

На правах рукописи

ЛЕБЕДЕВА

Екатерина Владимировна

**ИНСТИТУТЫ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА В РЕАЛИЗАЦИИ
ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОЙ ФУНКЦИИ РОССИЙСКОГО
ГОСУДАРСТВА**

Специальность 12.00.01 –

теория и история права и государства;
история учений о праве и государстве

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание учёной степени
кандидата юридических наук

Челябинск

2007

Работа выполнена на кафедре теории и истории государства и права Южно-Уральского государственного университета

Научный руководитель:

доктор юридических наук, профессор
Нижник Надежда Степановна

Официальные оппоненты:

доктор юридических наук, профессор,
заслуженный юрист Российской Федерации
Леушин Владимир Ильич;

доктор юридических наук, профессор
Исаенкова Оксана Владимировна

Ведущая организация:

Санкт-Петербургский юридический
институт (филиал)

Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации

12.00.01 - теория и история права и государства; история учений о праве и
государстве

юридические науки

К 212.298.01

267-92-30

darsvet@mail.ru

Защита состоится 30 октября 2007 года в 14 часов
на заседании диссертационного совета К 212.298.01 по защите диссертаций
на соискание учёной степени кандидата юридических наук при Южно-
Уральском государственном университете (454080, г. Челябинск,
ул. Коммуны, д. 149, ауд. 208).

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке
Южно-Уральского государственного университета

Автореферат разослан «_____» сентября 2007 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук,
доцент

С. М. Даровских

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования обусловлена теоретической и практической значимостью проблемных вопросов, связанных с пониманием формальных параметров и сущностных характеристик оптимальных моделей политико-правового устройства социума.

Современные реалии российского общества актуализируют вопросы эффективной организации общества. В этой связи особую значимость приобретает исследование гражданского общества как социального явления, как фактора построения и функционирования правового государства. Гражданское общество является признаком и одновременно структурным элементом правового государства. Причем становление правового государства во многом детерминировано именно уровнем развития гражданского общества. Российская Федерация, провозгласив себя правовым государством, взяла на себя ответственность за решение таких проблем, как укрепление демократии в сфере политики, предполагающей возможность формирования и функционирования структур, корпоративные интересы которых не противоречат, но и не совпадают с публичными интересами государства; формирование реальной рыночной экономики, в основу которой положены эффективные антимонопольные программы и налоговое законодательство, стимулирующие начинающий и средний бизнес и одновременно ограничивающие получение сверхприбылей; и др.

Определение наиболее подходящей модели гражданского общества для конкретного государства, осмысление накопленного опыта и определение путей наиболее рационального бесконфликтного построения правового государства – задача, которую способна решить только юридическая наука. Поэтому исследование путей построения гражданского общества в современной России, создание оптимальных моделей участия институтов

гражданского общества в реализации государственных функций имеют теоретическую и практическую значимость.

Одним из важнейших вопросов организации жизни государства является проблема реализации государством правоохранительной функции. Актуальность ее решения демонстрируют и те государственно-правовые преобразования, которые происходят в современной России.

В современных условиях вследствие расширения круга институтов гражданского общества происходит увеличение сферы их влияния на деятельность государства. В условиях становления правового государства общество и гражданин призваны играть ведущую роль, а государство – создавать все условия и возможности, направленные на удовлетворение и обеспечение реализации их прав, свобод.

Чем выше степень развития гражданского общества, тем большее участие в реализации функций государства, особенно правоохранительной, осуществляют его институты. В настоящее время в Российской Федерации объективно сформировалась необходимость реализации правоохранительной функции государства институтами гражданского общества. Осуществление данного вида деятельности в полном объеме только правоохранительными органами государства является на сегодня уже малоэффективной. Необходимость поддержки государством общественной инициативы в сфере охраны права и установления правопорядка в Российской Федерации является очевидной. Осуществление поддержки может выражаться в создании на федеральном уровне системы нормативно-правовых актов, определяющих статус институтов гражданского общества, участвующих в реализации правоохранительной функции государства, в укреплении в обществе мнения о необходимости оказания помощи институтам гражданского общества в процессе осуществления ими правоохранительной деятельности.

Взаимодействие гражданского общества и государства в Российской Федерации при реализации последним правоохранительной функции должно

строиться с учетом особенностей традиций и преемственности государственно-правовой системы. Только теснейшее сотрудничество, взаимовлияние и взаимоконтроль государства (в лице его механизма) и гражданского общества (в лице его институтов) могут способствовать полноценному осуществлению правоохранительной функции государства. Возможность осуществления правоохранительной функции государства самими институтами гражданского общества (под контролем государства) сблизит население и власть, поможет разрешить многие противоречия, находящиеся в государственно-правовой сфере.

Перечисленные обстоятельства обуславливают актуальность и научно-практическую значимость проблемы и объясняют выбор темы диссертационного исследования.

