

На правах рукописи

Волкова Марина Васильевна

**Правовые средства обеспечения прав и свобод человека:
теоретико-правовой анализ**

Специальность 12.00.01 – теория и история права и государства,
история учений о праве и государстве

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Краснодар – 2010

Диссертация выполнена в Кубанском государственном аграрном университете

Научный руководитель:

Курдюк П.М. – доктор юридических наук, профессор

Официальные оппоненты:

Працко Геннадий Святославович - доктор юридических наук, профессор

Неказаков Владимир Яковлевич - кандидат юридических наук, доцент

Ведущая организация – Краснодарский университет МВД РФ

Защита диссертации состоится 2 марта 2010г. в 14 часов., в ауд.215 на заседании диссертационного совета по присуждению ученой степени доктора и кандидата юридических наук при Кубанском государственном аграрном университете (350044 Краснодар, ул. Калинина, 13).

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Кубанского государственного аграрного университета (350044 Краснодар, ул. Калинина, 13).

Автореферат разослан " ____ " _____ 2010 г.

Ученый секретарь

диссертационного совета

доктор юридических наук, профессор

Камышанский В.П.

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования обусловлена чрезвычайно важным местом правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина в механизме правового регулирования, который в свою очередь является жизненно необходимым для стабильности развития российского государства и общества. Совершенные правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина являются одним из основных, неотъемлемых составляющих элементов современного правового государства, важнейшим институтом теории права и других отраслевых наук. Посредством правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина гарантируется, охраняется и защищается правовой статус человека, определяются пределы вторжения в личную сферу, устанавливаются юридические гарантии обеспечения его (основных) конституционных прав, свобод и обязанностей.

В наш беспокойный век вряд ли можно найти более значимую и, вместе с тем, такую сложную проблему, каковой является правовое обеспечение прав и свобод человека и гражданина, а исследование средств, с помощью которых осуществляется данное обеспечение, также является немаловажным. В начале 2000-х годов концепция правового обеспечения стала лейтмотивом жизнедеятельности российского общества и государства. Упоминание о нем можно обнаружить в отечественном законодательстве последних лет, в выступлениях и предвыборных обещаниях политических деятелей, в указах Президента и постановлениях Правительства. На уровне международных отношений эта концепция является общепризнанной. Без создания научно обоснованного и активно действующего механизма обеспечения прав и свобод человека немислимы ни формирование гражданского общества, ни создание правового и социального государства, ни достижение подлинной свободы российских граждан. Вот почему теоретическое исследование такого явления правовой

действительности как правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина приобретают повышенную актуальность.

Сложность, важность и новизна этого явления правовой действительности означают, что его исследование может быть осуществлено и в русле нового направления в юридической науке - основ правового обеспечения прав и свобод человека и гражданина. Новое научное направление объективно необходимо. Его необходимость продиктована непосредственными потребностями общества в реальном осуществлении законодательных установлений, совершенствовании правообеспечительного законодательства и правоприменительной деятельности, особенно деятельности Конституционного Суда РФ, конституционных (уставных) судов субъектов РФ, федеральных судов и уполномоченных по правам человека как в РФ, так и в субъектах РФ, повышении правообеспечительной культуры государства, общества и личности.

Актуальна тема и в связи с поиском резервов правового обеспечения основных прав и свобод человека и гражданина. Имеется в виду более эффективное использование уже имеющихся правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также правовой помощи человеку и разработка новых правовых средств обеспечения прав и свобод, которые бы расширяли возможности реализации основных прав и свобод, а также их обеспечение.

Являясь предметом общетеоретического научного исследования, а также отраслевых юридических наук (уголовного, уголовно-процессуального, гражданского, гражданско-процессуального, административного, трудового права и др.), средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина в то же время объективно требуют изучения и в рамках теории права. Это требование обусловлено тем, что возможности теории права гораздо шире, чем возможности конкретных отраслевых наук. В рамках науки теории права возможно разработать

понятие, классификацию, характерные признаки и целостную систему правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина. При исследовании правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина как общеправового института можно избежать издержек несовместимости отраслевых подходов к выявлению его теоретико-правовых основ и моделированию механизма функционирования изучаемого правового явления.

Таким образом, сейчас, как никогда ранее, необходима целостная единая система правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, которая могла бы стать научной основой для правообеспечительного законодательства РФ и правоохранительной деятельности, а также для правообеспечительных институтов других отраслей права.

Объектом диссертационного исследования являются правовые отношения во всём их многообразии, существующие и возникающие между государством, с одной стороны, и человеком - с другой, а также между личностью и другой личностью.

Предмет исследования, являясь элементом обозначенного объекта, представляет собой генезис и содержание правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина как правового института.

Цель исследования состоит в разработке на концептуальном уровне самостоятельного, комплексного и перспективного направления теоретико-правовой науки - установление понятия, классификации правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, заключающей в себе возможность стать основой для расширения научных изысканий в области прав человека, совершенствования правообеспечительной, правоохранительной, правозащитной, правотворческой и правоприменительной деятельности государственных и общественных органов и учреждений.

