



ОСНОВЫ ИССЛЕДОВАНИЯ И ИЗУЧЕНИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ КОНСТРУКЦИЙ В ТЕОРИИ ПРАВА

Галина БОЙКО,

аспирант

Львовского государственного университета внутренних дел

Summary

The aim of this article is devoted to the theoretical study of technical and legal features of the historical roots of legal constructions as the complicated phenomenon. Clarified functional value of the legal constructions in the process of knowledge of legal phenomenon. The attempt of founding and lightening the functional value of legal construction in the process of founding of legal phenomenon was made, what is important in the context of concrete gnoseological and praxeological interest, and as a way of the analyses of the others, more complicated legal phenomenon, including abstract ones. There are two immanent features of legal structures: legal-technical and conceptual, which are interrelated, because it goes to the single essence of the legal constructions.

Key words: legal construction, legal technique, function, structuring of law, immanent functions, permanent functions.

Аннотация

Цель данной научной статьи вызывает к попыткам теоретического анализа исторически сложившихся концептуальных подходов к феноменологическому исследованию функциональной сущности юридических конструкций. Предпринята попытка выяснить и указать на функциональную ценность юридических конструкций в процессе познания правовых явлений, что является немаловажным не только в контексте их конкретного гносеологического и праксеологического интереса, а и как средств и инструментов познания других, более компликативных юридических явлений, в том числе и абстрактного характера. Выделены две имманентные функции юридических конструкций: юридико-техническую и концептуальную, которые являются взаимосвязанными, поскольку выражают единую сущность юридических конструкций.

Ключевые слова: юридическая техника, юридическая конструкция, система права, юридическое письмо, законотворчество, теория права.

Постановка проблемы. В теории государства и права как в науке и учебной дисциплине, исследуется и изучается категория юридической конструкции. На данном этапе нет комплексных общетеоретических исследований, в которых юридическая конструкция изучается более основательно и как основной предмет исследования. Недостаточно внимания уделяется юридической конструкции именно украинскими учеными на уровне круглых столов, конференций в рамках научных статей.

В то время, когда в Украине происходят масштабные общественно-политические трансформации, проводятся правовые реформы, юридические конструкции приобретают особое значение, поднимаются на уровень проблематики, которая плотно связана с решением вопросов правового регулирования.

Именно поэтому, теоретические и практические исследования вопросов юридической конструкции актуальны.

Несмотря на актуальность данной темы, до настоящего времени отсутствуют монографические работы, посвященные проблеме юридических конструкций. Вместе с тем, некоторые аспекты исследуемой проблемы получили освещение в трудах С. Алексеева,

В. Баранова, Н. Власенко, Г. Давыдовой, А. Дутко, Т. Кашаниной, И. Онищука, Д. Пономарева, В. Чевычелова, А. Черданцева, И. Шутака др. Также труды Э. Аннерса, Ю. Барона, Г. Бермана, Г. Иеринга, О. Шпенглера, Е. Метцгера, Ф. Шуберта и др. Кроме того, это и философские труды Г. Гегеля, Б. Рассела, Г. Риккерта, Г. Хайдеггера, К. Ясперса и др.

Поэтому мы поставили **цель** – раскрыть доктринальные основы исследования юридической конструкции в системе права и осуществить анализ эволюции понятия юридической конструкции в историческом процессе.

Изложение основного материала исследования. Теория государства и права – одна из наук, целью которой является представить систематизированное представление о государственно-правовой жизни гражданского общества. Будучи частью теории государства и права, юридическая техника имеет практическое направление, поэтому должна выделиться как самостоятельная сфера науки [11, с. 5].

Юридическая техника – это совокупность способов и приемов подготовки, рассмотрения, принятия и обнародования проектов нормативно-правовых, правоприменительных, интерпретационных актов, которые

обеспечивают полное, простое, точное, экономное их соотношение с жизненными реалиями, волей законодателя или интерпретатора [13, с. 8].