Степень разработанности темы. Проблема соотношения государства и институтов гражданского общества, представляющая собой комплекс фундаментальных вопросов правоведения, занимала ученых со времен глубокой древности. Различным аспектам данной проблемы уделяли внимание такие мыслители Античности, как Платон, Аристотель, Цицерон, римские юристы. К этим вопросам обращались св. Августин, Ф. Аквинский, М. Падуанский, Н. Макиавелли, Ж. Боден, Г. Гроций, Дж. Локк, Ч. Беккариа, Ш.-Л. Монтескье, Ж.-Ж. Руссо, И. Кант, Г. В. Ф. Гегель и др.

Фундаментальная роль проблемам развития гражданского общества традиционно отводилась в западной правовой мысли XIX–XX вв. На ней акцентировали внимание в своих трудах Р. Иеринг, Г. Еллинек, М. Ориу, Е. Эрлих, Ж. Гурвич, Г. Кельзен, Р. Паунд, Д. Фрэнк, Р. Арон, П. Козловски и др.

В отечественной юридической науке дореволюционного периода «гражданское общество» как категория рассматривалась в трудах таких классиков правовой мысли, как И. А. Ильин, Б. А. Кистяковский,

Н. М. Коркунов, М. М. Ковалевский, П. И. Нов-городцев, Л. И. Петражицкий, Е. Н. Трубецкой, Б. Н. Чичерин, Г. Ф. Шершеневич, А. С. Ященко и др.

Гражданское общество как социальное образование, относительно самостоятельное от государства, являлось специальным предметом исследования в работах Н. Н. Алексеева, В. Н. Бочкарева, И. В. Гессена, Б. В. Готье, А. Д. Градовского, Г. А. Джаншиева, М. Н. Капустина, Ф. Ф. Кокошкина, А. Ф. Кони, А. П. Куницына, А. Н. Лазаренко, С. П. Мокринского, И. В. Михайловского, П. И. Новгородцева, Н. И. Палиенко, Е. Н. Трубецкого, И. Я. Фойницкого А. С. Ященко и др.

Проблема взаимодействия гражданского общества и государства, являясь многоаспектной и многогранной, привлекала к себе внимание не только юристов, но и философов, социологов, политологов, историков: А. Н. Аринина, Н. И. Бухарина, А. Г. Володина, В. Н. Влазнева, А. А. Гусейнова, А. А. Демичева, Г. Г. Дилигинского, Ю. П. Дубровченко, В. В. Дьяконова, О. В. Исаенкову, И. Ж. Искова, Н. И. Карчевскую, В. П. Любина, Е. Н. Макшаеву, А. Ф. Нурт-динову, В. Н. Скворцова, А. К. Соболеву, К. А. Струся, Н. Н. Тарасова, Н. С. Тимофеева и др.

Деятельность государства, в том числе и в процессе взаимодействия с гражданским обществом, выражается реализации функций. Фундаментальные положения при исследовании функций государства были заложены представителями советской юридической науки: М. И. Байтиным, И. П. Блищенко, В. А. Вышинским, А. П. Глебовым, В. Е. Гулиевым, А. И. Денисовым, Л. И. Загайновым, Л. И. Каском, Ю. Б. Кравченко, Б. П. Курашвили, Л. В. Николаевой, М. И. Пискотиним, П. С. Ромашкиным, В. М. Сырых, И. С. Самощенко, Д. И. Чесноковым, Н. В. Черноголовкиным и др. Современные подходы к анализу функций государства представлены трудами С. В. Бабаева, Г. А. Борисова, М. А. Бухтерева, М. В. Жигулёнкова, В. С. Кудри, Л. А. Морозовой, Е. Е. Тонкова и др.

В настоящее время в юриспруденции продолжается поиск универсального определения правоохранительной функции государства. Исследованию

непосредственно правоохранительной функции государства посвящены работы Г. А. Караваевой, И. А. Кузнецова, С. М. Петрова, Ф. М. Савина, К. С. Юдельсона и др., а также диссертационные работы А. Г. Андреева, Р. И. Загидуллина, Я. А. Кузнецова, Т. Д. Матвеевой, Л. В. Медведицковой, Н. Д. Не-чаева, В. Ю. Пиотровского, З. В. Попова, Е. В. Рябовой, А. В. Сим, В. В. Смирнова и др.

По мере развития гражданского общества расширяется круг его институтов, участвующих в реализации всех функций государства, в том числе и правоохранительной. Исследованием институтов гражданского общества, участвующих в реализации правоохранительной функции государства, с организационной и функциональной сторон занимались Г. А. Иванцова, С. А. Ищенко, А. М. Кононов, А. А. Круглов, И. О. Кулиев, А. В. Кулинченко, Н. П. Маюров, В. Нестеров, Т. А. Нестерова, Н. Д. Нечевин, В. И. Омигов, Е. А. Парасюк, Э. В. Талапина, И. Шихат, Е. С. Шомина и др.

В целом в юридической литературе освещение получили такие вопросы, как определение категориального статуса феномена «гражданское общество», выявление сущности данного феномена, исследование принципов, целей, задач, функций гражданского общества, соотношение гражданского общества и государства, функции государства, специфика реализации государством отдельных функций и т. д. Однако до сих пор проблема участия институтов гражданского общества в реализации правоохранительной функции российского государства не выступала в качестве комплексного самостоятельного объекта исследования. Выносимая на защиту диссертация представляет собой попытку восполнения данного пробела.