Для достижения поставленной цели в ходе исследования были поставлены и решены следующие **научные задачи**:

1. обосновано положение о том, что в механизме правового обеспечения существуют правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина, с помощью которых и достигается результат данного механизма;

2. обосновано положение о том, что правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина есть предмет исследования теории права, определён уровень разработанности указанного предмета, установлен генезис понятия «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина»;

3. абстрагированы из всей совокупности правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина основные признаки, лежащие в основе этого правового явления;

4. выявлены правовые и содержательные особенности правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина путём установления её соотношения со смежными отраслевыми правовыми явлениями;

5. определены сущность и содержание категории «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина», расширен и чётко определён понятийно-категориальный ряд данных средств с учётом новых достижений юридической науки;

6. установлены классификация правовых средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина, их цели, природа, источники, иерархия и характер;

7. изучены некоторые судебные и несудебные организационно-правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина;

8. обосновано положение о том, что в системе российского права сложилась такая особая общность правовых явлений, как правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина как теоретико-

правовой юридической науки;

9. смоделирована структура правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина как совокупность двух основных элементов: правовых мер защиты и правовых мер ответственности;

10. выработаны рекомендации и предложения по совершенствованию и повышению эффективности правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина как общеправового института права.

Методологическую основу диссертации составляют принципы познания социальных явлений в их историческом развитии, взаимосвязи и взаимообусловленности, диалектический подход к изучению теории и практики, истории и современного состояния права. Большое значение при разработке темы имела идея правового государства, в котором существенное место отводится правовому обеспечению и, в частности, правовым средствам обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

В работе использованы общенаучные и частно-научные методы исследования (абстрагирование, анализ, синтез, обобщение, классификация, индукция, дедукция, толкование, системно-структурный, сравнительно-правовой, исторический).

Степень научной разработанности темы. Для обоснования сформулированных в диссертации положений использовались труды правоведов, изучающих различные отрасли и науки права, принадлежащие к различным направлениям и школам, а также публицистические материалы о правовых средствах обеспечения прав и свобод человека и гражданина, опубликованные в периодической печати.

Хотя термин «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина» в научной литературе встречался редко, однако проблемам, охватываемым этим понятием, уделялось большое внимание. Для формулирования собственных научных положений и выводов, составивших концепцию правовых средств обеспечения прав и свобод

человека и гражданина, диссертант опирался на труды учёных-юристов, активно разрабатывавших такие научные проблемы (области), как:

1) концепция прав человека и их осуществление (Л.Д. Воеводин, В.Е. Гулиев, В.Н. Кудрявцев, В.М. Курицын, В.А. Кучинский, Е.А. Лукашёва, Н.И. Матузов, М.Ф. Орзих, И.Ф. Покровский, Ф.М. Рудинский, Л.Б. Тиунова, Б.Н. Топорнин, В.А. Туманов, Б.С. Эбзеев);

2) механизм реализации прав (Е.А. Аграновская, С.С. Алексеев, С.Н. Братусь, Н.В. Витрук, Ю.И. Гревцов, Л.Н. Завадская, В.Н. Карташов, В.В. Копейчиков, А.И. Королёв, В.В. Лазарев, Т.Н. Радько, Л.П. Рассказов, И.В. Ростовщиков, В.Д. Сорокин, И.Е. Тарханов);

3) правовая защита (В.К. Бабаев, А.М. Васильев, П.Г. Виноградов, И.А. Возгрин, С.Е. Десницкий, А.В. Зиновьев, С.Ф. Зыбин, В.Н. Карташов, Д.А. Керимов, Г.Д. Ковалёв, Я.П. Козельский, С.А. Котляревский, Э.В. Кузнецов, Р.З. Лившиц, Д.И. Луковская, Ф.Ф. Мартене, В.С. Нерсисянц, Л.И. Петражицкий, А.Н. Радищев, В.П. Сальников, О.В. Смирнов, Л.И. Спиридонов, В.А. Туманов, В.Н. Хропанюк, А.И. Экимов, Л.С. Явич);

4) охрана прав человека (Я.М. Бельсон, В.В. Бородин, Л.О. Красавчикова, А.В. Кузнецов, Н.С. Малеин, И.Б. Михайловская, Л.А. Николаева, И.Л. Петрухин, С.Н. Сабикинов, Ю.И. Стецовский, М.С. Строгович, В.А. Тарасова, Б.Ю. Тихонова, К.В. Ярошенко);

5) защита прав человека (В.В. Бойцова, В.П. Грибанов, И.Я. Дюрягин, О.В. Иванов, С.Н. Кожевников, А.В. Коровников, А.М. Ларин, И.Д. Перлов, С.Д. Порошук, Н.А. Чечина, Д.М. Чечот);

6) конституционная ответственность (Ю.П. Еременко, Ф.М. Рудинского, С.А. Авакьяна, Г.В. Барабашева, Б.М. Лазарева и М.И. Пискотина. Более подробно данная тема рассматривается в трудах Т.Д. Зражевской и Н.А. Бобровой, Д.Т. Шон, Н.М. Колосова, С.Н. Братусь).

Исследованию различных аспектов правовой защиты человека способствовали труды зарубежных авторов (М. Альварес, Д. Бари, Ф. Вольтер, Х.П. Гассер, Г. Гегель, А. Герлох, В.М. Гессен, Р. Иеринг, К.

Кольяр, Ф. Люшер, Я. де Мейер, Г. Радбрух, Р. Рисдал, Х. Рогеман, В. Хубер, М. Холланд).

Вместе с тем, нельзя не обратить внимания на то, что в опубликованных трудах рассматриваются, как правило, лишь отдельные элементы и стороны проблемы отраслевого обеспечения прав и свобод человека и гражданина и при этом практически не затрагиваются вопросы теории обеспечения прав и свобод. Что касается специальных исследований, посвящённых комплексному изучению проблемы правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, то до последнего времени они отсутствовали в юридической литературе.

Основные положения и выводы диссертации автор подкрепляет эмпирическими данными.

Эмпирическую базу исследования составили действующие, а также недействующие внутригосударственные законы, международно-правовые акты, нормативные документы органов государственной власти и общественных объединений; результаты социологических исследований, опубликованные в научных изданиях; фактический материал, нашедший отражение в средствах массовой информации.

