

ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА: ПОНЯТИЕ И МЕХАНИЗМ*

Анализируются различные подходы к понятию «правовая защита». На первый план выносятся права человека, которые нуждаются в надлежащей правовой защите. Обосновывается, что в исследовании проблемы прав человека важным является не только их теоретическая разработка и законодательное закрепление, но и создание необходимых условий, гарантий, предпосылок и механизмов их реализации. Показано место правовой защиты в системе смежных категорий, таких как «защита права» и «охрана права». Даны этимологическая, философская и формально-логическая характеристики данного понятия. Особое внимание уделено механизму правовой защиты, проанализированы его понятие и состав. В результате проведенного исследования сформулирован авторский подход к понятиям «правовая защита» и «механизм правовой защиты».

Ключевые слова: права человека; правовая защита; механизм правовой защиты; охрана права.

I. A. Minnikes

*Doctor habil. (Law), Professor,
Baikal State University of Economics and Law*

LEGAL DEFENSE: NOTION AND MECHANISM

The author analyzes various approaches to the notion of legal defense. Human rights, which require proper legal defense, are given most attention to. The author substantiates that when studying the issue of human rights it is important to work out not only its theoretical and legislative basis, but also the necessary conditions, guarantees, prerequisites and mechanisms of enforcement. The article provides etymological, philosophical and formal and logical characteristics to the notion of legal defense and determines its place in the system of related categories, such as defense of rights and protection of rights. Special attention is paid to the mechanism of legal defense; its concept and components are analyzed. As a result of the study, the author states his own approach to the notions of legal defense and mechanism of legal defense.

Keywords: human rights; legal defense; mechanism of legal defense; protection of rights.

Правовая защита как объект научного исследования постоянно находится в поле зрения специалистов как в области общей теории права, так и отраслевых юридических наук. Тем не менее, актуальность темы, по-прежнему, не вызывает сомнений. Кардинальные изменения произошли во всех сферах общественной жизни, значительно усложнилась социальная структура российского общества. Возникли совершенно новые отношения, более сложные и по структуре, и по содержанию, что обуславливает необходимость их надлежащего правового регулирования.

Кроме того, возрастание роли правовой составляющей — одна из тенденций развития правового государства и мирового сообщества. Как справедливо отмечает М. Н. Марченко, «...среди общих тенденций развития права в усло-

* Работа выполнена при финансовой поддержке проекта ФБ-140 «Механизм защиты прав человека посредством реализации органами государственной власти контрольных полномочий: сравнительно-правовой анализ России и Германии» (соглашение № 14.В37.21.0048; номер регистрации в ФГНУ ЦИТиС 01201267859).

виях глобализации все более четко выделяются также и другие тенденции, такие, в частности, как тенденция расширения юридического сектора, касающегося прав человека и гражданина» [10, с. 289].

Следует согласиться и с мнением тех авторов, которые полагают, что «...в исследовании проблемы прав человека сегодня на первый план выходит не только их теоретическая разработка и законодательное закрепление, но и создание необходимых условий, гарантий, предпосылок и механизмов их реализации» [6, с. 270].

Все это настоятельно требуют снова обращаться к вопросам именно правовой защиты, которая является наиболее легитимным способом разрешения возможных социальных конфликтов.

С позиций юридической практики актуальность исследования состоит в том, что законное и обоснованное применение средств правовой защиты позволит решить целый ряд задач по стабилизации современного российского общества. Речь идет об оптимизации накопленного правотворческого и правоприменительного опыта, выработке предложений, направленных на совершенствование действующего законодательства.

Понятие правовой защиты. Исследователи, которые ранее занимались правовой защитой, подходили к данному понятию с самых разных позиций, используя при этом различные термины, среди которых «защита права» является одним из самых распространенных.

Так, по мнению С. С. Алексеева, защита права — это государственно-принудительная деятельность, направленная на осуществление «восстановительных» задач, а именно на восстановление нарушенного права, обеспечение исполнения юридической обязанности [2, с. 280].