Объектом диссертационного исследования являются общественные отношения, складывающиеся в процессе взаимодействия государства и

гражданского общества при реализации правоохранительной функции государства.

Предметом диссертационного исследования является понятийный аппарат, посредством которого вырабатывается унифицированный подход к пониманию институтов, категорий, принципов, в совокупности образующих феномен «гражданское общество»; особенности структуры и содержания данного феномена; научные представления о его политико-правовой природе, проблемные вопросы, касающиеся специфики становления гражданского общества в современной России. В качестве предмета диссертационного исследования выступают категория «правоохранительная функция государства», нормативные и организационные основания взаимодействия государства и институтов гражданского общества в России, практика законодательного и иного регулирования участия институтов гражданского общества в реализации правоохранительной функции в Российской Федерации.

Цель и задачи исследования. Цель диссертационного исследования заключается в комплексном теоретико-правовом анализе проблемы участия институтов гражданского общества в реализации правоохранительной функции государства с акцентированием внимания на роль и место структурно-функциональных элементов гражданского общества в процессе реализации правоохранительной функции в Российской Федерации.

Поставленная цель определила основные задачи исследования:

- исследовать категорию «функция государства»;
- осуществить теоретико-правовой анализ научных взглядов на сущность, структуру и особенности реализации правоохранительной функции государства;
- проанализировать механизм осуществления правоохранительной функции государства;
- исследовать понятие, социальную сущность и политическую природу юридического феномена «гражданское общество»;

– проанализировать факторы, определяющие специфику развития гражданского общества в современной России;

– охарактеризовать сущностные и организационные аспекты взаимодействия гражданского общества и государства в контексте реализации правоохранительной функции;

– выявить специфику нормативно-правового закрепления статуса институтов гражданского общества, участвующих в реализации правоохранительной функции государства, в Российской Федерации;

–определить роль и место институтов гражданского общества в механизме осуществления правоохранительной функции в Российской Федерации.

Методологической основой диссертации послужили принципы познания социальных явлений, рассматриваемых с точки зрения динамики социального развития, связи теории и практики, взаимодействия с однородными социальными феноменами. Наиболее активно в процессе исследования применялись методы сравнительно-правового и формально-юридического анализа, а также метод междисциплинарного синтеза.

В работе использованы методы структурного и функционального анализа, правового и государственного моделирования, реконструкции и интерпретации идей и теорий, социально-юридического прогнозирования, а также статистический методы.

Теоретическую основу диссертационного исследования составили произведения классиков политико-правовой мысли, а также представителей отечественной дореволюционной юриспруденции.

К различным аспектам природы и функционирования гражданского общества обращались Н. Н. Алексеев, В. Н. Бочкарев, И. В. Гессен, Б. В. Готье, А. Д. Градовский, Г. А. Джаншиев, М. Н. Капустин, Ф. Ф. Кокошкин, А. Ф. Кони, А. П. Куницын, А. Н. Лазаренко, С. П. Мокринский, И. В. Михайловский, П. И. Нов-городцев, Н. И. Палиенко, Е. Н. Трубецкой, И. Я. Фойницкий А. С. Яценко и др.

В качестве теоретической основы диссертационного исследования послужили также труды современных отечественных юристов: С. С. Алексеева, В. К. Бабаева, С. Н. Бабурина, В. М. Баранова, А. М. Величко, А. А. Демичева, О. В. Исаенковой, В. М. Корельского, В. В. Лазарева, В. И. Леушина, Л. С. Мамута, В. С. Нерсисянца, Н. С. Нижник, В. Д. Перевалова, Р. А. Ромашова, О. Г. Румянцева, Л. И. Спиридонова, И. А. Умновой и др.

Нормативной базой диссертационного исследования явились законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации: федеральные законы, акты органов исполнительной власти, нормативные правовые акты субъектов федерации, акты органов местного самоуправления.

Эмпирическую базу диссертационного исследования составили практика Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, статистическая информация, результаты социологических исследований.

Научная новизна диссертации предопределяется подбором и компоновкой рассматриваемого материала, а также междисциплинарной методологией познания. Применяемый автором метод междисциплинарного синтеза предполагает рассмотрение сочетания философских, социологических, политических и иных аспектов феномена «гражданское общество» в контексте проблемы осуществления государством своих функций.

Диссертация является работой монографического характера, в рамках которой автор осуществляет комплексный анализ механизма реализации правоохранительной функции государства, определяет роль и место в нем институтов гражданского общества, выявляет специфику взаимодействия государственных органов и институтов гражданского общества в современной России.

На основе представлений о концептуальных, институционально-функциональных и нормативных основаниях гражданского общества автором предложена комплексная модель взаимодействия институтов гражданского общества и государства в процессе осуществления государственных функций. Проблемы соотношения гражданского общества и государства предлагается рассматривать в контексте действия двух тенденций: конфликтности и консенсуальности публичных и частных интересов.

Положения, выносимые на защиту:

1. Содержание функций государства (как определённого отношения) составляют субъект (государство в лице механизма государства и гражданское общество в лице институтов), объект (все общественные отношения или их определённая сфера, которые охватываются отдельными видами (сторонами) деятельности государства в рамках определённых направлений), механизм реализации (стороны (виды) деятельности, осуществляемые в определённых формах и методами).