Теоретические, нормативные, социологические и прикладные источники, взятые в совокупности, стали той информационной базой, которая способствовала достижению научной обоснованности и достоверности формулируемых в диссертации положений.

Научная новизна диссертации состоит в том, что в ней впервые в российской юридической науке сделана попытка обосновать новое самостоятельное и перспективное направление исследований в правоведении - правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина. В работе на общетеоретическом уровне правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина рассмотрены в комплексе, как единое многоаспектное и полиструктурное правовое явление. Исходной посылкой для этого послужило выдвинутое положение

о том, что привычный общеправовой подход к проблеме тормозит наиболее полное и глубокое познание правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а следовательно, и развитие связанных с ним правовых явлений.

Впервые изучены степень разработанности правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина в рамках теории права, становление и развитие понятия «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина», а также соотношение средств обеспечения со смежными правовыми явлениями. В работе с различных точек зрения дано определение «правовым средствам обеспечения прав и свобод человека и гражданина»: 1) с точки зрения формы её существования и 2) институционной. Основные теоретические проблемы рассмотрены на основе правового подхода к их изучению. Новым является и моделирование механизма применения правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина без фактического функционирования которого реализация нарушенного права невозможна.

В процессе диссертационного исследования в понятийный аппарат теории права введён и определён ряд новых правовых понятий. Среди них: «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина», «правовые меры обеспечения прав и свобод человека и гражданина» и «процессуально процедурные средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина». Уточнены некоторые, ранее известные, понятия: «правовые средства», «обеспечение прав и свобод», «гарантии прав человека», «охрана прав», «защита прав» и другие юридические понятия. Появление в теории права новых понятий свидетельствует о выявлении таких фрагментов правовой действительности, которые прежде не изучались или требуют иной, современной интерпретации. Новизна положений, сформулированных в диссертации, позволяет говорить о создании концепции правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

Теоретические положения и выводы, выносимые на защиту.

1. В механизме правового обеспечения сложилось самостоятельное правовое явление - правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина, характеризующиеся самостоятельным предметом и специфическими методами исследования. Будучи обусловленной в определённой степени правовым состоянием общества правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина, в свою очередь, оказывают на него огромное воздействие.

2. Правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина являются одним из основных элементов механизма правового обеспечения и деятельности государства в целом, условием осуществления свобод и прав человека, гарантом его правовой обеспеченности, «заставляет» власть придать правовому статусу человека юридическую значимость.

3. Правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина являются одними из общечеловеческих ценностей, важнейшим результатом общедемократических завоеваний человечества. Они становятся неотъемлемым компонентом цивилизованного и правового государства - государства, признающего в своей организации и деятельности примат права и прав человека.

4. Понятие «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина» входит в структурный понятийный ряд категории «гарантирование прав», «обеспечение права», «защита прав», «охрана прав».

5. Правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина имеют свой механизм, который, в свою очередь, является одним из динамичных элементов механизма правового обеспечения и механизма правового регулирования в целом. Механизм правообеспечения представляет собой совокупность взаимодействующих между собой элементов: правовая охрана прав человека и правовая защита прав и

свобод личности.

6. Разработаны отдельные стороны понятия «правовые средства», что показывает новый потенциал и дает возможность предельно форсировать научно-теоретическое и теоретико-правовое исследование данной категории с учетом потребности юридической практики.

7. В результате классификации конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина было установлено, что исследуемые нами средства охраны и защиты в своем системном единстве представляют явление правовой действительности, однако при более детальном изучении было установлено, что данное явление является «расширительным», то есть имеют свои структурные виды и характерные признаки входящих в них элементов.

Теоретическая значимость исследования определяется: обоснованием нового подхода к содержанию и значению для общества правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, выявлением нового понятийного ряда «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина», «правовые меры защиты», «правовые меры ответственности», в связи с этим моделированием механизма правообеспечения. Научная разработка указанных проблем с позиций теории права будет способствовать дальнейшему развитию концепции и механизма правового обеспечения прав и свобод человека и гражданина, совершенствованию ряду отраслей и юридических наук.

Практическая значимость результатов исследования состоит в возможности их использования:

- в научно-исследовательской работе при анализе актуальных проблем права, в теоретическом обосновании выводов, относящихся к построению правового государства;
- в преподавании дисциплин теории государства и права, актуальных проблем теории государства и права, правоведения, и

множества специальных курсов по обеспечению прав человека, правовой охране и защите основных прав и свобод человека и гражданина;

- в практической деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, органов по совершенствованию правообеспечительного законодательства и иной нормативной базы и организации их эффективного применения.

Результаты исследования могут быть учтены государственными органами, органами местного самоуправления, должностными лицами и общественными объединениями при проведении мероприятий, направленных на совершенствование и эффективное использование правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина и средств других отраслей права.

Апробация результатов исследования была осуществлена в основном через опубликование автором статей. Основные положения диссертации были доложены диссертантом в выступлениях на научно-теоретических конференциях в городах: Таганроге, Ростове - на - Дону, Ставрополе.

Структура и объем диссертационной работы включает в себя введение, две главы, заключение и список использованной литературы.

II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы, объект и предмет исследования, раскрывается степень ее научной разработанности, формулируются цели, задачи, научная новизна, излагаются методологическая и эмпирическая база исследования, выводы, предложения, основные теоретические положения, выносимые на защиту, научно – теоретическая и практическая значимость работы, а также присутствуют апробация и внедрение результатов исследования.

Первая глава - «Понятие, признаки и классификация правовых средств» - содержит три параграфа, посвященных определению понятия и общей характеристики правовых средств, роли и основных черт, отражены признаки и свойства правовых средств, а также виды и классификация правовых средств.

