден обращаться к

более опытным и авторитетным авторам. [10, с. 127] Процесс преемственности поколений очень ценен и позволяет не только сэконо- мить время, исчисляемое годами, но и найти



тот единственный верный путь, сокрытый в «зарослях» перегруженного понятийного аппарата, в томах скомпилированных научных изысканий, дублирующих друг друга синонимами до тех пор, пока возможны алгебраические вариации построения одного и того же предложения в зависимости от расположения в нем слов. Благодаря рассуждениям таких авторов, как А.В. Малько [11], В.А. Рудковский, Н.Н. Вопленко [2, с. 5-11], О.Ю. Рыбаков, Б.Н. Мальков [9] и др., представляется возможным упорядочить поток сумбурной информации в рассматриваемой сфере и обоснованно спроецировать собственные мысли.

В настоящее время в правовой действительности размыты представления о механизме действия права. Преимущественное количество рассуждений сводится к механизмам правового регулирования, где слово «механизм» понимается как способ реализации, а не как система взаимосвязанных элементов. В научных работах о понятии, методах, механизмах действия права имели место разноплановость и отсутствие единства терминологии. Порой с одинаковыми названиями рассматриваются разные по объему, смыслу, содержанию явления. Некоторые авторы не различают понятий «механизм реализации права» и «механизм реализации норм права». [6, с. 20] На наш взгляд, механизм действия права в современной России нельзя понимать узко, без осмысления как процессуальных, так и материальных особенностей. В.И. Гойман утверждает, что «механизм действия права можно определить как сложно организованную систему социально-правовых средств (принципов, предписаний, институтов, действий или мер социального и юридического свойства), рассматриваемую в единстве и во взаимосвязи с социальной деятельностью людей, их интересами и потребностями и связанную с обеспечением (направлением, подчинением, поощрением) достижения целей этой деятельности в определенных общественных условиях и конструктивными (правовыми) способами» [3, с. 119]. Научно-исследовательская работа В.И. Гоймана датируется 1992 годом, когда после развала СССР активная часть гражданского обще-

ства и оставшаяся интеллигенция искренне верили в то, что право является зеркалом социальной деятельности людей, их интересов и потребностей. Годы бюрократизации чистой идеи привели к невозможности принятия данного утверждения. Как показывает опыт современной России, позитивное право может представлять собой систему роковых ошибок, необдуманных решений, непросчитанных шагов и т.д., не говоря уже о том, что современные субъекты правотворчества далеко не всегда владеют юридической техникой, а зачастую просто ленятся провести анализ уже действующих норм.

Механизм действия права не может быть эфемерен, для его осознания необходимо понимать, что это совокупность действий как отдельных лиц (субъектов), в том числе и в доправовой сфере, так и государственных институтов, призванных эти действия контролировать, регистрировать и процессуально оформлять. При этом механизм действия права не может существовать без правовых инициатив гражданского общества, так как именно оно определяет вектор дальнейшего развития страны. «С указанной точки зрения личность (коллектив людей) выступает не только как объект правового воздействия, но и как источник, формирующий право. В этом смысле человеческая личность предстает силой, творящей и преобразующей посредством права социальную действительность» [3, с. 119]. «Одной из важных задач юридической науки является исследование механизма действия права. Это имеет не только познавательное, но и практическое значение для дальнейшего совершенствования правового регулирования, повышения эффективности законодательства, упрочения законности» [6, с. 20].

Ряд авторов включают в механизм действия права процессы правообразования и правотворчества. Например, С.А. Комаров, рассуждая о механизме правового воздействия, включает в этапы реализации права правовое воспитание, правовую культуру, выделяет этап правотворчества. [5, с. 214] На наш взгляд, говоря о механизме действия права, необходимо вносить ясность, о каком праве идет речь. Если о природных потреб-



ностях человека на достойное существование и о механизме реализации естественно-правовых основ в систему позитивного права, то нельзя не согласиться с профессором С.А. Комаровым. В случае если речь идет только о позитивном праве, то само словосочетание «механизм действия права» отсекает возможность наличия в нем стадий правотворчества. В этой плоскости право уже принято, юридический факт состоялся, и ученых интересует алгоритм действий с момента появления нормы права в законе до ее фактического применения на практике. Данный процесс обусловлен и существованием институтов власти, и мерами государственного принуждения, и способами реализации норм права, институтами реабилитации, контроля и надзора. В своей совокупности с процессуальными действиями уполномоченных субъектов эти обстоятельства и будут формировать механизм действия права.