2. Правоохранительная функция государства представляет собой стороны (виды) деятельности государства и институтов гражданского общества, направленные на обеспечение охраны и защиты прав и интересов личности, общества. Правоохранительную функцию государства (как и другие функции) необходимо рассматривать как результат взаимодействия общества и личности, с одной стороны, и государства – с другой. Следствием развития правового государства является то, что его функции (в том числе и правоохранительная) сопрягаются с общественным контролем, расширением участия институтов гражданского общества в управлении сферой общественной жизни и др.

Субъектами правоохранительной функции государства являются государство (в лице своего механизма) и гражданское общество (в лице своих институтов). Объект рассматриваемой функции государства

представляет собой все сферы общественных отношений (что отличает её от других функций).

3. Механизм осуществления правоохранительной функции государства характеризуется преобладанием правоприменительной деятельности (в рамках правореализационной деятельности как формы осуществления функций государства) государства и гражданского общества. Проникая во все сферы общественных отношений, правоохранительная функция реализуется посредством предупреждения правонарушений, разрешения юридических дел, привлечения виновных к ответственности и т. п. Правотворческая деятельность как форма осуществления правоохранительной функции выражается в создании не просто норм права, а нормативно-правовой базы, соответствующей интересам общества в целом и каждой личности в отдельности.

4. Система взаимодействия гражданского общества и государства, представляется идеальной лишь тогда, когда государство, обладая властными полномочиями, позволяет гражданскому обществу проникать в сферу своей деятельности (через допуск некоторых институтов гражданского общества в сферы реализации государственных функций), а также контролировать деятельность механизма государства. При этом институты гражданского общества должны обладать механизмом общественного контроля над осуществлением функций государства (в том числе и правоохранительной), возможностью оказания помощи и сотрудничества, влияния на проведение государственной политики.

5. Таким институтам гражданского общества, как третейскому суду, народным дружинам, общественным помощникам сотрудников правоохранительных органов, профсоюзным организациям, правозащитным организациям (объединениям и иным формам юридических лиц), адвокату, частному нотариату и другим, должно отводиться значительное место при осуществлении правоохранительной функции государства. При этом деятельность как государственных, так и негосударственных

правоохранительных органов должна охватывать не только защиту кого-либо от нарушений, но и создание норм права, эффективного механизма их реализации, соответствующего реально сложившимся общественным отношениям.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что в нем освещаются вопросы, имеющие существенную значимость для теоретико-правового цикла юридических наук. Материалы и выводы диссертации конкретизируют и дополняют ряд тем по теории государства и права, конституционному праву России, административному праву.

Практическая значимость исследования. Материалы и выводы диссертации могут быть использованы в дальнейших научных работах по теории государства и права, конституционному праву, административному праву, в процессе преподавания курсов «Теория государства и права», «Правоохранительные органы Российской Федерации» в высших учебных заведениях Российской Федерации, при разработке спецкурсов, рассматривающих вопросы взаимодействия государства и институтов гражданского общества и механизм реализации функций государства.

Результаты исследования могут быть использованы в законотворческой деятельности и правоприменительной практике государственных органов в сферах реализации правоохранительной функции государства.

Апробация результатов исследования. Диссертация обсуждена и одобрена на заседании кафедры теории и истории государства и права Южно-Уральского государственного университета. Основные теоретические выводы работы отражены в публикациях автора, а также излагались в докладах и выступлениях на IV международной научно-практической конференции, посвящённой 60-летию ЮУрГУ и 10-летию специальности «Юриспруденция» в ЮУрГУ «Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2003» (Челябинск, 2003); международной научно-практической конференции, посвящённой 10-летию Конституции Российской Федерации «Реализация положений Конституции Российской Федерации в

законодательстве» (Челябинск, 2003), II межвузовской научной конференции студентов и аспирантов «Право и суд в современном мире» (Челябинск, 2004); межвузовской научно-практической конференции молодых исследователей «Современные проблемы юридической науки» (Челябинск, 2005, 2006); на VIII международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2006» (Челябинск, 2006); VII международной научно-теоретической конференции «Правовые состояния и взаимодействия: историко-теоретический, отраслевой и межотраслевой анализ» (Санкт-Петербург, 2006); IX международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2007» (Челябинск, 2007).

Структура диссертации определяется целью и задачами исследования. Работа состоит из введения, двух глав, объединяющих шесть параграфов, заключения, списка источников и литературы.

II. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертации, анализируется степень ее научной разработанности, определяются объект и предмет исследования, его цель и вытекающие из нее задачи, представляются источниковая база, методологические и теоретические основы диссертации, раскрывается научная новизна исследования, формулируются основные положения и выводы, выносимые на защиту, выявляется теоретическая и практическая значимость результатов работы, приводятся данные апробации полученных в результате исследования результатов.