Н. С. Малейн полагал, что под защитой права понимается система юридических норм, направленных на предупреждение правонарушений и устранение их последствий [8, с. 192]. Позднее он уточнил свою позицию, написав о том, что под защитой права понимаются меры, предусмотренные в законе на те случаи, когда право уже нарушено. К ним относятся меры юридической ответственности и иные санкции — меры защиты. При этом автор подчеркивает, что следует различать охрану прав и защиту прав. Охрана прав — более широкое понятие, включающее все юридические правила по поводу определенного блага [9, с. 18–19].

На необходимость различать понятия «охрана» и «защита» указывали и другие авторы, которые в разное время занимались этой проблемой. Так, авторы фундаментального исследования «Экономические и социальные права человека и гражданина: проблемы теории и практики», отмечают, что по вопросу соотношения указанных понятий в юридической литературе существуют самые различные мнения, которые применительно к правам человека можно свести к следующим основным вариантам:

- отождествление понятий «защита права» и «охрана права»;
- признание за названными понятиями различий, вытекающих из специфики преломления в каждой из них одной и той же, но более широкой категории — «обеспечение прав»;
- поглощение понятия «защита права» более широким понятием — «охрана права»;
- отрицание понятия «охрана прав» в силу отсутствия в нем специального юридического содержания [6, с. 271].

По-нашему мнению, понятия «защита права», «охрана права» и «правовая защита» отождествлять не следует. Считаем, что «правовая защита» — более широкое понятие, которое включает в себя «защиту права», «охрану права» и еще ряд элементов.

Термин «правовая защита» также понимается в юридической литературе весьма неоднозначно.

С одной стороны он используется очень широко, может быть даже излишне широко, и в самых различных контекстах, где можно выделить несколько направлений исследований. Во-первых, много работ посвящено правовой защите определенной категории субъектов права. Во-вторых, правовой защите определенного вида объектов правоотношений. И, наконец, в-третьих, правовой защите в конкретных отраслях права и международно-правовой защите.

С другой стороны, правовой защите как теоретическому понятию посвящено сравнительно немного работ. Здесь, прежде всего, следует выделить работы А. В. Стремоухова, который правильно замечает, что «...сейчас, как никогда ранее, необходима целостная, единая теория правовой защиты человека, которая могла бы стать основой для правозащитного законодательства РФ и исследования проблем охраны и защиты прав человека во всех отраслях науки». А. В. Стремоухов считает, что правовая защита человека не сводится к простому сложению охраны прав и защиты прав. По его мнению, она выходит за рамки и того и другого явления и приобретает свои уникальные свойства. Полагаем, что с таким подходом следует согласиться. [11].

Используется также термин «юридическая защита». Но есть все основания понимать его как тождественный термину «правовая защита». В обоих терминах применяются лишь разные словосочетания и содержательных различий здесь не усматривается. Как же определиться в этом терминологическом несопадении и многообразии точек зрения? Начнем с исходных позиций.

В основе термина «защита» лежит существительное «щит» и само слово происходит от глагола «защищать», что означает отражать внешнюю угрозу, нападение и другие нежелательные воздействия [7]. Этимологическая характеристика данного термина имеет большое значение, но все же не в полной мере раскрывает содержание понятия «правовая защита».

Философская наука определяет понятие как мыслительную форму, в которой находят свое отражение существенные специфические свойства (признаки) предметов и явлений, возникшую и развивающуюся на основе общественной практики [5].

При определении понятия «правовая защита» обратимся к одному из традиционных приемов формальной логики, выделив признаки (характерные свойства) исследуемого явления, расположив их в логической последовательности, дадим его определение.

Начиная логико-юридический анализ понятия «правовая защита», следует изначально определиться, что ее неотъемлемыми свойствами (признаками) являются:

- правовая защита осуществляется на основе права и опосредована правом;
- правовая защита осуществляется с помощью правовых средств;
- правовая защита может осуществляться государством, специально уполномоченным органом или должностным лицом, а также самим человеком (правовая самозащита);
- большое значение имеет установление надлежащей правовой процедуры осуществления правовой защиты;
- объектом правовой защиты в данном случае являются права и свободы личности.