По мнению И. Шутака, юридическая техника совмещает общую теорию права и отраслевые дисциплины. Отраслевые науки не ограничиваются теми практическими рекомендациями, которые разрабатывает для них теория права. С помощью профессиональных приемов и средств конкретизируются и развиваются положения общей юридической техники, и происходит их наполнение практическим содержанием (заключение договора, ведение судебного заседания, квалификации преступления и т.д.) [11, с. 8].

Немецкий ученый Г. Иеринг (1818–1892 гг.) посвятил проблематике юридической техники отдельное научное исследование «Юридическая техника» [3].

М. Ориу отрицал саму необходимость понятия юридической техники. По мнению ученого, она неадекватна важности и значимости права как социального явления. Проблему статуса юридической техники в системе юридических наук обосновал профессор В. Сырых, который считает, что юридическая техника – это самостоятельная наука, имеющая прикладной характер [11, с. 6].



По мнению Т. Кашаниной, родоначальником юридической техники следует считать английского ученого Ф. Бэкона. В работе Ф. Бэкона «Новый органон» (1620 г.) изложены правила написания законов. Развитие юридической техники продолжил французский ученый Шарль Луи Монтескье, английский ученый Е. Бентам, немец Р. Иеринг [4, с. 27].

В советский период проблемам юридической техники посвящены работы С. Алексева, Д. Керимова, А. Пиголкина, А. Ушакова и др.

Достаточно весомым представляется опыт Российской Федерации. На данном этапе юридическую технику в Российской Федерации развивает президент Нижегородского исследовательского научно-практического центра «Юридическая техника» В. Баранов. Нижегородский исследовательский научно-прикладной центр «Юридическая техника» за последние годы подготовил 19 экспертных заключений на проекты федеральных и региональных законов. Кроме того, во все субъекты Российской Федерации подготовлено, опубликовано и разослано «Рекомендации по подготовке и оформлению проектов федеральных законов». С 2007 года издается специализированный научный журнал «Юридическая техника» [11, с. 6].

Институт юридического письма (англ. Legal Writing Institute) – является крупнейшей в мире некоммерческой организацией, целью которой является совершенствование такого средства юридической техники как юридическое письмо. В исследовании указанной проблематики принимают участие более 2 000 членов института – известные адвокаты, судьи, а также профессора в области юридического письма США, Канады, Европы, Азии, Австралии и Новой Зеландии [17, с. 8].

Прикладные юридические науки, как правило, взаимодействуют с общей теорией права лишь косвенно. Но благодаря практическому характеру юридическая техника вступает с ними в прямые связи. Широкий взгляд позволяет утверждать, что вопросы, которые решаются многими прикладными науками, могут быть включены в предмет юридической техники. Например, разве тактика проведения следственных действий, методика расследования

преступлений не предназначены анализировать юридическую деятельность, способствовать достижению целей правового регулирования наиболее эффективными способами? [11, с. 8].

С другой стороны, методы и приемы, разрабатываемые судебной медициной или судебной бухгалтерией, имеют не только специальное неюридическое содержание, но и адресованы, прежде всего, не юристам-специалистам в других сферах. Вероятно, грань между юридической техникой и другими прикладными науками должна проводиться в зависимости от того, чья деятельность основывается на определенных правилах.

Развитие юридической техники обусловлено ее взаимодействием с логикой (наукой о законах человеческого мышления), филологией (наукой о языке), герменевтикой (философским учением об интерпретации). В литературе к числу дисциплин, взаимосвязанных с юридической техникой, включают также праксеологию (науку о правильно организованной, эффективной деятельности), кибернетику (теорию информации) и др. [11, с. 8].

Ценными для исследования юридической техники стали отечественные научные разработки, а именно: «Общая теория правовых оговорок» [13], «Теория и практика оговорок в праве: система понятий. Терминологический словарь» [7], «Оговорки международных нормативно-правовых актов (общетеоретические и типологические аспекты)» [12], «Дефекты дефиниций международного права: теоретико-методологические и технико-юридические аспекты» [9; 10], «Технико-юридические методы согласования национального и международного права» [15].

В 2011 г. И. Шутак и И. Онищук основали лабораторию академических исследований правового регулирования и юридической техники в г. Ивано-Франковске. Коллектив ученых активно исследует вопросы правового регулирования и юридических технологий, проведения научного анализа проблем теории государства и права, правового регулирования и юридической техники, разработки концепций технико-юридического обеспечения законотворческой деятельности как на общегосударственном, так и на региональном уровнях.