Первая глава – «Правоохранительная функция государства: сущность и механизм реализации» – состоит из трех параграфов «Теоретико-методологические основания исследования функций государства» (§ 1); «Правоохранительная функция государства: сущностные характеристики»

(§ 2); «Механизм реализации правоохранительной функции государства»

(§ 3)

Анализируя существующие в теоретико-правовой науке подходы к пониманию функций государства, диссертант исследует содержание таких базовых понятий, положенных в основу определения «функция государства», как «сторона» и «направление» деятельности.

Направление – это линия движения, путь развития; а сторона – место, расположенное в определённом направлении от объекта. При понимании функции государства должна отражаться не только реальная возможность деятельности (то есть сторона), но и её потенциальная способность (то есть направление). Категория «функции государства» занимает промежуточное место между категориями «сущность» и «деятельность». В этом и проявляется двойственная природа функций государства – это и направления, и стороны его деятельности.

Наличие множества различных подходов к пониманию функций государства свидетельствует о значимости проблемы в теоретическом государствоведении и об актуальности ее разработки. В контексте комплексного анализа осмысления феномена «функции государства» целесообразно осуществить **систематизацию подходов к пониманию функций государства**, в результате которой оказалось возможным выделить следующие группы подходов:

– *внешнеопределённый подход*: функции государства – это основные направления, стороны, виды деятельности государства;

– *внутреннеопределённый подход*: функции государства – это механизм осуществления деятельности государства (в том числе предмет, содержание, средства и способы);

– *телеологический подход*: функции государства – это цель и его социальное назначение;

– *интегративный подход*: функции государства – это основные направления деятельности, а также цели методы, формы и средства её осуществления.

На основе проведённого анализа диссертант определяет **функцию государства** как *сторону (вид) деятельности государства в рамках определённого направления, обусловленную его сущностью и социальным назначением.*

Для функций государства характерны следующие **признаки**:

– в функциях государства проявляется сущность государства, социальное назначение;

– функции государства определяют структуру его деятельности, то есть способы, закономерности организации его элементов как сложной системы. (Структура государственной деятельности определяется системой тех общественных отношений, на которые государство оказывает необходимое воздействие и её невозможно характеризовать в отрыве от системы регулирования им общественных отношений. Изменение функций неизбежно влечёт изменение структуры);

– обуславливают закономерности его становления, развития, смену одних исторических типов государства другими;

– носят объективный и динамичный характер;

– направлены на достижение целей и реализацию задач государства;

– в процессе реализации функций государства задействован весь механизм государства.

Дефиниция «функции государства», как и любые государственно-правовые категории, обладает содержанием. Однако вопрос об элементах функций государства не нашел в юридической науке однозначного ответа. Исследовав различные теоретические концепции, диссертант приходит к заключению, что содержанием функций государства (как определённого отношения) являются субъект (государство в лице механизма государства и гражданское общество в лице институтов), объект (все общественные

отношения или их определённая сфера) и механизм реализации (стороны (виды) деятельности, осуществляемые в определённых формах и методами).

Исследование функций государства создало базис для теоретического осмысления *правоохранительной функции государства*, под которой диссертант понимает *стороны (виды) деятельности государства и институтов гражданского общества, направленные на обеспечение охраны и защиты прав и интересов личности, общества.*

В юридической науке позиции исследователей расходятся, во-первых, в определении объекта данной функции, во-вторых, в определении ее субъекта, и, в-третьих, в определении объёма, форм и методов реализации самой деятельности государства в рамках данной функции.

В ходе анализа содержания правоохранительной функции государства диссертант уделяет внимание исследованию таких категорий, как «права» и «законные интересы человека и гражданина», «охрана» и «защита прав», «правопорядок» и «законность».

Представляется обоснованной сформированная в науке позиция, согласно которой охраняемые законом *интересы*, отличаются от субъективных прав прежде всего тем, что им не противостоят прямые юридические обязанности соответствующих лиц, они не имеют конкретного перечня юридических гарантий.

Термины «охрана» и «защита» либо рассматриваются как тождественные, либо «охрана» рассматривается как более широкое понятие. В правовой действительности охрану и защиту прав и свобод человека и гражданина отождествлять не следует, хотя данные понятия связаны между собой и соотносятся как часть и целое. Права и интересы охраняются постоянно, а защищаются только тогда, когда нарушаются. *Охрана* прав и свобод человека и гражданина выполняет регулятивно-статическую функцию, то есть является своего рода обеспечением в статистическом аспекте. *Защита* предполагает принудительный способ осуществления права (в отношении обязанного лица), применяемый в установленном законом порядке

компетентными органами или самостоятельно человеком (самозащита) в целях восстановления нарушенного права. Охрана – это установление общего правового режима, а защита – те меры, которые предпринимаются в случаях, когда гражданские права нарушены или оспорены. Охрана в широком понимании – это создание условий для реализации прав, а защита нарушенных прав – составная часть их охраны.

Общественный порядок представляется понимать как состояние общественных отношений, складывающихся в процессе соблюдения всеми участниками установленных в данном обществе правил поведения, закреплённых в социальных нормах (мораль, нравственности), обеспечивающих создание нормальных условий для существования и развития личности, общества и государства. Частью общественного порядка является *правопорядок*.

Законность представляет собой особый государственный и общественный режим, принцип поведения участников общественных отношений, к которым предъявляется главное требование – точно и неуклонно исполнять все законы и подзаконные акты.