В первом параграфе - *«Понятие и общая характеристика правовых средств»* - рассмотрена проблема правовых средств. Их своевременное и эффективное улучшение в правотворческом и правореализационном процессах становится все более актуальной. Без их улучшения неосуществима оптимизация механизма правового регулирования, настройка российской правовой системы на социально продуктивную и производительную деятельность.

За последнее время термин «правовое средство» часто употребляется не только в юридической литературе в трудах современных ученых юристов, но и зачастую в текущем законодательстве. В качестве примера можно привести ч. 3 ст. 46 Конституции РФ, в которой устанавливается: «Каждый вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты»¹, ст. 21 Федерального

¹ Российская газета, № 237, 25.12.1993.

конституционного закона от 26.02.1997 № 1-ФКЗ (ред. от 10.06.2008) «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»², так и в международно-правовых актах ст.13 «Конвенции о защите прав человека и основных свобод» (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (вместе с «Протоколом (№ 1)» (Подписан в г. Париже 20.03.1952), (Подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), «Протоколом № 7» (Подписан в г. Страсбурге 22.11.1984))³, п. 3. ст. 2. Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. говорится, что «...каждое участвующее в настоящем пакте государство обязуется... обеспечить применение компетентными властями средств правовой защиты, когда они предоставляются...»⁴ и т.д.

На уровне законодательного закрепления правовые средства представляют собой статический элемент механизма правового регулирования. Верный выбор законодателем правовых средств регулирования общественных отношений содействует их наиболее наилучшему введению в механизм социально-экономической и политической системы, обеспечивает согласованность с экономическими, социально-политическими, морально-нравственными и иными нормами в проведении социально-экономической реформы и демократизации гражданского общества.

В связи с важностью проблемы мы не пытаемся в пределах нашего научного изыскания исследовать все мыслимые и допустимые аспекты правовых средств. Так как в основную цель нашего общетеоретического исследования входит лишь только разработка отдельных сторон понятия «правовые средства». Особенностью проводимого исследования является полное и всестороннее раскрытие и рассмотрение данного понятия с взаимосвязью законодательного отраслевого и научнотеоретического их закрепления, а также рассмотрение его в неразрывной связи с другими явлениями правовой действительности, что показывает новый потенциал и

² Собрание законодательства РФ, 03.03.1997, № 9, ст. 1011.

³ Собрание законодательства РФ, 08.01.2001, № 2, ст. 163.

дает возможность предельно форсировать научно-теоретическое и теоретико-правовое исследование данной категории с учетом потребности юридической практики.

Однако анализ понятия «правовое средство» и его дефиниций не дает нам полных аргументированных оснований выделения из механизма правового регулирования этих явлений правовой действительности. Для этого, по нашему мнению, потребуется провести научное исследование основных черт данного понятия и дать им общую характеристику, а также раскрыть общие и специальные отличительные признаки и раскрыть их содержание. Об этом пойдет речь в следующем параграфе нашего исследования.

Подводя итог проведенному научному анализу формулировок исследуемого понятия, необходимо обратить внимание на тот необычайно важный факт, который умышленно не рассматривается в нашем научном исследовании, затрагивающий соотношение тождественных на наш взгляд категорий, «правовое средство» и «юридическое средство», между которыми с полной ответственностью, по общему мнению, можно поставить знак равенства. Так как логика правового мышления приводит нас к одним и тем же умозаключениям, что юридическое не может быть не правовым, правовое, в свою очередь, не может быть представлено как не юридическое. На основании этого понятия «правовое средство» и «юридическое средство» в рамках нашего научного исследования рассматривается как идентичные понятия.

Во *втором параграфе* - *«Роль, основные черты, признаки и свойства правовых средств, и их содержание»* - раскрываются вышеуказанные понятия, выделяются основные цели, для решения которых обязательным условием является наличие самостоятельного и автономного понятия «правовое средство», для этого нам необходимо

⁴ Права человека.. Основные международные документы. М., 2008. С 36-37.

раскрыть его познавательную роль в установлении некоторых плоскостей права.

В рамках фазы правоотношений правовые средства приступают к влиянию на общественные отношения в процессе реализации права лишь только на стадии правового регулирования и охватываются механизмом реализации права. Правовые средства в механизме реализации права выделяются из перечня других явлений правовой действительности специфической универсальностью, то есть обладают материальным продолжением, и благодаря этому могут обеспечить при их правильном применении наилучшее правомерное поведение в сфере правового регулирования, правоприменительную деятельность, включая правообеспечительную и правоохранительную деятельность в целях охраны, защиты и восстановления основных прав и свобод человека и гражданина и решения социально-экономических задач с поддержкой применения различных юридических конструкций и установлений.

Следовательно, изучение правовых средств под призмой их места, роли и функций в механизме правового регулирования является мотивированным для теории права и юридической практики.

Кроме того, можно аргументированно констатировать тот факт, что правовые средства, по общему мнению, обладают не только общеправовыми признаками, свойственными и некоторым другим явлениям правовой действительности, но и специфическими признаками, отличающие их от других правовых явлений, к которым, по нашему мнению, можно отнести:

1. Правовые средства имеют специально-правовую природу, поскольку являются элементами правовых механизмов правообеспечительного правоохранительного, правозащитного и т.д., которые базируются на нормах права и имеют правовую форму, их использование влечет за собой правовое воздействие, которое влечет юридические последствия. Указанный признак отграничивает правовые

средства от всех других средств, действующих в сфере права (экономических, политических, культурных, научно-технических, идеологических, субъективно-психологических и др.).

2. Правовые средства выражают собой все объединяющие правовые способы, приемы и меры обеспечения прав и законных интересов субъектов общественных отношений при достижении установленных целей, в этом проявляется общественная первостепенность указанных формирований и права в целом.