Таким образом, применительно к целям нашего исследования, можно дать следующее определение: правовая защита — основанная на нормах действующего законодательства, осуществляемая с помощью правовых средств деятельность государства, специально уполномоченного органа, должностного лица либо самого человека, направленная на защиту и охрану основных прав и свобод личности.

Механизм правовой защиты: понятие и элементы. Механизм правовой защиты (правовой механизм защиты) достаточно подробно изучен отраслевыми

юридическими науками. Серьезные исследования в этой области проводились в конституционном, гражданском, трудовом и других отраслях права. Механизму правовой защиты с позиций общей теории права также посвящен ряд исследований. Однако большинство исследований проводится несколько в ином аспекте — механизм защиты прав человека. И, зачастую, этот механизм отождествляется с механизмом правового регулирования.

Понятие «механизм правового регулирования» было разработано в 60-х годах XX в. С. С. Алексеевым и включает в себя следующие элементы: нормативная основа, нормативные акты (как звено, обслуживающее нормативную основу), правовые отношения, индивидуальные акты, правосознание и правовая культура [1]. В дальнейшем автор уточнил свою позицию, написав о том, что в соответствии со стадиями правового регулирования четко выделяются три, а с учетом особой факультативной стадии — стадии применения права — четыре основных элемента механизма правового регулирования: юридические нормы, индивидуальные предписания применения права (факультативный элемент), правоотношения, акты реализации прав и обязанностей [3, с. 26–27].

Однако последнее время популярным становится более широкий подход, согласно которому правовой механизм защиты прав и свобод представляет собой совокупность правовых норм, правовых учреждений и юридических процедур, при помощи которых осуществляется защита и восстановление охраняемых законов прав и интересов человека и гражданина.

По мнению сторонников данной точки зрения, в структуре единого, комплексного механизма защиты прав и свобод в России в настоящее время по существу функционирует пять механизмов, использующих свои формы и методы деятельности:

- государственный механизм, представленный органами власти Российской Федерации и субъектов;
- механизм публичной власти муниципального образования (органов местного самоуправления);
- механизм защиты со стороны общественных объединений;
- социально-партнерский механизм защиты;
- механизм самозащиты [6, с. 271].

В отраслевых юридических исследованиях встречаются самые различные подходы к вопросу о том, из каких элементов состоит механизм правовой защиты. Так, Ю. Н. Андреев, анализируя механизм защиты гражданских прав, в качестве элементов называет способы, средства и формы защиты гражданских прав [4]. Думается, что с такой позицией согласиться нельзя. Автор фактически говорит не об элементах механизма защиты, а о самостоятельных правовых явлениях, которые наряду с самим механизмом формируют суть такой правовой категории как «защита прав».

Безусловно, допустимы самые различные подходы к пониманию такого правового явления как «механизм правовой защиты». Применительно же к цели настоящего исследования наиболее приемлемым представляется моделирование механизма правовой защиты через понятие «механизм правового регулирования», предложенное С. С. Алексеевым.

Таким образом, механизм правовой защиты должен включать в себя следующие элементы:

- юридические нормы, которые образуют правовую основу механизма правовой защиты;
- правовые отношения, которые возникают между участниками общественных отношений в процессе правовой защиты;
- акты реализации прав и обязанностей (самозащита);
- акты применения права, когда правовая защита осуществляется с участием государства, специально уполномоченных органов или должностных лиц.