Правоохранительную функцию государства (как и другие функции) необходимо рассматривать как результат взаимодействия общества и личности, с одной стороны, и государства – с другой. Следствием развития правового государства является то, что его функции (в том числе и правоохранительная) связаны с общественным контролем, расширением участия институтов гражданского общества в управлении сферой общественной жизни.

Субъектами правоохранительной функции государства являются государство (в лице своего механизма) и гражданское общество (в лице своих институтов). Под *объектом* рассматриваемой функции государства понимаются все сферы общественных отношений (что отличает её от иных функций). *Целью реализации правоохранительной функции* является создание необходимых условий для обеспечения достойного и безопасного

существования личности и общества, их взаимодействия. Правоохранительную функцию можно назвать универсальной вследствие богатой палитры форм и методов её реализации, широкого спектра общественных отношений, на которые она направлена.

Правоохранительная функция была присуща государству всегда и является одной из ведущих в его деятельности. Благодаря именно данной функции обеспечивается существование, благополучие самого общества, личности в нём.

Анализируя механизм реализации правоохранительной функции государства, диссертант подвергает исследованию теоретические основы механизма осуществления всех функций государства, рассматривает роль и значение дефиниции «механизм» в теоретической юриспруденции.

В диссертации отмечается, что в юридической литературе распространено мнение, согласно которому реализация функций государства происходит государственным аппаратом или механизмом государства, либо тем и другим сразу, поскольку между государственным аппаратом и механизмом государства нередко не проводят различия.

Под государственным аппаратом необходимо понимать систему государственных органов. Механизм государства представляет собой систему всех государственных организаций: органов государства, государственных учреждений и государственных предприятий. Вследствие изложенного в качестве одного из субъектов осуществления функций государства понимается механизм государства, исходя из расширительного его толкования.

Рассматриваемый в качестве элемента содержания функций государства, механизм осуществления функций государства представляет собой стороны (виды) деятельности субъекта (механизма государства и (или) институтов гражданского общества), осуществляемые в определённых формах и определёнными методами. Только благодаря оптимальному сочетанию всех элементов происходит эффективное движение механизма.

Разработанная советской юридической наукой концепция о делении всех форм осуществления функций государства на правовые и организационные является научно обоснованной. В качестве правовых форм осуществления функций государства диссертант понимает правотворческую деятельность (издание компетентными государственными органами соответствующих правовых норм, либо подтверждение силой государственно-властного авторитета уже существующих социальных норм, в правовом закреплении которых заинтересовано общество, а также участие институтов гражданского общества) и правореализационную деятельность (соблюдение, исполнение, использование и применение права механизмом государства и институтами гражданского общества). Рассмотрение правоохранительной деятельности в качестве формы осуществления функций государства представляется нецелесообразным, так как необходимо самостоятельно выделять правоохранительную функцию государства.

Механизм осуществления правоохранительной функции государства, по мнению диссертанта, характеризуется преобладанием в рамках правореализационной деятельности как формы осуществления функций государства правоприменительной деятельности механизма государства и институтов гражданского общества. Проникая во все сферы общественных отношений, правоохранительная функция реализуется посредством предупреждения правонарушений, разрешения юридических дел, привлечения виновных к ответственности и т. п.

Правотворческая деятельность как форма осуществления правоохранительной функции выражается в создании не просто системы норм права, а нормативно-правовой базы, соответствующей реально сложившимся интересам общества в целом и каждой личности в отдельности.

Для достижения действительно правового порядка, для эффективной реализации правоохранительной функции государства необходимо оптимальное сочетание методов принуждения и убеждения, императивных и

диспозитивных методов. В процессе развития гражданского общества при осуществлении правоохранительной функции государства наиболее эффективным будет преобладание методов убеждения, введение системы поощрения (не только морального, но и материального) гражданской активности. Только высокий уровень правовой культуры граждан, правосознание общества способны обеспечить установление и закрепление правового порядка.

Вторая глава – «Месть и роль институтов гражданского общества в реализации правоохранительной функции государства» – состоит из трех параграфов «*Институты гражданского общества в политико-правовой организации социума*» (§ 1); «*Взаимодействие государства и гражданского общества в контексте осуществления правоохранительной функции государства*» (§ 2); «*Институты гражданского общества в реализации правоохранительной функции Российской Федерации*» (§ 3).

Исследование участия институтов гражданского общества в деятельности государства предопределяет изучение механизма взаимодействия государства и гражданского общества, которые рассматриваются как взаимопроникающие и взаимодополняющие явления. Рассмотрение институтов гражданского общества в процессе их взаимодействия с государством предполагает установление модели правового государства, так как презюмируется, что гражданское общество может существовать только в правовом государстве.

