



КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОЙ МЕХАНИЗМ РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВОВОЙ ПАССИВНОСТИ

И. ЯНАК,
магистр права, докторант ИИГиП АНМ

SUMMARY

In our days in the science of constitutional law the problems of ensuring the rights and freedoms of man and citizen became the priority.

It is important to mention that subjective rights and legal interests might be performed only through a decent behavior of the legal relationships participants - actively or passively. That's why the duties, in particular their fulfillment and execution require a special legal settlement and different approach, when in some cases it is necessary to establish active legal duties and in others passive legal duties, in the same time strictly to establish state's duties, it's legal servants and citizens' duties, not forgetting about the legal responsibility measures for illegal behavior, on the constitutional base.

In present the Constitution of the Republic of Moldova has settled general limits of usage by the person of the rights and freedoms in a democratic society: their fulfillments don't have to disturb the rights and freedoms of other persons. Unfortunately, in the legislation in force of the Republic of Moldova till now weren't ascertain strict framework and limits of the enforcement of the officer discretion that generates the negative effects in the legal and social spheres of our life, leads to the no usage of the granted subjective rights and no usage of the legal duties, otherwise to the legal passiveness. Such an important and actual problem recently has been started to develop in the theory and practice of the constitutional law.

* * *

В настоящее время в науке конституционного права приоритетное место занимают проблемы обеспечения прав и свобод человека и гражданина

Важно отметить, что субъективные права и законные интересы граждан могут быть реализованы только при должном поведении участников правовых отношений - либо активном, либо пассивном. Поэтому обязанности, их реализация, исполнение требуют особой правовой регламентации и дифференцированного подхода, когда в одних случаях необходимо устанавливать активные, а в других - пассивные юридические обязанности, а также четко определять обязанности государства, его должностных лиц и обязанности граждан, не забывая о мерах юридической ответственности за противоправное поведение, на конституционной основе.

В настоящее время Конституция Республики Молдова установила общие границы использования личностью прав и свобод в демократическом обществе: их осуществление не должно нарушать права и свободы других лиц. К сожалению, в действующем законодательстве Республики Молдова до сих пор не установлены четкие рамки, пределы должностного, правоприменительного усмотрения, что порождает негативные последствия в социальной и правовой сферах нашей жизни, ведет к неиспользованию предоставленных субъективных прав и неисполнению юридических обязанностей, другими словами к правовой пассивности. Столь важная, актуальная проблема стала разрабатываться относительно недавно в теории и практике конституционного права.

В юридической литературе категория «механизм» используется в разных контекстах: механизм правового регулирования, механизм формирования правового поведения, механизм реализации субъективных прав и юридических обязанностей, социальный механизм действия права, социально-психологический механизм поведения, механизм обеспечения законности, правовой механизм обеспечения прав человека и гражданина.

Прежде всего, уточним, что мы будем исходить из понимания механизма конституционно-правового регулирования как совокупности взаимосвязанных юридических средств, при помощи которых обеспечивается механизм реализации прав и свобод человека и гражданина¹. Важным элементом названного механизма является правовое поведение субъектов, которые путем активных действий либо правопассивного поведения проявляют свое отношение к правовым нормам, устанавливающим субъективные права и юридические обязанности.

ных его проявлениях, видах. Правовая пассивность, как форма правового поведения, подлежит нормативно-правовой регламентации, и можно говорить о ее особенностях в отношении пассивного поведения. На практике существует ряд нормативных параметров правовой пассивности: определенная ситуация, фактические жизненные обстоятельства, при которых проявляется пассивность, время, пространство, способ совершения, действия иных лиц, определенный, ограниченный круг участников, и, наконец, установленные правовыми актами права и обязанности. И. как считает Н.С. Малейн, «нормирование поведения и означает его регулирование»².

На наш взгляд, предметом регулирования может быть и анализа, правовой оценки, пассивное поведение в различ-



Как показывает история развития общественно-политической и правовой мысли, проблеме обязанностей человека и гражданина уделялось значительно меньше внимания, чем его правам³. На наш взгляд, такая же тенденция наблюдается и сегодня, когда Конституция Республики Молдова, подчеркивая, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, закрепляет в первую очередь именно права и свободы, не акцентирует при этом внимание на юридических обязанностях субъектов правового поведения.