Первыми научными разработками лаборатории академических исследований правового регулирования и юридической техники, в соавторстве И. Шутака и И. Онищука стали: учебное пособие «Юридическая техника»; «Юридическая техника: учебно-методический комплекс для бакалавров» и «Юридическая техника: учебно-методический комплекс для специалистов и магистров» [8; 16; 17].

Несмотря на отсутствие украиноязычных учебных изданий с юридической техникой, в данных трудах синтезирован научный опыт ЕС, США и Российской Федерации. В учебном пособии детально рассматривается юридическая техника – новая учебная дисциплина, которую изучают в юридических высших учебных заведениях, а также основные виды юридической работы, правила создания и оформления юридических документов, выражения правового анализа юридических прав и обязанностей (нормативно-правовых актов, интерпретационных актов, договоров, актов судебного правоприменения и др.). Кроме того, вопросом юридической конструкции посвящен отдельный раздел [8].

Особого внимания с точки зрения доктринальных основ юридической конструкции заслуживает монография И. Онищука «Техника юридического письма в нормативно-правовых актах». Книга посвящена комплексному общетеоретическому исследованию юридического письма и разработке теории техники юридического письма в нормативно-правовых актах как сегмента юридической техники и составляющей юридических технологий. Сформулированы общие принципы словесной организации нормативных высказываний; установлены критерии качества и основные правила техники юридического письма; освещены особенности структуры нормативно-правового акта относительно его реквизитов, содержания и логики письменного изложения; сформированы практические рекомендации по совершенствованию техники юридического письма в нормативно-правовых актах аппарата государства.

В одном из разделов монографии И. Онищука юридическая конструкция раскрывается как умственная форма, с помощью которой организуются правовые средства, системно допол-



няя друг друга, образуя регулятивный механизм, который обеспечивает достижение прогнозируемого правового результата. Автором показано специфику юридической конструкции как способа мышления. Такой мыслительный формат и является юридической конструкцией постольку, поскольку ей принадлежит регулятивный потенциал [5, с. 125].

Юридическая техника значительно углубляет знания в области теории права (нормы права, нормативно-правовые акты, правотворчество, правоприменение, толкование норм права, юридическую деятельность); в сфере гражданского права (правосубъектность, юридическое лицо, гражданско-правовое соглашение); в сфере административного права (административные правонарушения, состав административного правонарушения, административно-правовые презумпции); в сфере уголовного права (состав преступления, презумпции в уголовном праве) и т.д. Много средств юридической техники изучаются в рамках трудового и семейного права – юридические конструкции, фикции, презумпции [17, с. 6].

В работе «Генезис и сущность юридической конструкции» (2005 г.) Д. Пономарев осуществил теоретическую реконструкцию и проанализировал эволюцию идеи юридической конструкции в континентальной юриспруденции. Автор исследовал юридическую конструкцию, начиная с фактическим ее появления в правовой действительности как приема юридической практики к ее дальнейшего теоретического осмысления в правоповедении, сформировал основные подходы к ее концептуализации. Д. Пономаревым выявлены основания изменения трактовки различных граней юридической конструкции в пределах развития континентального права и правоповедения [6].

В. Чевычелов в диссертации «Юридическая конструкция: проблемы теории и практики» (2005 г.) проанализировал эволюцию теоретических представлений о конструкции в праве, выделил и обосновал аспекты анализа в современной правовой науке. Автор показал специфику юридической конструкции как идеальной модели регулируемых правом отношений, раскрыл основные признаки и предложил авторское определение понятия «юри-

дическая конструкция», отмежевав юридические конструкции от смежных правовых понятий, сформировал научно обоснованные предложения и рекомендации по совершенствованию наиболее широко применяемых конструкций действующего российского законодательства [7].