Анализ правовой мысли видных ученых в области теории права позволил систематизировать представление о механизме действия права в современном государстве. Полагаем, что стоит говорить о двух отдельных его видах: естественно-правовом и позитивном. Естественно-правовой механизм действия права представляет собой алгоритм претворения в жизнь необходимых условий существования человека и гражданина, он включает в себя определение круга приоритетных ценностей, таких как жизнь, здоровье, половая неприкосновенность, неприкосновенность жилища, свобода мысли, свобода совести и т.д., процесс правотворчества и правозащитную функцию государства.

Во втором случае под механизмом действия права подразумевается формат, когда право интерпретируется как закрепленное на страницах нормативного правового акта правило поведения. При таком понимании механизм носит процессуальный, административно-управленческий, институциональный характер. Об этом между строк упоминал профессор В.А. Шабалин, говоря о том, что механизм реализации права в том числе управленческая система. [12, с. 123-127] С момента официального обнародования того или иного нормативного правового акта

у лиц в зависимости от их правового статуса и от объективных обстоятельств имеется возможность применения, соблюдения или использования предписаний. Однако этим механизм действия права не ограничивается, так как для его воплощения в жизнь создана целая сеть государственных институтов в соответствии со сферой общественных отношений, определены правоприменительные субъекты, установлен круг субъектов реализации, оговорена процедура начала, изменения или окончания правоотношения, обозначены принципы действия права с учетом конкретной отрасли. Таким образом, механизм действия права – это комплексное, многоплановое и многоуровневое явление, которое находит отражение в правовой и правозащитной политике. «Это приводит к выводу о целесообразности постановки вопроса о системном механизме, который охватывает все стороны и все аспекты действия права. Такой подход должен основываться на широком правопонимании, исходить из того, что нормы законов и других нормативных актов призваны отражать то право, которое органически присуще данному обществу, отражать динамику правовых процессов, происходящих в обществе, демонстрировать сам характер и последовательность воздействия всей совокупности факторов на возникновение, фиксацию и осуществление норм права» [6, с. 14].

Особое место в механизме действия права занимает правовая инициатива как современный инструмент изменения правовой действительности. Наш мир претерпевает постоянные, ежедневные и ежечасные изменения. Сегодня приобретает статус обыденности то, что казалось недозволенным еще несколько лет назад. Сложно представить регион СССР, где бы боролись за права сексуальных меньшинств, а в современной действительности некоторые бывшие республики некогда единой страны упрекают Россию в недостаточной терпимости к этому явлению. [4] Каждый современный гражданин пользуется смартфоном, персональным компьютером, ноутбуком, а ведь не прошло и одной человеческой жизни с момента изобретения первого в мире компьютера «Марк-1» в 1941



году. Речь идет о том, что правовая действительность больше не может существовать в рамках клише. Изменения в правовом поле претерпевают существенные ускорения. Россия не успеет за мировым сообществом, если не начнет меняться во всех сферах, главным образом в инновационной, имеющей колоссальные правовые пробелы и коллизии. Платформы типа «Instagram» и «Facebook» становятся новыми рынками сбыта, в них своя субкультура, в них развивается бизнес без всякого контроля со стороны государства, правоохранительных органов и налогов. Бюджетная сфера несет огромные убытки. Самое важное, что необходимы специальные знания в правовой и в рассматриваемой сфере (микросреде). Общеизвестные субъекты законодательной инициативы в нашем узком понимании – должностные лица, государственные служащие и институты власти – не справляются с текущими проблемами уже сегодня. Нужны инициативные группы специалистов, осознающих происходящие явления, способных установить адекватные правила поведения. Похожая ситуация складывается во многих областях, например использование дронов, новые виды социальной зависимости или девиации, закрытые форумы и использование так называемых мессенджеров, современная медицина с ее искусственно выращенными имплантатами, биткойны и многое другое. Вот почему чрезвычайно важно перейти к новому осознанию механизма действия права и правовой инициативы.