Юридическая наука также идет по пути приоритетного исследования проблем прав человека⁴. Хотя понятно, что демократия связана не только с закреплением и гарантированием широких прав и свобод, ибо если бы правам граждан не корреспондировали обязанности государства, его органов, должностных лиц, то многие права носили бы декларативный характер. Лишь это позволит реально воплотить принцип взаимной ответственности государства и гражданина, взаимоотношения между которыми должны строиться на конституционной основе.

Субъективные права и законные интересы граждан могут быть реализованы при должном поведении других участников правовых отношений - либо активном, либо пассивном. Поэтому обязанности, их реализация, исполнение требуют особой правовой регламентации и дифференцированного подхода, когда в одних случаях необходимо устанавливать активные, а в других - пассивные юридиче-

ские обязанности, а также четко определять обязанности государства, его должностных лиц и обязанности граждан, не забывая о мерах юридической ответственности за противоправное поведение.

Традиционно в юридической науке выделяют два вида обязанного, должного поведения: действие (активное поведение) и бездействие (пассивное поведение). Правопассивное поведение рассматривается в качестве одного из вариантов должного правомерного поведения⁵. Наиболее широкая трактовка содержания юридической обязанности встречается у Н.И. Матузова, который предлагает следующую структуру юридической обязанности: необходимость совершать определенные действия; необходимость воздерживаться от совершения определенных действий; необходимость требовать совершения либо несовершения определенных действий от других лиц; необходимость нести ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение предписания действовать⁶.

Большая часть правовых норм очерчивает сферу желательного, необходимого поведения, фиксируя такие его образцы, которые государство рассматривает как общественно полезные. Правовые нормы направляют поведение субъектов, но, как известно, не все из них побуждают к активному поведению. Ведь назначение права заключается также и в том, чтобы не допустить отрицательных отклонений общественного развития и функционирования правовой системы, предупредить наносящие вред деяния. Это осуществ-

ляется путем установления запретов, требующих от субъектов пассивного поведения.

С введением принципа «разрешено все, что прямо не запрещено законом» место и роль запрета как способа правового регулирования существенно изменилась, а соблюдение запретов, установленных государством, приобрело еще большее значение, как важнейшее условие укрепления законности и правопорядка, реализации прав граждан. Запреты имеют общепреventивное значение, осуществляют охрану наиболее важных общественных отношений, а также призваны вытеснить вредные общественные отношения, как уже существующие, так и предполагаемые, ограничить негативную активность субъектов, оказывают сдерживающее воздействие. Другими словами, можно сказать, что запрет стимулирует пассивное, но правомерное поведение⁷.

Поведение, реализующее пассивные юридические обязанности, отличается от поведения, реализующего предписание определенных действий, так как названные виды правовых норм и юридических обязанностей имеют разную направленность. Обязывающие нормы предписывают совершать необходимые положительные активные действия, а запрещающие - устанавливают обязанность воздерживаться от совершения действий определенного рода. С.С. Алексеев считает, что «это в свою очередь предопределяет наличие обширного и весьма юридически своеобразного (так особняком и существующего) пласта правовой материи, связанного с фактическим содер-



жанием запретов - пассивным поведением»⁸.

На наш взгляд, в данном случае важно подчеркнуть другое: правовая пассивность — есть проявление многообразия типов взаимодействия субъективных прав и юридических обязанностей, связь между которыми всегда существует и постоянно усложняется. Это один из главных моментов в исследовании проблемы правовой пассивности, так как одно и то же деяние в форме правовой пассивности в рамках одних правоотношений может реализовать правомерное, а в рамках других - противоправное поведение.

Необходимо отметить, что правомерно бездействующее в данном случае лицо является субъектом общих охранительных отношений, существующих между государством и иными участниками, и связанных с предотвращением, предупреждением вредоносных, нежелательных для общества, государства, отдельных лиц деяний. Для их возникновения не требуется каких-либо юридических фактов, помимо издания правовой нормы, содержащей запрет нежелательного поведения.

Совершенно иной характер имеет поведение, выражающееся в незаконном бездействии. Противоправное бездействие, уклонение от выполнения юридических обязанностей активного типа, порождает ряд негативных последствий, в первую очередь, нарушает установленный порядок функционирования общественных отношений, прерывает существующую взаимосвязь с другими субъектами, чем влечет нарушение их субъективных прав.