Значительное внимание исследованию юридической конструкции уделила М. Давыдова в монографии «Юридическая техника: проблемы теории и методологии» (2009 г.). В работе проанализированы понятие, классификация и состав юридической техники, ее место в системе категорий общей теории права. Рассмотрен ряд теоретико-правовых понятий, которые соотносятся с технико-юридической проблематикой (язык права, юридические конструкции, нормативно-правовые предписания, правовые предположения, юридические символы и т.п.). Автор обосновала вывод о поэтапном развитии теории юридической техники как самостоятельной прикладной науки в системе юриспруденции [1].

В диссертации А. Дутко «Юридические конструкции и их использование в законотворческой практике» (2010 г.) освещено содержательную и функциональную характеристику юридических конструкций как средств законотворческой техники и выявлены особенности их использования в законотворческой практике Украины. Автор выяснила теоретико-методологические основы исследования юридических конструкций как средств законотворческой техники; определила место и роль юридических конструкций в комплексе элементов законотворческой техники; выявила особенности юридических конструкций частного и публичного права; проанализировала использование юридических конструкций в гражданском, уголовном, гражданском процессуальном и уголовно-процессуальном законодательстве Украины, и на основе этого сформулировала предложения по совершенствованию отечественного законодательства [2].

В континентальном правоповедении юридическое конструирование развивалась как инструмент и результат становления европейской юриспруденции с XI – XII веков. Юридическое конструирование возникло в качестве способа осмысления римского частного права с

целью его прикладного освоения. Впоследствии прием юридического конструирования выступил одним из факторов, которые оказали значительное влияние на развитие континентальной юридической догматики.

Выводы. Итак, вопросы исследования и изучения юридической конструкции как средства структурирования правовой информации являются важными для каждой национальной науки теории права. Юридическая техника – одно из центральных звеньев бытия права, которое способствует не только получению конкретной правовой отрасли, но и интеграции их развития, что определяется потребностями развития базовых концепций теоретического правоповедения. Отсюда вытекает необходимость современного учета специфики юридико-технологических приемов в различных отраслях права.

Список использованной литературы:

1. Давыдова М.Л. Юридическая техника: проблемы теории и методологии : [монография] / М.Л. Давыдова. – Волгоград : Изд-во ВолГУ, 2009. – 318 с.
2. Дутко А.О. Юридичні конструкції та їх використання в законотворчій практиці України : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.01 «Теорія та історія держави і права; історія політичних і правових учень» / А.О. Дутко. – Львів, 2010. – 20 с.
3. Иеринг Р. Юридическая техника / Р. Иеринг. – СПб., 1906. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.russiun-lawyers.ru/art.shtml>.
4. Кашанина Т.В. Юридическая техника : [учебник] / Т.В. Кашанина. – М. : Эксмо, 2007. – 512 с.
5. Онищук І.І. Техніка юридичного письма в нормативно-правових актах : [монографія] / І.І. Онищук. – Івано-Франківськ : Лабораторія академічних досліджень правового регулювання та юридичної техніки, 2014. – 228 с.
6. Пономарев Д.Е. Генезис и сущность юридической конструкции : дисс. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.01 / Д.Е. Пономарев ; Уральская государственная юридическая академия. – Екатеринбург, 2005. – 175 с.
7. Чевычелов В.В. Юридическая конструкция: проблемы теории и практики : автореф. дисс. ... канд. юрид.



Наук : спец. 12.00.01 «Теория и история права и государства; история учений о праве и государстве»/В.В. Чевычелов. – Нижний Новгород, 2005. – 26 с.

8. Шутак І.Д. Юридична техніка : [навч. посібник для вищ. навч. закл.] / І.Д. Шутак, І.І.Онишук. – Івано-Франківськ, 2013. – 496 с.

9. Шутак І.Д. Дефекти дефініцій міжнародного права: теоретико-методологічні й техніко-юридичні аспекти / І.Д. Шутак // Вісник Національної академії прокуратури України. – 2009. – № 3(15). – С. 85–91.

10. Шутак І.Д. Дефекти дефініцій міжнародного права: теоретико-методологічні й техніко-юридичні аспекти / І.Д. Шутак // Вісник Національної академії прокуратури України. – 2009. – № 4(16). – С. 84–89.

11. Шутак І.Д. Доктринальні основи юридичної техніки / І.Д. Шутак // Європейські перспективи. – № 4. – 2013. – С. 5–9.