В контексте такого понимания правовая инициатива является отправной точкой дальнейшего запуска механизма действия права. Она включает в себя уяснение конкретной проблемы в сфере общественных отношений и формирование инициативной группы. Речь идет о том, что перед конкретным индивидом – специалистом в отдельной отрасли возникает дилемма выбора вида правового поведения, он может остаться пассивным или проявить психологическую активность и правовую сознательность, то есть инициативу. К сожалению, на современном этапе развития общественных отношений в России наши граждане выбирают первый алгоритм действий, не оценивая критически то, что происходит

вокруг, по принципу «всегда так жили и работали». Вместе с тем из года в год небезразличных граждан становится все больше, на протяжении 16 лет Президент РФ на ежегодных брифингах с населением демонстрировал возможность каждого гражданина участвовать в жизни страны, указывая, что и болезнь одного человека, и недостроенный мост, и банкротство завода – это проблема всей страны, всего народа. Благодаря указанным усилиям, граждане стали объединяться в инициативные группы, осуществлять общественный контроль нормативных правовых актов, работу отдельных министерств и ведомств. Весь государственный аппарат уже сегодня выработал такую правовую политику, в которой особое место уделено некоммерческим организациям молодежи и их инициативам. «Будущее за теми, кто стремится быть современными в знаниях, в профессии, в компетенциях, кто чувствует вызовы и требования времени, умеет воспринимать и внедрять новое, кто ставит перед собой задачу быть лидером в отрасли» (URL: <https://www.vesti.ru/doc.html?id=2908035>).

Таким образом, необходимо создать целостную систему мер, при которых человек стал бы истинно действующим субъектом права. [6, с. 10] Обстоятельно изученный механизм действия права в его историческом развитии можно найти в диссертационном исследовании В.А. Ленчик, где ученый анализирует подход профессора А.С. Мордовца, указывая на идеализм в механизме реализации права, так как, по мнению ученого, он направлен на защиту прав и свобод человека и гражданина, охрану основных форм собственности. Интерес вызывают подходы к проблеме В.П. Казимирчука, по мнению которого узкое понятие механизма действия права представляет собой доведение правовых норм и предписаний до всеобщего сведения путем их внесения в законы и правовые акты.

Наше понимание механизма действия права намного шире, оно не сводится к пониманию способов реализации права, не носит психологический, социальный или юридический характер в силу того, что они все взаимосвязаны и не могут существовать один без



другого, поэтому мы не видим необходимости в подобной классификации.

Механизм действия права – это сложная, многоэтапная система, она включает в себя материальную и процессуальную стороны и условно может быть разделена на этапы.

Первый этап – этап правовой инициативы. Важно понимать, что под правовой инициативой в этом контексте мы понимаем не стадию правотворчества, а инициативу по изменению правил поведения, еще не возведенных в статус закона. Уместным в данном случае будет и тезис, что субъекты права могут добросовестно заблуждаться о наличии правовой нормы и на протяжении нескольких лет ее послушно соблюдать, хотя в системе законодательства она может быть не закреплена. Своеобразный правовой инфантилизм наоборот. На наш взгляд, правовая инициатива может явиться источником права. В своей профессиональной деятельности, независимо от отрасли, мы часто сталкиваемся с пробелами и коллизиями в праве, но не обращаемся за мерами прокурорского реагирования, не ждем новой нормы и не ищем аналогии в других отраслях права, а обращаемся в регионы к коллегам с единственным вопросом: «Какова правоприменительная практика?». Нарботки специалистов узкого профиля и лягут в основу правовой нормы.

Следующий этап – это этап нормотворческой инициативы и нормотворчества. На основании опыта, целесообразности и необходимости правового регулирования отдельных общественных отношений правовую инициативу подхватывают специальные субъекты нормотворчества, придают ей необходимую процессуальную форму, включают административные ресурсы, готовят обоснование. Объективной проблемой выступает факт неурегулированного перехода от правовой инициативы на местах до уполномоченных субъектов.

Третьим этапом выступают административные процедуры (обсуждение, принятие, обнародование) нормативного правового акта. Останавливаться на нем дополнительно нет необходимости, так как он подробно описан в общей теории права.