Анализируя роль и место институтов гражданского общества в политико-правовой организации социума, диссертант исследует структуру гражданского общества, которую составляют институты гражданского общества. Рассмотрение различных классификаций институтов гражданского общества говорит об их многоаспектности и многофункциональности. Деятельность институтов гражданского общества пронизывает все сферы общественных отношений. Особое место занимают такие формы объединения граждан, как церковь и семья, с одной стороны, и органы

местного самоуправления и Уполномоченный по правам человека, с другой стороны. Выделение многими исследователями указанных элементов в качестве институтов гражданского общества представляется не совсем корректным, так как церковь и семья не могут определяться как институты гражданского общества, представляя глубоко личностную сферу интересов; органы местного самоуправления и Уполномоченный по правам человека также не являются институтами гражданского общества, вследствие публичного характера своей деятельности.

Существует мнение, что структуры и элементы гражданского общества существуют лишь формально, потому что, с одной стороны, слабость институтов гражданского общества обусловлена непоследовательностью демократических преобразований в экономической, политической и духовной жизни, отсутствием должной ответственности государственной власти за нарушения ею прав и свобод человека, низким уровнем политической и правовой культуры граждан, с другой – сказываются неизбежные издержки сложного процесса освобождения сознания россиян от деформаций, порождённых гнётом государственной бюрократии. Влияние на власть как реализация функции институтов гражданского общества ещё не достигает значимых результатов. Авторами это объясняется в большей мере тем, что, на их взгляд, институты гражданского общества оторваны от самого общества. С данной позицией можно согласиться лишь отчасти, так как в настоящее время в Российской Федерации только идёт процесс становления (что, безусловно, и выражается в некоторых изъянах) институтов гражданского общества, их роль в реализации правоохранительной функции государства только определяется.

Структура гражданского общества, по мнению диссертанта, включает в себя:

– общественные организации (объединения) преимущественно политической направленности (политические партии и т. д.);

– институты социально-экономической и культурной сферы (коммерческие и некоммерческие организации);

– негосударственные правоохранительные институты (адвокатура, частные детективные и охранные предприятия, частный нотариат, а также народные дружины, третейские суды, правозащитные организации и т. д.).

Рассматривая взаимодействие государства и гражданского общества при осуществлении правоохранительной функции государства, диссертант предпринимает попытку проанализировать научные подходы к исследованию механизма взаимодействия институтов гражданского общества и государства при осуществлении последним функций, в том числе и правоохранительной функции.

Анализ взаимоотношений гражданского общества и государства должен учитывать как нисходящие (государство → общество), так и восходящие (общество → государство) связи, так как сосуществование государства и гражданского общества – сложный процесс взаимоограничений и взаимоконтроля¹.

Идеальной представляется такая система взаимодействия гражданского общества и государства, в рамках которой государство, обладая властными полномочиями, позволяет гражданскому обществу проникать в сферу своей деятельности (через допуск некоторых институтов гражданского общества в сферы реализации государственных функций), контролировать деятельность механизма государства.

По мнению диссертанта, формами взаимодействия государства и гражданского общества являются взаимное целенаправленное воздействие друг на друга в определённых пределах вмешательства в целях эффективного выполнения функций и задач; взаимопомощь; взаимный контроль; взаимная ответственность; сотрудничество при реализации функций. При

¹ См.: *Иванцова Г. А.* Теоретико-правовые основы развития местного самоуправления: Дис. ... докт. юрид. наук. Уфа, 2000. С. 142

совершенствовании указанных форм возможен баланс во взаимоотношениях между государством и гражданским обществом.

Основой стабильности в обществе является формирование, нормативно-правовое закрепление организационных и функциональных основ и расширение участия институтов гражданского общества в рамках деятельности государства.

Взаимодействие государства и гражданского общества должно строиться на полноценных взаимоотношениях. Несмотря на то что государство обладает властными полномочиями, являясь самым сильным политическим институтом, оно должно предоставлять реальную возможность институтам гражданского общества участвовать в реализации его деятельности, проведении политики, особенно при осуществлении правоохранительной функции. Последняя, проникая во все сферы общественных отношений, затрагивает права и законные интересы общества, и каждого гражданина, именно поэтому в эффективной и полноценной реализации правоохранительной функции государства заинтересовано не только государство, но и общество.

В целях эффективного осуществления правоохранительной функции государство должно расширять сферу участия в её реализации институтов гражданского общества. Модель осуществления правоохранительной функции государства должна строиться на обеспечении условий для самостоятельного осуществления институтами гражданского общества своих прав и свобод без активного вмешательства со стороны правоохранительных структур государства.

Анализируя место институтов гражданского общества в реализации правоохранительной функции современного российского государства, диссертант отмечает, что в процессе развития гражданского общества неизбежно происходит включение отдельных его институтов в качестве субъектов в содержание правоохранительной функции государства.

Круг институтов гражданского общества, участвующих в реализации правоохранительной функции государства составляют третейский суд, народные дружины, общественные помощники сотрудников правоохранительных органов, профсоюзные организации, правозащитные организации (объединения и иные формы юридических лиц), адвокатура, частный нотариат и др.

Субъективная готовность институтов гражданского общества к участию в деятельности государства в настоящее время достаточно высока, однако на практике возможность её реализации существует в незначительном объеме. Не случайно, как свидетельствуют результаты социологических исследований, большинство граждан Российской Федерации считают влияние на решения властей невозможным.