3. Правовые средства воспроизводят информационно-энергетические свойства и ресурсы права, что придает им особую юридическую силу, сконцентрированную на преодолении преград, возникающих на пути реализации прав и законных интересов участников правоотношений⁵.

4. Соединяясь установленным образом, правовые средства выдвигаются важнейшими функционирующими частями или элементами действия права, механизма правового регулирования, правовых режимов.

5. Правовые средства обеспечиваются государством и его принудительной силой, их отличает от других видов средств гарантированность мерами властного воздействия, поскольку воплощение в жизнь регулятивных возможностей права предполагает содействие со стороны государства и уполномоченных им его органов, которые в своей деятельности применяют всевозможного рода стимулирующие, обеспечительные, охранительные, защитные и карательных механизмы.

6. Правовые средства приводят к обусловленным юридически важным последствиям, определенным результатам и целям, той или иной степени результативности или дефектности механизма правового регулирования, а также других правовых механизмов правоохранительного, правозащитного, правообеспечительного и т.д.

⁵ См.: Малько А.В. Правовые средства: вопросы теории и практики. //Журнал российского права. 1998. С. 69.

Следовательно, «правовые средства» - это самостоятельное и автономное юридическое понятие, правовая природа которого не поглощается другими близкими к ней по смыслу юридическими категориями.

В третьем параграфе - «Виды и классификация правовых средств» - автор установил содержание понятия и признаки правового средства, перешел к раскрытию общеправовой классификации правовых средств. Проанализировал первоначально уже имеющиеся в юридических исследованиях и литературе подобного рода классификации правовых средств и попытался аккумулировать их в целостную классификационную систему.

Диссертант в исследовании первоначально сделал попытку выделить общеправовую классификацию и основания деления правовых средств на определенные классификационные группы, учитывая исследованную часть условий существующих в юридической литературе и различных теоретико-правовых исследованиях:

- I. Правовые средства по степени решаемых задач в процессе правового регулирования подразделяются на: общие и специальные⁶.
- II. Также в юридической литературе предлагается дробление правовых средств по характеру деятельности субъектов в процессе практического использования правовых средств.⁷
- III. Деление правовых средств по содержанию и функциональной роли в процессе их использования.
- IV. Основная классификация правовых средств, обладающая центральным значением в их теоретическом постижении и прикладном использовании предполагает деление правовых

⁶См.: Сапун В.А. Теория правовых средств и механизм реализации права. СПб, 2002. С 32.

⁷ Сапун В.А. Теория правовых средств и механизм реализации права. Дисс.... докт. юрид.наук., Нижний Новгород, 2002. С.60-61.

средств по методу, способу и типу правового регулирования в сферах публичного и частного права.⁸

V. Правовые средства также делятся в зависимости от особенностей их юридической природы и сферы функционирования, их можно разделить на средства-установления (средства-инструменты), средства правореализационной деятельности или средства-деяния.

VI. По мнению М.Н. Марченко⁹, правовые средства подразделяются в зависимости от степени сложности. Исходя из его позиции правовые средства можно разделить на Первичные (элементарные) и Составные (комплексные).

VII. Однако в юридической литературе встречаются и другие классификационные виды правовых средств, так по мнению Стрункова С.К., правовые средства можно подразделить по значимости в механизме правового регулирования на основные и вспомогательные.

VIII. По предмету правового регулирования (эту же группу можно назвать по отраслевому принципу) правовые средства подразделяются на:

- 1). Конституционно-правовые средства;
- 2). Административно-правовые средства;
- 3). Гражданско-правовые средства;
- 4). Уголовно-правовые средства и т.д.

IX. По характеру на:

- 1). Материально-правовые средства (рекомендации, запреты, поощрения, обязанности);
- 2). Процессуальные средства (иск, заявление, следственные действия и другие действия процессуального характера, процессуально-правовые институты, механизмы, режимы, нормы и т.д.).

⁸ Сапун В.А. Теория правовых средств и механизм реализации права. Дисс.... докт. юрид. наук. Нижний Новгород. 2002. С.60-63.

Х. По значимости последствий на:

- 1). Обычные правовые средства (штраф);
- 2). Исключительные правовые средства (смертная казнь).

ХI. По времени действия правовые средства подразделяются на:

- 1). Постоянные средства (гражданство);
- 2). Временные средства (премия).

ХII. По виду правового регулирования правовые средства делятся на:

- 1). Нормативные средства - то есть установленные в нормах права (поощрения, запреты обязанности и т.п.);
- 2). Индивидуальные (акт применения права, акт реализации прав и обязанностей).

ХIII. По информационно-психологической направленности, то есть особенностям воздействия на сознание, волю и мотивы поведения субъектов правоотношения, правовые средства можно подразделить на:

- 1). Стимулирующие правовые средства (правовые средства-стимулы);
- 2). Ограничивающие правовые средства (правовые средства-ограничения, правовые средства приостановления).

ХIV. Правовые средства могут подразделяться в зависимости от субъектов их используемых:

- правовые средства граждан (самозащита, самооборона)
- правовые средства должностных лиц;
- правовые средства государственных органов;
- правовые средства органов местного самоуправления;
- правовые средства организаций и т.д.

ХV. По характеру использования правовые средства могут быть подразделены на:

- 1) однократного применения - решение суда;
- 2) многократного применения - принцип права.

⁹ Марченко М.Н. Проблемы теории государства и права. М., 2007. С.366.

При этом данная классификация является не исчерпывающей и может быть в динамической прогрессии увеличиваться по мере увеличения количества научно-теоретических исследований в данной сфере.