12. Шутак І.Д. Застереження міжнародних нормативно-правових актів (загальнотеоретичні й типологічні аспекти) / І.Д. Шутак // Вісник Національної академії прокуратури України. – 2008. – № 2(10). – С. 104–110.

13. Шутак И.Д. Общая теория правовых оговорок : [монография] / И.Д. Шутак. – СПб : Санкт-Петербургский университет МВД России, 1998. – 205 с.

14. Шутак И.Д. Теория и практика оговорок в праве: система понятий. Терминологический словарь / И.Д. Шутак. – СПб : Санкт-Петербургский университет МВД России ; Алетейя, 1999. – 203 с.

15. Шутак І.Д. Техніко-юридичні методи узгодження національного і міжнародного права / І.Д. Шутак // Вісник Національної академії прокуратури України. – 2009. – № 1(13). – С. 91–100.

16. Шутак І.Д. Юридична техніка : [навч.-метод. комплекс для бакалаврів] / І.Д. Шутак, І.І. Онишук. – Івано-Франківськ, 2014. – 114 с.

17. Шутак І.Д. Юридична техніка : [навч.-метод. комплекс для спеціалістів і магістрів] / І.Д. Шутак, І.І. Онишук. – Івано-Франківськ, 2014. – 144 с.

ANALYSIS OF SCIENTIFIC VIEWS ON THE PROVISION OF ADMINISTRATIVE SERVICES IN THE FIELD OF MARITIME TRANSPORT

Oleh BONDAR,
Degree Seeking Applicant,
National University "Odessa Law Academy"

Summary

The article is devoted to the generalization and systematization of scientific views on the problem of provision of administrative services in the field of maritime transport. The following groups of theoretical developments in the following areas are determined: a) doctrinal, concerning the nature of administrative services; b) determining the peculiarities of legal regulation of maritime transport; c) devoted to the study of certain problems of permitting and registration activities in the sphere of maritime transport.

Key words: administrative service, administrative law doctrine, maritime transport, permits, registration.

Анотация

Статья посвящена обобщению и систематизации научных подходов ученых к проблеме предоставления административных услуг в сфере морского транспорта. Выделены следующие группы теоретических исследований: а) доктринальные, которые касаются содержания административной услуги; б) в которых определены особенности правового регулирования морского транспорта; в) посвященные исследованию отдельных проблем разрешительной и регистрационной деятельности в сфере морского транспорта.

Ключевые слова: административная услуга, доктрина административного права, морской транспорт, разрешения, регистрация.

Statement of the problem.

Modern development of maritime transport should be relevant to strategic European prospects of Ukrainian economic development. This concerns the field of administrative services, inherent to public and service nature of public authorities' activity aimed to promote the functioning of maritime transport. One of the main tasks of the State Inspectorate of Ukraine for Safety of Maritime and Inland Water Transport (SISMIT) is the provision of administrative services for the maritime and river transport in cases enshrined in the law [1]. Implementation of such a basic task requires a range of administrative services, establishing procedures of their provision, competence of officials of the inspectorate, identification of forms of the decisions taken on the results of administrative services. However, current legislation provides registration activities, issuance of permits by SISMIT, in particular – keeping the State Register of Ships of Ukraine and Ship's Log, maintaining the register of exemptions from the State Register of

Ships of Ukraine and Ship's Log, the right of navigation under the State Flag of Ukraine and the issuance of shipping documents, maintenance of register of bases for harboring of small ships, register of foreign navigation line, the issuance of licenses and permits.

SISMIT has offered information cards of administrative services relating to licensing only (receipt of duplicate and copy of the license, a license for business of providing services for passenger transportation, license renewal). However, the Law of Ukraine "On Administrative Services" [2] does not clearly define the concept of administrative services, because appropriate definition in Clause 1, Part 1, Article 1 contains no evidence of services and establishes purely authoritative character of the relevant powers of subjects of their provision. The consequence of the absence of a clear definition of administrative service features in a field-specified law is the development of an approach, according to which administrative services include any activity of public authority carried out in declarative manner, avoiding