Список использованной литературы

1. Алексеев С. С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве / С. С. Алексеев. — М. : Юрид. лит., 1966. — 187 с.
2. Алексеев С. С. Общая теория права : в 2 т. / С. С. Алексеев. — М. : Юрид. лит., 1981. — Т. 1. — 359 с.
3. Алексеев С. С. Общая теория права : в 2 т. / С. С. Алексеев. — М. : Юрид. лит., 1982. — Т. 2. — 360 с.
4. Андреев Ю. Н. Механизм гражданско-правовой защиты / Ю. Н. Андреев. — М. : Норма : ИНФРА-М, 2010. — 464 с.
5. Войшвилло Е. К. Понятие как форма мышления: логико-гносеологический анализ / Е. К. Войшвилло. — М. : Изд-во ЛКИ, 2007. — 240 с.
6. Гаврилова Ю. В. Экономические и социальные права человека и гражданина: современные проблемы теории и практики / Ю. В. Гаврилова, А. А. Крикунова, Ф. М. Рудинский, Т. А. Сошникова ; под общ. ред. Ф. М. Рудинского. — М. : Права человека, 2009. — 495 с.
7. Крылов Г. А. Этимологический словарь русского языка / Г. А. Крылов. — СПб. : Полиграфуслуги, 2005. — 432 с.
8. Малеин Н. С. Гражданский закон и права личности в СССР / Н. С. Малеин. — М. : Юрид. лит., 1981. — 216 с.
9. Малеин Н. С. Охрана прав личности советским законодательством / Н. С. Малеин. — М. : Наука, 1985. — 166 с.
10. Марченко М. Н. Государство и право в условиях глобализации / М. Н. Марченко. — М. : Проспект, 2009. — 400 с.
11. Стремоухов А. В. Правовая защита человека / А. В. Стремоухов. — М. : Норма, 2006. — 279 с.

References

1. Alekseev S. S. *Mekhanizm pravovogo regulirovaniya v sotsialisticheskom gosudarstve* [A mechanism of legal regulation in a socialist state]. Moscow, Yuridicheskaya literatura Publ., 1966. 187 p.
2. Alekseev S. S. *Obshhaya teoriya prava* [The general theory of Law]. Moscow, Yuridicheskaya literatura Publ., 1981. Vol. 1. 359 p.
3. Alekseev S. S. *Obshhaya teoriya prava* [The general theory of Law]. Moscow, Yuridicheskaya literatura Publ., 1981. Vol. 2. 360 p.
4. Andreev Yu. N. *Mekhanizm grazhdansko-pravovoy zashchity* [A mechanism of civil remedy]. Moscow, Norma Publ., INFRA-M Publ., 2010. 464 p.
5. Voyshvillo E. K. *Ponyatie kak forma myshleniya: logiko-gnoseologicheskiy analiz* [Concept as form of thinking: a logical and epistemological analysis]. Moscow, LKI Publ., 2007. 240 p.
6. Gavrilova Yu. V., Krikunova A. A., Rudinskiy F. M., Soshnikova T. A. *Ekonomicheskie i sotsialnye prava cheloveka i grazhdanina: sovremennye problemy teorii i praktiki* [Economic and social rights of a human and citizen: the contemporary problems of the theory and practices]. Moscow, Prava cheloveka Publ., 2009. 495 p.
7. Krylov G. A. *Etimologicheskii slovar russkogo yazyka* [An etymological dictionary of the Russian language]. Saint Petersburg, Poligrafuslugi Publ., 2005. 432 p.
8. Malein N. S. *Grazhdanskiy zakon i prava lichnosti v SSSR* [The civil law and human rights in the USSR]. Moscow, Yuridicheskaya literatura Publ., 1981. 216 p.
9. Malein N. S. *Okhrana prav lichnosti sovetskim zakonodatelstvom* [Protection of personal rights by the Soviet legislation]. Moscow, Nauka Publ., 1985. 166 p.
10. Marchenko M. N. *Gosudarstvo i pravo v usloviyakh globalizatsii* [State and Law in the context of globalization]. Moscow, Prospect Publ., 2009. 400 p.
11. Stremoukhov A. V. *Pravovaya zashchita cheloveka* [Legal defense of the human]. Moscow, Norma Publ., 2006. 279 c.

Информация об авторе

Минникес Илья Анисимович — доктор юридических наук, профессор, кафедра гражданского права и процесса, Байкальский государственный университет экономики и права, 664003, г. Иркутск, ул. Ленина, 11, e-mail: iaminnikes@yandex.ru.

Author

Minnikes Ilya Anisimovich — Doctor habil. (Law), Professor, Dep-t of Civil Law and Civil Procedure, Baikal State University of Economics and Law, 11 Lenin st., 664003, Irkutsk, Russia, e-mail: iaminnikes@yandex.ru.