Следовательно, правовые средства являются весьма важной юридической категорией, обозначающей существенную правовую реальность: определенные инструменты и деяния субъектов по их применению в целях достижения конкретного результата. Только при тщательном изучении данных сложных феноменов, упорядочении знаний о них, адекватном и качественном использовании в юридической сфере можно надеяться на кардинальное повышение эффективности правового регулирования, что позволит выйти на принципиально новый уровень развития правовой формы.

Вторая глава - «Организационно-правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина» - состоит из трех параграфов, посвященных генезису правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, основаниям и классификации правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также правовым мерам защиты и мерам ответственности.

В первом параграфе - «Генезис правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина» - автор в своем исследовании поднимает острый вопрос, который в науке теории права до сих пор является открытым и неразработанным. В рамках данного исследования предпринята попытка рассмотреть основные вопросы, которые помогут нам утвердить в рамках теории права новый правовой институт ранее не выделяемый из механизма правового обеспечения.

Теоретическое и научно-прикладное значение понятия «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина» определяется, прежде всего, выделением особого среза правовой действительности, который поднимает на новый уровень специально-юридическую

проблематику и вместе с тем прямо выражает диалектико-материалистическую характеристику права, его функции и активную роль в жизни общества. Но дело не только и не столько в этом. Рассматриваемый институт теории права имеет ключевое значение для утверждения нового научного подхода, который в соответствии с требованиями материалистической диалектики раскрывает явления правовой действительности в качестве «средств» (способов, мер, процедур, приемов) решения фактической, непосредственного обеспечения основных прав и свобод человека и гражданина.

Есть основания полагать, что такой подход в современных условиях служит таким направлением теоретико-прикладных исследований, которое по многим вопросам необходимо для реализации как внутригосударственного законодательства, так и международно-правовых актов, норм по охране и защите прав и свобод человека. Что приведет к ускорению правового и социально-экономического развития общества. А с методологической стороны характеризует передовую, конструктивную природу российского механизма защиты прав человека. Что впоследствии приведет к органичному соединению в нем широкого теоретического и практического подхода с анализом, основанным на учете юридического своеобразия явлений правовой действительности в России.

Однако на этом уровне исследования данного вопроса возникает еще одна проблема соотношения «защиты» и «охраны» в одном и том же понятии «конституционные средства охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина». Для этого необходимо рассмотреть исследуемые конституционные средства с точки зрения правомочности присутствия в термине двух элементов «охраны» и «защиты». Являются ли эти элементы составляющей одного и того же явления правовой действительности или же наоборот эти понятия не совместимы и представляют собой разрозненные части механизма правовой защиты, имеющие различное

предназначение. Для этого диссертант в исследовании тщательно анализирует научную литературу.

Проделанная аналитическая работа показала, что первым важным звеном в механизме правовой защиты человека является охрана прав.

При анализе научной литературы было установлено, что положение усугубляется еще и тем, что среди ученых, которые все-таки дают определение охране прав человека, нет единого мнения в формулировке данного понятия. На сегодняшний день в научных кругах существует, как минимум, четыре подхода к определению этого термина, и при этом ни одно из них не нашло поддержки у большинства правоведов.

Правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина непосредственно связаны с системой права и механизмом правовой защиты в целом в том смысле, что охрана и защита применяются в целях восстановления прав и служат мерой, обеспечивающей соблюдение правовых требований. Содержание и порядок применения каждой меры регламентируются нормами права, устанавливающими строго определенные формы воздействия, основания его применения, круг органов, применяющих данные меры, а также гарантии, обеспечивающие их правильное применение. Такая регламентация является исключительной компетенцией государства.

Изложенное позволяет резюмировать, что понятие «конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина», имеет право на существование наравне с понятием «правовые средства» и «юридические средства защиты».

Анализ исследуемых конституционных средств охраны и защиты не ограничивается выявлением характерных для них отличительных признаков, а также формулировки понятия к данному термину, но и предполагает полную и всестороннюю их классификацию при попытке системного подхода к классификации конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина.

Во *втором параграфе* - «Основания и классификация правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина» - подробно рассмотрены основания и дана классификация правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина.

До сегодняшнего дня так и не существует точной и полной классификации всех разновидностей конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, поэтому одной из проблем данного исследования является попытка классификации конституционных средств охраны и защиты прав и свобод.

На основании результатов анализа научной литературы можно сделать вывод, что общие основания классификации правовых средств можно применить в отношении конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина в качестве общих. К ним, в частности, относятся:

1. Конституционные средства охраны и защиты прав и свобод человека в зависимости от характера применяемых мер и назначению в механизме правовой защиты можно подразделить на: *материальные и процессуальные*.

Материальные средства защиты — это средства предусматривающие содержание действия по правовой охране и защите конституционных прав человека и гражданина.

Процессуальные средства охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина — это применяемые в судебном конституционном процессе нормы права, регулирующие процедуру рассмотрения дел о конституционности законов, по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан в Конституционном суде, а так же в деятельности других уполномоченных на то органов, где предусмотрены определенные процедуры охраны, защиты и восстановления нарушенных прав и свобод человека.

2. Также конституционные средства охраны и защиты прав и

свобод человека и гражданина можно классифицировать по характеру применяемых мер воздействия на органы и должностные лица, нарушающие конституционные права человека на: *императивные* и *неимперативные* (диспозитивные) средства воздействия.¹⁰

Императивные средства охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина – это такие средства, которые не допускают свободы усмотрения уполномоченным органом, который осуществляет правовую защиту в применении установленных законом мер, методов, приемов, процедур.

Неимперативные (диспозитивные) *средства охраны и защиты* прав и свобод человека и гражданина – это средства предусматривающие возможность выбора варианта действия уполномоченным органом правовой защиты с учетом указанных в законе условий и обстоятельств.