Одновременно неисполнение юридических обязанностей является условием возникновения права на обращение в суд, иные компетентные государственные органы за защитой нарушенных интересов управомоченного лица. У государственного органа возникает право применения в рамках закона мер воздействия к правонарушителю, а у лица, невыполнившего юридическую обязанность, появляется обязанность подчиниться требованиям государственных органов, обязанность претерпеть меры государственного воздействия. В указанной правовой связи охранительного типа мы вновь сталкиваемся с пассивными юридическими обязанностями, но несколько иного характера - обязанность претерпеть, подчиниться требованиям, которую необходимо отличать от обязанности воздерживаться от совершения каких-либо действий.

Ряд авторов уже обращал внимание на возможность дифференциации пассивных обязанностей⁹. Предлагается выделять обязанности воздержания от чего-либо, например, от посягательств на жизнь, здоровье, честь, собственность, и обязанности терпения воздействий либо, иными словами, обязанности повиновения.

Правовая природа пассивного поведения не ограничивается связью с различными видами юридических обязанностей. По нашему мнению, можно утверждать, что существует и право на правопассивную форму поведения. Субъективное право есть правовая возможность свободы выбора, избрания одного из вариантов дозволенного законом поведения. Прежде всего, пред-

лагается рассматривать пассивное поведение, бездействие как одно из правомочий, составляющих субъективное право.

Как известно, последнее включает возможность определенного положительного поведения, возможность требования должного поведения от обязанных лиц, возможность прибегнуть к мерам государственной защиты в случае нарушения права, возможность пользоваться социальными благами¹⁰. Отказ от субъективного права будет заключаться в неиспользовании вышеуказанных правовых возможностей, например, кредитор воздерживается от взыскания долга с должника, отказывается от права требования. Позиция Н.И. Матузова требует уточнения, оно касается содержания субъективного права. В нашем представлении, в субъективном праве присутствует не только право на притязание, но и право на отказ от притязания, неиспользование притязания. Ведь целью поведения может быть и отказ от удовлетворения какой-либо потребности по объективным или субъективным причинам. Традиционная формула содержания субъективного права могла бы выглядеть следующим образом; право-поведение, право-требование, право-притязание, право-пользование, право на отказ от предоставленных правовых возможностей, иными словами, право на правопассивную форму поведения.

Пассивное поведение управомоченного субъекта квалифицируется как правомерное, так как мы рассматриваем дозволенное правом деяние. Так, субъективное избирательное право, как право на участие в избирательной



компании, включает в себя как активные действия по выдвижению кандидатов и голосование в поддержку одного из них, так и пассивное избирательное право.

Важно, что реализация управомочивающих норм предполагает возможность самостоятельного выбора варианта поведения, конечно, отметим при этом, только в пределах той меры свободы усмотрения, которая закреплена в праве. Потому что не только обязанность, но и право, как меры поведения, ограничены в своем осуществлении. В любом случае правопассивная форма поведения одного не должно нарушать право другого.

На наш взгляд, проблема правового усмотрения неразрывно связана с вопросами правового поведения, его видов и форм. Правовое усмотрение является неотъемлемым элементом механизма поведения, в том числе и правопассивного.

Закон нередко допускает различные пределы усмотрения для управомоченных и обязанных субъектов, что проявляется при осуществлении ими субъективных прав и выполнении юридических обязанностей. Действительно, необходим дифференцированный подход. Наделяя широкими правами граждан в демократическом государстве, законодатель разрешает, как совершать определенные действия, так и не совершать их. Ведь суть дозволения состоит в возможности по усмотрению действовать или бездействовать¹¹.

Конституция Республики Молдова установила общие границы использования личностью прав и свобод в демократиче-

ском обществе: их осуществление не должно нарушать права и свободы других лиц¹². К сожалению, в законодательстве до сих пор не установлены четкие рамки, пределы должностного, правоприменительного усмотрения, что порождает негативные последствия в социальной и правовой сферах нашей жизни, ведет к неиспользованию предоставленных субъективных прав и неисполнению юридических обязанностей, другими словами к правовой пассивности. Столь важная, актуальная проблема относительно недавно стала разрабатываться в теории конституционного права, и пока не найдены эффективные пути ее решения.

