Министерство образования и науки Российской Федерации

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Юридический факультет

Кафедра теории права

Направление подготовки

40.04.01 Юриспруденция

Магистерская программа

Теория и практика конституционного правопользования

РЕФЕРАТ

по учебной дисциплине «Философия права»

Тема: «Философско-правовые основы злоупотребления конституционным правом на замену военной службы альтернативной гражданской»

|  |  |
| --- | --- |
|  | Выполнила: студентка 1 курса магистратуры юридического факультета группы 10 «А» Гуленко И.В.Проверил: д.ю.н., профессор Крусс В.И.  |

Тверь, 2017

**Содержание**

Введение3

Глава 1.Генезис понятия «злоупотребление правом»4

Глава 2. Плюрализм подходов к пониманию сущности конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской службой в Российской Федерации8

Заключение11

Библиографический список12

**Введение**

 Философия права занимается исследованием смысла права, его сущности и понятия, его оснований и места в мире, его ценности и значимости, его роли в жизни человека, общества и государства, в судьбах народов и человечества.

 Свою концепцию философии права Гегель разрабатывает и трактует именно как философскую науку о праве, отличную от юриспруденции, которая, занимаясь позитивным правом (законодательством), имеет дело, по его характеристике, лишь с противоречиями. Задача философии права состоит в постижении мыслей, лежащих в основании права, а подлинная мысль о праве есть его понятие, диалектика которого раскрывается в «Философии права».

 В современных реалиях граждане интересуются вопросом о том, как воспользоваться своим правом на замену военной службы альтернативной гражданской? Учитывая мировую практику, по праву можно признать данный факт результатом развития Российской Федерации как правового, социального государства. На сегодняшний день, многие зарубежные страны активно призывают уважать не только коллективные права общин верующих, но, в первую очередь, личную волю каждого, к недопущению возложения на человека обязанностей, которые бы противоречили его совести, морали и мировоззрению

 Целью данной работы является установление философско-правовых основ злоупотребления правом на замену военной службы альтернативной гражданской. Для достижения заявленной цели, были сформулированы следующие задачи:

1. определиться с генезисом понятия «злоупотребление правом»;
2. оценить плюрализм подходов к пониманию сущности конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской службой в Российской Федерации.

**Глава 1. Генезис понятия «злоупотребление правом»**

 Приступая к рассмотрению понятия «злоупотребления правом», прежде всего, необходимо определиться лексической составляющей понятий «право» и «злоупотребление». Об опасности неточного, неправильного употребления терминов предупреждал Ушаков А.А.: «неточное слово в праве создает почву для произвола и беззакония»[[1]](#footnote-1).

 Говоря о понятии и понимании права, рассмотрим сперва несколько существующих определений права. Так, например Алексеев С.С. говорил, что понятие «право» понимается в нескольких смыслах.

 Во-первых, правом называют социально-правовые притязания людей, например, право человека на жизнь, право народов на самоопределение и т.п. Эти притязания обусловлены природой человека и общества и считаются естественными правами.

 Во-вторых, под правом понимается система юридических норм. Это – право в объективном смысле, ибо нормы права создаются и действуют независимо от воли отдельных лиц.

 В-третьих, названным термином обозначают официально признанные возможности, которыми располагает физическое или юридическое лицо, организация.

 В-четвертых, термин «право» используется для обозначения системы всех правовых явлений, включая естественное право, право в объективном и субъективном смысле. Здесь его синонимом выступает термин «правовая система»[[2]](#footnote-2).

 Необходимо помнить также, что термин «право» употребляется и в неюридическом смысле. Существуют моральные права, права членов общественных объединений, партий, союзов, права, возникающие на основании обычаев, и многие другие. Поэтому особенно важно дать точное определение понятия права, установить признаки и свойства, отличающие его от других социальных регуляторов.

 Итак, проанализировав вышесказанное, а также основные теории и подходы на этот счет, можно вывести некое определение права. Право – это обусловленная природой человека и общества и выражающая свободу личности система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения[[3]](#footnote-3).

 Нерсесянц В.С. в своих трудах неоднократно рассматривал понятие «право». Так, различные определения права, представляющие собой разные направления конкретизации смысла принципа правового равенства, выражают единую (и единственную) сущность права. Причем каждое из этих определений предполагает и другие определения в общесмысловом контексте принципа правового равенства. Отсюда и внутренняя смысловая равноценность таких внешне различных определений, как: право; — это формальное равенство, право — это всеобщая и необходимая форма свободы в общественных отношениях людей, право — это всеобщая справедливость и т. д. Ведь формальное равенство так же предполагает свободу и справедливость, как последние — первое и друг друга.

 Но закон (то, что устанавливается как "право") может как соответствовать, так и противоречить праву, быть (в целом или частично) формой официально-властного признания, нормативной конкретизации и защиты как права, так и иных (неправовых) требований, дозволений и запретов. Только как форма выражения права закон представляет собой правовое явление. Благодаря такому закону принцип правового равенства (и вместе с тем всеобщность равной меры свободы) получает государственно-властное, общеобязательное признание и защиту, приобретает законную силу. Лишь, будучи формой выражения объективно обусловленных свойств права, закон становится правовым законом. Правовой закон это и есть право (со всеми его объективно необходимыми свойствами), получившее официальную форму признания, конкретизации и защиты, словом — законную силу[[4]](#footnote-4).

 Человек (и целые народы) по своей природе (интеллектуальной и волевой), в отличие от других живых существ, может, потенциально способен, путем своего совершенствования и развития прийти к политическим и правовым формам организации социальной жизни. Однако, человек в силу своей несовершенности, порой, предпринимает обратные шаги от формирования желанного правового и социального бытия.