Хотелось бы отметить, что одна из основных гипотез, которая отрабатывалась в рамках нашего исследования, заключалась в том, чтобы классифицировать имеющиеся на данный момент в законодательстве Российской Федерации конституционные средства охраны и защиты. Результатом данной классификации может стать обнаружение пробелов, незаполненных частей законодательства РФ. В контексте этого предположения особый интерес представляли для нас недостатки законодательства, которые могли быть выявлены в практике его научного анализа и, прежде всего, в ходе его классификации.

Кроме того, до сегодняшнего дня так и не существует точной и полной классификации всех разновидностей конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, поэтому одной из проблем данного исследования является попытка классификации конституционных средств охраны и защиты прав и свобод.

В результате классификации конституционных средств охраны и

¹⁰ См.: Бойцова В.В. Правовой институт омбудсмена в системе взаимодействия государства и гражданского общества. Дисс. ... докт. юрид. наук. С. 566-567.

защиты прав и свобод человека и гражданина было установлено, что исследуемые нами средства охраны и защиты в своем системном единстве представляют явление правовой действительности, однако при более детальном изучении было установлено, что данное явление является «расширительным» то есть, имеет свои структурные виды и характерные признаки входящих в них элементов. Данное заключение было сделано на основании того, что различные структурные виды конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина выполняют разные задачи в правоприменительном (правозащитном) процессе при применении их в механизме правовой защиты по восстановлению нарушенных конституционных прав и свобод человека и гражданина, а также правового статуса личности.

В данной ситуации на первый план диссертационного исследования выходят два основных структурных вида - это конституционные меры защиты и конституционные меры ответственности.

Подробный анализ данных структурных видов конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина будет проделан в следующем параграфе диссертационного исследования.

В *третьем параграфе* - «Правовые меры защиты и меры ответственности» - подробно рассмотрены меры защиты и дано понятие «конституционных мер ответственности».

В результате проделанной работы, было установлено, что конституционные средства охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина имеют полное основание на структурную градацию: на конституционные меры защиты и конституционные меры ответственности.

Несмотря на чрезвычайно важную роль правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина, её изучению как правового явления в теории права должного внимания не уделялось. До сих пор ни в законодательстве, ни в юридической науке они никаким образом не определены: не сформулировано научно - обоснованное

понятие, не раскрыто содержание, не изучены роль и место данного правового явления в системе российского права, а также в понятийном аппарате конституционного права и конституционного правосудия, а также общей теории права. Классовый подход к изучению явлений правовой действительности, существовавший в юридической науке в недавнем прошлом, не стимулировал научные исследования в этом направлении.

В последнее время изучению правовых средств обеспечения прав и свобод человека и гражданина как правового явления несколько активизировалось, в том числе и в конституционном праве. Однако опубликованные к настоящему времени научные работы не раскрывают конституционные средства охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина как самостоятельное правовое явление, а также как явление правовой действительности в науке конституционного права. Не разрабатывали они и на концептуальном уровне.

Поскольку «правовые средства обеспечения прав и свобод человека и гражданина» - категория законодательная, для её правильного использования в конституционном праве необходимо чётко представлять сущностные и содержательные аспекты такого правового явления как «конституционные средства охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина». Без этого законодатель может издавать законы, объективно не обеспечивающие право человека на беспрепятственное использование конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, а правоприменителя - не применять их.

Исследование конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина как целостного правового явления показало, что они представляют отраслевой институт российского конституционного права. Представленный совокупностью конституционных норм (институтов), содержащихся в отрасли конституционного права и является составной частью правозащитных отношений, возникающих между

человеком, с одной стороны, и государством в лице его государственных органов, органов местного самоуправления государственных служащих и должностных лиц - с другой.

Полная и всесторонняя научная разработка конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина может служить в будущем основой для кодификации правозащитного законодательства.

Для дальнейшего совершенствования конституционной защиты человека в России представляется возможным сформулировать следующие рекомендации:

конституционные средства охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина нуждаются в интенсивном развитии. В их рамках необходимо активно изучать такие проблемы как; а) конституционные средства охраны и защиты как институт конституционного права; б) цель, особенности, виды, содержание данных средств; в) правовой статус, виды и содержание деятельности органов, которые применяют конституционные средства охраны и защиты; г) различные формы охраны и защиты прав и свобод человека;

в рамках юридической науки целесообразно применение термина «конституционные средства охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина», а также связанного с ним понятийного ряда, так как законодательно данные средства предусмотрены и уже применяются на практике;

при этом из механизма правовой защиты необходимо выделить механизм конституционной защиты, к которому и относятся исследуемые нами средства охраны и защиты, и дать ему научное обоснование. В нем можно было бы подвести итог достигнутому, охватить всё качественное разнообразие правовых явлений, так или иначе связанных с конституционной защитой, обобщить основные теоретические выводы конституционно-правовой науки и сформулировать на этой основе

положения, которые были бы общепризнанными и прочно вошли бы в арсенал категорий и понятий как конституционного права, так и общей теории права;

трактовка, классификация, типология указанных средств в научной и учебной литературе характеризуются отсутствием терминологической строгости, широким плюрализмом и конвенциональностью взглядов различных авторов, что не может не препятствовать четкому усвоению содержания и юридической природы этих средств при их изучении в образовательных учреждениях. Не отрицая ни в коей мере объективной необходимости плюрализма взглядов и неизбежности их известной конвенциональности для развития научной мысли, по нашему мнению, следует издаваемую в качестве учебной литературу разных авторов по возможности строже оценивать с точки зрения единообразия концептуальных подходов к освещению одних и тех же правовых явлений и используемого понятийно-терминологического ряда. В условиях существующей ныне практики издания учебной литературы, изложенное пожелание можно было бы адресовать, прежде всего, Методическому центру образования и координации научных исследований при Министерстве образования;