Правопассивное поведение оказывает позитивное или негативное влияние на сложившиеся общественные отношения. Так, соблюдая запреты, субъекты права помогают поддерживать установленный порядок общественных отношений, невыполнение же юридических обязанностей подрывает, разрушает уже существующие правовые связи.

Поэтому, по нашему мнению, целесообразной для понимания природы, роли и значения правопассивного поведения является постановка вопроса о функциях правовой пассивности, которые оно выполняет в механизме правового регулирования. Данный вопрос требует особого внимания, так как не получил освещения в юридической литературе.

В заключении необходимо отметить, что применительно к пассивному поведению конституционно-правовая регламентация имеет первостепенное

значение, так как только зафиксированные права и обязанности какого-либо субъекта позволяют говорить о правомерности либо неправомерности правовой пассивности.

В то же время, непродуманное конституционно-правовое регулирование может и существенно затормозить позитивную активность разных участников правовых отношений, как управомоченных, так и обязанных. В этой связи для обеспечения правомерности правовой пассивности в форме соблюдения запретов и предотвращения вредоносных последствий правопассивного поведения необходимо совершенствовать действующее законодательство Республики Молдова, которое должно соответствовать объективным закономерностям конституционного развития, полностью отражать, происходящие в обществе процессы, учитывать реальный уровень правосознания граждан и должностных лиц, прогнозируя тем самым возможность беспрепятственной реализации субъективных прав и юридических обязанностей.

Субъективные права и юридические обязанности выступают разноаспектными характеристиками правопассивного поведения, так как в одних случаях правовые нормы устанавливают обязанность бездействия, в других предоставляют право на правопассивное поведение.

Правопассивное поведение характеризует степень участия управомоченных и обязанных субъектов в работе, функционировании механизма правового регулирования и является результатом усмотрения названных субъектов. Но механизм



конституционно-регулирующего отличается от механизма правового поведения тем, что в последний входит реальная возможность пользования охраняемыми социальными благами. Механизм поведения связывает воедино личность и внешнюю среду, те социальные явления и процессы, которые происходят в обществе и государстве.

Нормы права устанавливают лишь программу поведения, его абстрактную модель, но они не в состоянии непосредственно регулировать все элементы, например, психологического механизма поведения. Право формирует представления о допустимых и должных формах поведения, эта информация более или менее стабильна и не всегда приспособлена к изменяющейся социальной действительности. На усвоение личностью прав и обязанностей, на выбор пассив-

ного варианта поведения влияет наряду с правовыми, весь комплекс факторов, участвующих в регулировании поведения - экономических, политических, нравственных, социально-психологических, и др.

Библиография:

¹ Алексеев С.С. Механизм правового регулирования. - М., 1996. - с. 30.

² Малеин Н.С. Правонарушения: понятие, причины, ответственность. - М., 1985. - с. 29.

³ Иванов В.М. Конституционное право Республики Молдова. Кишинев, 2000. - с. 68

⁴ А. Arseni, Jurisprudența constituțională a Republicii Moldova, Editura "Euro- Press" S.R.L., Chișinău, 2000. - P. 13

⁵ Мордовец А.С. Социально-юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина / Под ред. Н.И. Матузова. - Саратов, 1996. - с. 225

⁶ Матузов Н.И. Правовая система и личность. - Саратов, 1987. - с. 153.

⁷ Ioan Muraru, Ghe. Iancu, Drepturile, libertățile și îndatoririle constituționale, Institutul Român pentru Drepturile Omului, București, 1992. - P. 43.

⁸ Алексеев С.С. Теория права. - М., 1994. - с. 160-161.

⁹ Петражицкий Л.И. Теория права и государства в связи с теорией нравственности. - М., 1996. - с. 187.

¹⁰ Матузов Н.И. Правовая система и личность. - Саратов, 1987. - с. 150.

¹¹ Ткаченко Ю.Г. Методологические вопросы теории правоотношений. - М., 1999. - с. 147.

¹² Конституция Республики Молдова от 29.07.1994 г., Monitorul Oficial 1994. № 1. - ст. 55.