Следующий этап, незаслуженно забытый теоретиками, – институциональный, иначе, этап подведомственности. Любую норму права в государстве реализует не вымышленный персонаж. В общей части нормы или в преамбуле к дополнению (изменению) закона указано на полномочия того или иного государственного органа (института). Механизм реализации права не может существовать без надзирающих, применяющих и регулирующих государственных органов, между которыми самой нормой распределены полномочия. При этом надо отдавать себе отчет, что субъекты правовой инициативы, субъекты нормотворчества, субъекты правоприменения, субъекты контроля и надзора, субъекты регулирования и собственно целевые субъекты в большинстве случаев отличаются по составу и правовому статусу. Таким образом, на этом этапе будет существовать основной субъект – именно орган, призванный реализовывать норму права. Этот субъект будет вынужден провести инкорпорацию и включить новую норму права в круг своих прав или обязанностей.

Пятый этап – это непосредственно реализация нормы различными способами и методами. На наш взгляд, именно этот этап в большинстве случаев ассоциируют с механизмом действия права.

Заключительный этап представляет собой анализ правоприменительной практики с целью последующей обоснованной правовой инициативы.

Следовательно, в структуре механизма действия права особое место занимает правовая инициатива. Для обоснования новизны своих научных изысканий ряд авторов идентифицировали ее как социальную инициативу [7, с. 34] и как народную инициативу [1], однако наиболее удачным, на наш взгляд, является понимание А.В. Малько: «Правовая инициатива заключается в том, что субъекты имеют возможность своими целенаправленными правомерными действиями вызывать к жизни субъективные права и обязанности, изменять или прекращать их, достигая тех или иных юридических последствий» [8, с. 230].

В связи с этим можно сформулировать предварительное, рабочее определение ме-



ханизма действия права в России как совокупности взаимосвязанных и последовательных стадий воплощения правовой инициативы в правовую политику государства, а также реализации уже имеющихся правовых норм

и предписаний в поведении юридических и физических лиц посредством выполнения действий уполномоченными субъектами под угрозой применения мер государственного принуждения.

### Библиографический список

1. Афиногенов, Д.В. Законодательная инициатива граждан и их объединений в Российской Федерации / Д.В. Афиногенов. – URL:[http://www.civisbook.ru/files/File/Afinogenov\\_zak\\_gr-2007.pdf](http://www.civisbook.ru/files/File/Afinogenov_zak_gr-2007.pdf).
2. Вопленко, Н.Н. Основные принципы права: понятие и классификация / Н.Н. Вопленко, В.А. Рудковский // Вестник Волгоградского государственного университета. – 2013. – № 1(18). – 245 с.
3. Гойман, В.И. Действие права (методологический анализ) / В.И. Гойман. – М., 1992. – 182 с.
4. Кара-Мурза, С.Г. Манипуляция сознанием / С.Г. Кара-Мурза. – М.: ООО «ТД Алгоритм», 2015. – 563 с.
5. Комаров, С.А. Механизм правового воздействия / С.А. Комаров // Теория государства и права : курс лекций. – М.: БЕК, 2007. – 574 с.
6. Ленчик, В.А. Механизмы действия права : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / В.А. Ленчик. – М., 2002. – 20 с.
7. Малько, А. В. Законодательная инициатива как особая разновидность правовой инициативы / А.В. Малько, Л.Г. Агаберкова // Юридическая наука. – 2016. – № 6.
8. Малько, А.В. Стимулы и ограничения в праве: теоретико-информационный аспект / А.В. Малько. – М., 2004. – 250 с.
9. Научная школа. Теоретико-философские и исторические основы правовой политики российского государства. – М., 2015. – 49 с.
10. Попов, В.В. Соотношение права и законодательства: предпосылки рассмотрения через призму семиотического треугольника / В.В. Попов // Вестник Волгоградской академии МВД России. – 2017. – № 2.
11. Правовая жизнь российского общества в условиях глобализации : монография / под ред. А.В. Малько. – М.: Проспект, 2017. – 319 с.
12. Шабалин, В.А. Системный анализ механизма правового регулирования / В.А. Шабалин // Советское государство и право. – 1969. – № 10.