в связи с трудностями, возникшими в ходе реализации право-защитных норм Конституции РФ, возникла острая необходимость в систематизации всех норм, регулирующих охрану, защиту прав человека. Способом разрешения указанной трудности должно стать принятие Федерального закона «о конституционной охране и защите прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации»;

в целях конкретизации положений Конституции РФ крайне необходимо подготовить и принять Федеральный закон РФ «О конституционной ответственности». В нём необходимо сформулировать понятие конституционной защиты и охраны прав и свобод граждан, определить принципы и правовые основы этой защиты и охраны, особо

подчеркнуть место и роль Конституционного Суда РФ и Уполномоченного по правам в РФ в осуществлении конституционной охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, а также дать исчерпывающий перечень конституционных средств охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина;

для ликвидации пробелов в действующем законодательстве необходимо дать легальное (нормативное) определение и характеристику отдельных видов личных неимущественных прав: на жизнь, на здоровье, на здоровую окружающую среду, на индивидуальный облик (вид), на личную неприкосновенность, на личную свободу, право авторства и некоторые другие неимущественные права.

Органам государственной власти и Президенту РФ активно содействовать созданию несудебной системы охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина в лице общественных правозащитных объединений. Такая система должна включать в себя независимые от исполнительной власти контрольные, апелляционные и исследовательские формирования, которые бы сам человек мог привести в действие в соответствии со своими юридическими потребностями.

Реализация предложенных автором рекомендаций будет способствовать повышению эффективности уже действующего механизма конституционной защиты человека в России и стимулировать новые научные изыскания. Настоящее исследование представляется важным как в теоретическом, так и практическом плане. Оно расширяет границы уже имеющихся знаний и позволяет вплотную подойти к решению важнейших практических проблем.

В заключении делаются основные выводы, подводятся итоги предпринятого исследования.

Основные положения диссертационного исследования отражены в следующих публикациях автора:

I. Публикации в научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК:

1. Волкова М.В. Правовые средства обеспечения субъективных прав и свобод личности в системе правового регулирования. Юрист правовед № 4. 2008. – С. 28-31.

II. Публикации в иных изданиях:

2. Волков С.А., Волкова М.В. Правовые средства реализации правовой политики. // Правовая политика: Сб. науч. тр. Ч.1. «Теоретико-методологические и доктринальные принципы исследования правовой политики» / Отв. редакторы д-р юрид. наук, проф., П.П. Баранов, д-р юрид. наук., проф. А.В. Малько. Таганрог: изд-во Таганрог. гос. пед. ин-та. 2005- 152с.
3. Волков С.А., Волкова М.В. Правовые средства предотвращения угроз национальной безопасности. // Национальная безопасность современной России: основные угрозы: Сборник материалов международной научно-практической конференции. 24-25 ноября 2005г. II. - Ростов-на-Дону: РЮИ МВД России, 2005. – 248с.
4. Волкова М.В. Замечания на протокол судебного заседания как правовое средство защиты нарушенных прав. // Вестник Ставропольского института имени В.Д. Чурсина. 2006г. Выпуск 1. – Ставрополь: Издательство Ставропольского института имени В.Д. Чурсина, 2006 – 128с.
5. Волкова М.В. Конституционные меры защиты и меры ответственности за нарушение субъективных прав и свобод личности. // Сборник научных трудов профессорско-преподавательского состава кафедры государственно-правовых и политико-философских дисциплин Ростовского юридического института МВД РФ / Под ред. канд. филос. наук, доц. С.О. Беляева. – Ростов н/Д: Изд-во Рост. ун-та, 2006 – 624с.

6. Волков С.А., Волкова М.В. Правовые средства обеспечения национальной безопасности. // Результаты международной научно – практической конференции. Ростов-на-Дону, 2006.
7. Волков С.А., Волкова М.В. Правовые средства обеспечения экологических прав граждан // Сборник по экологическому форуму. 2006.
8. Волков С.А., Волкова М.В. Правовые средства миграционной политики в РФ. // Тезисы научно – практической конференции Ростовского Юридического Института МВД РФ. Ростов-на-Дону, 2006.
9. Волков С.А., Волкова М.В. Правовые средства защиты национальных меньшинств и этнических групп. // Региональная власть: политико – правовые аспекты реализации и осуществления / Под ред. докт. юрид наук, проф. П.П. Баранова; канд. филос. наук, доц. С.О. Беляева. – Ростов н / Д: Изд – во Южного федерального университета, 2007. – Т.2. – 600с.
10. Волков С.А., Волкова М.В. Правовые средства реализации, охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина. // Порядок общества: идеал в истории политико – правовой мысли и современность/ Под ред. докт. юрид наук, проф. П.П. Баранова; канд. филос. наук, доц. С.О. Беляева; докт. филос. наук, проф. Г.С. Працко. – Ростов н / Д: Изд – во ЮФУ, 2007. – 736с.
11. Волкова М.В. Правовые средства реагирования прокуратуры на выявленные нарушения законодательства РФ. // Труды юридического факультета ГОУВПО «Северо-Кавказский государственный технический университет»: сборник научных трудов. Выпуск 15. – Ставрополь: СевКавГТУ, 2007. – 248с.
12. Волков С.А., Волкова М.В. Правовые средства обеспечения субъективных прав и свобод личности. // Порядок общества: актуальные проблемы социально – правовой теории / Под ред. докт.

юрид наук, проф. П.П. Баранова; канд. филос. наук, доц. С.О. Беляева; докт. филос. наук, докт. юрид. наук, проф. Г.С. Працко. – Ростов н / Д: Изд – во ЮФУ, 2008. – 752с.