Овсянников Ю.Н.
О генезисе полицейского права

*Российская академия народного хозяйства и государственной службы при
Президенте РФ
(Россия, Санкт-Петербург)*

doi: 10.18411/lj-05-2020-213

idsp: ljjournal-05-2020-213

Аннотация

В статье рассматриваются некоторые аспекты генезиса такого правового образования как полицейское право. Делается попытка выяснения сути полицейского права, как правового института, так и его места в системе административного права.

Ключевые слова: полицейское право, полиция, административное право, полицейско-правовое регулирование, субъект полицейской деятельности.

Abstract

The article discusses some aspects of the genesis of such legal education as police law. An attempt is made to clarify the essence of police law, as a legal institution, and its place in the system of administrative law.

Keywords: police law, police, administrative law, police regulation, subject of police activity.

Ответ на вопрос о возникновении полицейского права важен для уяснения его сущности и места в правовой системе. Что предоставит возможность восстановить, но уже на качественно ином уровне такие полицейско-правовые категории как “полицейско-правовая норма”, “полицейское правоотношение”, «субъект полицейской деятельности», “полицейское принуждение” и др. На основе этих взаимосвязанных узловых категорий, в случае придания полицейскому праву статуса самостоятельной учебной дисциплины или хотя бы выделения его в виде раздела в курсе “Административное право”, студенты могут изучать полицейское право, а учёные-административисты (полицисты) обосновывать новые научные понятия, строить концепции и систематизировать материал.

“Всё это, - как писали специалисты, - сказалось бы положительно на развитии теории полицейско-правового регулирования, а значит, и на качестве нормативно-правовых актов, регламентирующих деятельность милиции и иных субъектов полицейской деятельности. А в конечном итоге повысило бы степень правовой защищённости граждан от произвольного государственно-принудительного вторжения в сферу их прав и свобод” [8, с. 75-85].

К полицейскому праву во все времена отношение было неоднозначным. Один из самых авторитетных учёных в этой области знания, знаменитый Роберт фон Мольте высказал в этой связи следующее: “едва ли в целой области государственных наук сыщется другое понятие, подобное понятию о полиции, относительно которого было столько неясности, столько спора, даже и до настоящего времени; здесь почти столько же различных воззрений, сколько и писателей, столько же противников, сколько и мнений” [5, с.7. прим.3]. Смотри потому, какое значение придавали полиции, и сам объём полицейской науки расширяли или суживали, или даже прямо отрицали необходимость её существования, как отдельной самостоятельной дисциплины. “Дело в том, - писал Шпилевский М.М., - что в сфере полицейского права, более, нежели в какой другой отрасли правоведения, постоянно сталкиваются во всей своей резкой противоположности личные и общественные интересы, начала свободы, самостоятельности и начала порядка, власти; поэтому-то при изучении полицейского

права очень трудно сохранить научное беспристрастие, столь необходимое для успеха науки” [11, с.8].

Прежде чем перейти к вопросу о зарождении полицейского права попытаемся дать определение полиции с учётом сегодняшних реалий демократического, правового государства. Итак, под полицией или субъектом полицейской деятельности следует понимать должностное лицо, орган, организацию, осуществляющих охрану общественного порядка, установленного правовым, демократичным способом, и наделённых с этой целью полномочиями применять меры принудительного воздействия при неукоснительном соблюдении законности, прав и свобод граждан.

Вся юридическая литература, в которой рассматривался генезис полицейского (административного) права связывает момент его возникновения с образованием в средневековых городах полиции – специального органа, призванного обеспечивать соблюдение правопорядка [2, с. 39-40; 7, с. 9; 10, с. 13]. Именно в это время полиция институциализируется, возникает как учреждение. Но для фиксации момента зарождения полицейского права важен не факт создания специального органа охраны правопорядка, а тот момент, когда фактические общественные отношения стали регулироваться правовой нормой, охраняющей общественный порядок, т. е. когда эти отношения перешли в разряд полицейских правоотношений. Поэтому следует отличать полицию как учреждение, институт от полиции как реального правового феномена. Последняя возникла намного раньше первой как необходимый инструмент реализации полицейских норм, поддержания общественного порядка.