Некоторые из указанных организаций, осуществляя свою деятельность ещё в СССР, накопили положительный опыт, учитывая который, можно создать систему, в рамках которой субъекты могут достичь высокой эффективности в сфере правоохраны и обеспечении прав и законных интересов граждан и общества. Исторический опыт может помочь не только не повторять ошибок прошлого, но и создать оптимальную для достижения целей систему.

По мнению диссертанта, институтам гражданского общества должно отводиться значительное место при осуществлении правоохранительной функции государства. Деятельность как государственных, так и негосударственных правоохранительных органов должна охватывать не только защиту кого-либо от нарушений, но и создание системы норм права, эффективного механизма их реализации, адекватного реально сложившимся общественным отношениям.

В настоящее время в Российской Федерации отсутствует система нормативно-правовых актов, закрепляющих организационные и функциональные основы институтов гражданского общества, участвующих в реализации правоохранительной функции государства. Лишь в регионах

делаются попытки нормативно-правового закрепления статуса народных дружинников, правозащитных организаций и др.

Разработка проектов Федерального закона «Об участии граждан Российской Федерации в обеспечении правопорядка» направлена на то, чтобы восстановить и активизировать деятельность граждан по охране правопорядка. Восстановление и развитие системы участия граждан в обеспечении правопорядка должно осуществляться на возмездной основе, базирующейся на глубоко уважительном и ответственном выполнении данной обязанности. Исследователи данной проблемы полагают, что восстановление и развитие системы участия граждан в обеспечении правопорядка требует определённой последовательности: 1) научного обоснования; 2) создания официальной концепции; 3) законодательного обеспечения; 4) разработки системы организационных мер.

Диссертант не ставит задачу доказать необходимость полной передачи правоохранительной функции государства институтам гражданского общества. Государственные органы одни не в состоянии успешно решить все вопросы, связанные с охраной общественного порядка. Эту задачу можно решить только с помощью широкой общественности, сам механизм реализации правоохранительной функции государства будет эффективным только при поддержке самого общества (наиболее активной частью которого является гражданское общество).

Развитию гражданского общества, доверию населения государству будет способствовать возможность осуществления деятельности в рамках реализации функций государства, в том числе и правоохранительной функции (которая сама по себе носит универсальный характер и охватывает все сферы общественных отношений).

В **заключении** формулируются основные выводы, делаются теоретические обобщения наиболее существенных итогов исследования.

Основные положения диссертации нашли свое отражение в следующих публикациях автора:

в изданиях, рекомендованных ВАК:

1. *Лебедева Е. В.* Некоторые проблемы взаимодействия государства и гражданского общества // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия «Право». 2006. № 13 (68). Вып. 8. Т. 1. 0,3 п. л.

в иных изданиях:

2. *Петров А. В., Лебедева Е. В.* Особенности и проблемные аспекты правоприменительной деятельности // Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2003: Материалы IV международной научно-практической конференции, посвященной 60-летию ЮУрГУ и 10-летию специальности «Юриспруденция» в ЮУрГУ. Ч. 1. Челябинск, 2003. 0,4 (0,2) п. л.

3. *Камалова Г. Т., Лебедева Е. В.* Правоохранительная функция Российского государства в условиях Февральской революции 1917 года // Реализация положений Конституции Российской Федерации в законодательстве: Материалы международной научно-практической конференции, посвященной 10-летию Конституции Российской Федерации. Челябинск, 28–29 ноября 2003 г. Ч. 1. Челябинск, 2003. 0,2 (0,1) п. л.

4. *Лебедева Е. В.* Система правоохранительных органов в период с февраля по октябрь 1917 года // Право и суд в современном мире: Материалы II межвузовской научной конференции студентов и аспирантов. Челябинск, 3 апреля 2004 года. Челябинск, 2004. 0,3 п. л.

5. *Лебедева Е. В.* Правоохранительная функция Российского государства // Сборник рефератов научно-исследовательских работ студентов. Челябинск, 2004. 0,04 п. л.

6. *Лебедева Е. В.* Некоторые теоретические аспекты реализации правоохранительной функции государства в России на современном этапе // Современные проблемы юридической науки: Материалы межвузовской научно-практической конференции молодых исследователей. Челябинск, 17 апреля 2005 г. Челябинск, 2005. 0,1 п. л.

7. *Лебедева Е. В.* Роль негосударственных формирований в реализации правоохранительной функции Российского государства на современном этапе // Современные проблемы юридической науки: Материалы II межвузовской научно-практической конференции молодых исследователей. Челябинск, 26–28 апреля 2006 г. Ч. 1. Челябинск, 2006. 0,1 п. л.

8. *Лебедева Е. В.* Некоторые теоретические аспекты взаимодействия государства и гражданского общества // Правовые состояния и взаимодействия: историко-теоретический, отраслевой и межотраслевой анализ: Материалы VII международной научно-практической конференции. Санкт-Петербург, 1–2 декабря 2006 г. / Под общ. ред. Р. А. Ромашова, Н. С. Нижник. Ч. II. СПб., 2006. 0,3 п. л.

9. *Лебедева Е. В.* Некоторые особенности исследования категории «функция государства» // Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2007: Материалы XIX международной научно-практической конференции. Челябинск, 2007. 0,3 п. л.