Общепризнанно, что право гораздо старше государства, что оно “возникло вместе с человеческим обществом, но задолго до возникновения государства и что ещё до возникновения государства появились основные правовые явления – закон, власть, суд и регулировка всех важнейших взаимоотношений членов общества” [9, с. 131]. Исследуя литературу по истории первобытного общества [3; 4], приходится констатировать, что в первобытном (догосударственном) праве нормы-обычаи носили преимущественно запретительно-предписывающий характер, т. е. были охранительными (полицейскими). Применение же “мер принуждения к нарушителю могло быть осуществлено любым из соплеменников, т. к. полномочия по поддержанию порядка в общине (прообраз полицейских полномочий) принадлежали всем членам рода” [6, с. 13]. В условиях суровой и жестокой борьбы людей за существование первобытное право было настроено на сохранение и обеспечение оптимального функционирования рода и по сути своей явилось полицейским правом.

Таким образом, полицейское право, возникшее вместе с человеческим обществом в целях его охраны, существовало всегда, и будет жизнеспособным до тех пор, пока наличествует социум.

Полиция может ещё не оформиться или наоборот прекратить своё функционирование как институт, но полицейское право всё равно будет существовать, поскольку полиция как необходимый реальный правовой феномен в лице членов первобытной общины, граждан, армии, иных субъектов полицейской деятельности будет осуществлять охрану общественного порядка. Полицейское право можно переименовать, его можно отрицать как науку и учебную дисциплину, но это не повлияет на его наличное бытие, т.к. его существование обусловлено необходимо существующими полицейскими нормами, правоотношениями и содержанием деятельности его субъектов.

Можно отказаться ото всех отраслей права кроме полицейского и административного и человеческое общество выживет. Но отказ только от одного полицейского права чреват параличом всей правовой системы, т. к. нормы полицейского права посредством полицейского принуждения обеспечивают исполнение норм всех остальных отраслей права. Отказ от полицейского права

равносилен утрате человеком инстинкта самосохранения, на что способен только самоубийца или сумасшедший.

Именно к полицейскому праву относится восклицание Бельского К. С., с которым следует безоговорочно согласиться: “Значит, эта самая высокая отрасль права? Бесконечно самая высокая; самая необходимая из всех известных” [1, с. 126].

1. Бельский К. С. Феноменология административного права. Смоленск, 1995.
2. Берендтс Э.Н. Опыт системы административного права. Вып. 1. Ярославль, 1898.
3. История первобытного общества. Общие вопросы. Проблемы антропосоциогенеза. М., 1983.
4. История первобытного общества. Эпоха первобытной родовой общины. М., 1986.
5. Мольт Роберт. Наука полиции по началам юридического государства. Пер. Сементковского, СПб., 1871.
6. Овсянников Ю. Н. “Полицейское право” в истории правовой мысли Западной Европы и России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2002.
7. Палибин М.К. Повторительный курс полицейского права: 2-е изд. СПб., 1900.
8. Соловей Ю.П. Российское полицейское право: история и современность. // Государство и Право, 1995, №6.
9. Сорокин П. А. Элементарный учебник общей теории права в связи с теорией государства. Ярославль, 1919.
10. Тарасов И. Т. Очерк науки полицейского права. М., 1897.
11. Шпилевский М.М. Полицейское право как самостоятельная отрасль правоведения. Одесса, 1875.

Палеха Р.Р.

Сущностные признаки правового воздействия

*Центральный филиал ФГБОУ ВО «Российский государственный университет
правосудия»
(Россия, Воронеж)*

doi: 10.18411/lj-05-2020-214

ids: lj-05-2020-214

Аннотация

В статье рассматриваются сущностные признаки правового воздействия, позволяющие выделить главные отличительные особенности данного социально-юридического явления. К сущностным признакам правового воздействия необходимо относить: социально-юридический характер, управленческую природу, целеполагание, власть, социально-ценностный и информационно-сигнальный характер, элементный состав правового воздействия.

Ключевые слова: право, правовое воздействие, сущностные признаки.

Abstract

The article considers the essential features of legal influence, which allow us to identify the main distinctive features of this socio-legal phenomenon. The essential features of legal influence should include: socio-legal nature, managerial nature, goal-setting, authority, social-value and information-signal nature, the element composition of legal influence.

Keywords: law, legal impact, essential features.

В целях всестороннего теоретического анализа правового воздействия и раскрытия его юридической природы представляется обоснованным обратиться к выявлению сущностных признаков, характеризующих данное социально-юридическое явление. Под сущностными признаками рассматриваемого явления предлагается понимать его главные отличительные особенности, позволяющие определить место и оценить роль правового воздействия в системе смежных социально-юридических явлений.