 Рассматривая понятие «злоупотребление», обратимся к словарю русского языка С.И. Ожегова. В указанном источнике данный термин трактуется как «проступок, состоящий в незаконном, преступном использовании своих прав, возможностей»[[5]](#footnote-5).

 Понятие «злоупотребление правом» в целях его единообразного понимания и применения в силу особого конституционно-правового предназначения. Учёные вкладывают различное значение в сущность понятия злоупотребления правом. Это приводит к определенному дискуссу в данной сфере.

 В частности, в юриспруденции под злоупотреблением правом понимают акты человеческого поведения, состоящие во вредоносном осуществлении управомоченными лицами принадлежащих им прав. Выражаясь иными словами, злоупотребление правом представляет собой деяние, состоящее в причинении вреда посредством осуществления лицом своего права. При этом необходимо отметить, что под правом, которое осуществляется вредоносным способом, в юриспруденции традиционно понимается субъективное право[[6]](#footnote-6). Существует также позиция, усматривающая злоупотребление не как противоправное явление, а совсем наоборот – как правомерный акт человеческого поведения (деяние), состоящий в реализации норм объективного права в противоречии с их назначением и в целях удовлетворения личных интересов субъектов права, в результате чего причиняется вред другим лицам, обществу или государству[[7]](#footnote-7).

 Однако, когда мы говорим о злоупотреблении конституционным правом, нельзя вести речь об исключительной субъективности такого права. Конституционные права имеют особенный, специфический статус, установленный, в первую очередь, непосредственно самой Конституцией Российской Федерации.

 Только на основании конституционного правопонимания может быть обеспечено конституционно-юридическое противодействие злоупотребления правами и свободами человека[[8]](#footnote-8).

 Исторический процесс генезиса права, его бытия и существования, протекает в контексте общекультурного формирования и развития человека и человеческого рода.

Глава 2. Плюрализм подходов к пониманию сущности конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской службой в Российской Федерации

 В последнее время, у граждан все чаще возникает вопрос о том, как воспользоваться своим правом на замену военной службы альтернативной гражданской. Это вполне можно считать признаком развития гражданского общества и становления правовой концепции в России. Практически все государства мира, на сегодняшний день, призывают к уважению не только коллективных прав общин верующих, но, в первую очередь, личную волю каждого, к недопущению возложения на человека обязанностей, которые бы противоречили его совести, морали и мировоззрению[[9]](#footnote-9).

 Следует отметить, что с момента принятия Конституции РФ[[10]](#footnote-10) и до момента введения Федерального Закона «Об альтернативной службе»[[11]](#footnote-11) прошло немало времени. В этой связи, разумеется, возникали определенные коллизии в праве. На помощь к разрешению данного вопроса пришел Конституционный Суд. В Постановлении от 23.11.1999 N 16-П[[12]](#footnote-12) Конституционный Суд указал, что право на замену военной службы альтернативной гражданской службой является непосредственно действующим и должно обеспечиваться независимо от того, состоит гражданин в какой-либо религиозной организации или нет. Таким образом закрепив за гражданами право доказывать свою позицию более широким спектром способов.

 Что же касается непосредственно понимания сущности указанного права, к сожалению, далеко не все в полной мере имеют понимание о том, что оно из себя представляет.

 Так, например, в настоящее время, многие из молодых россиян ошибочно предполагают, что альтернативная гражданская служба (далее – АГС) является способом «легально уклониться» от обязательного несения военной службы. Ими движут отнюдь не вероисповедание или пацифистские убеждения, а, собственно, отношение к российской армии, к тому, что там происходит, к принудительному военному призыву. Они всяческими способами стремятся доказать, что являются надлежащими субъектами данного права, что, учитывая вышесказанное, является злоупотреблением закрепленным в Конституции РФ правом.

 У граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, есть ряд преимуществ перед теми, кто призван на военную службу. Во-первых, время прохождения АГС входит в трудовой стаж. Альтернативнослужащий пользуется всеми льготами, предусмотренными Трудовым кодексом РФ, а это дает ему право на восьмичасовой рабочий день с полноценными выходными. Он имеет право на ежегодный оплачиваемый отпуск. Немаловажно, что во время прохождения альтернативной службы разрешается учиться на вечерних и заочных отделениях вузов.

 Вместе с тем, существуют и ограничения. Например, во время прохождения АГС запрещено работать по совместительству, занимать руководящие должности, заниматься предпринимательской деятельностью. Нельзя также участвовать в забастовках, покидать населенный пункт без разрешения работодателя. В случае, если альтернативнослужащий нарушает эти правила, его могут привлечь к ответственности, вплоть до уголовной. Например, самовольное оставление населенного пункта, где он проходит альтернативную гражданскую службу, может рассматриваться как уклонение от прохождения данной службы.

 Таким образом, желание некоторых граждан, порой, не всегда действительно имеющих на это основания, проходить альтернативную гражданскую службу, вместо обязательной военной, можно расценивать с двух позиций. Первая – это, безусловно является злоупотреблением права и, в какой-то степени, его извращением, подстраиванием под свои личные интересы. За счет подобного делинквентного поведения, формируется стереотип о том, что почти все граждане, заявляющие о намерении воспользоваться своим конституционным правом, являются недобросовестными. Это напрямую влияет на статистику отказов в решениях комиссий, что ведет к серьезным последствиям: отклонению заявлений тех лиц, которые добросовестно желают воспользоваться своим правом, но по определенным причинам, не сумевших убедить в этом комиссию. С другой стороны – это возможность лица отстоять свои права, любыми возможными способами, так как если ему претит служба в армии в ее каноническом смысле, то почему нельзя утверждать, что он отказывается от нее именно по своим убеждениям. Критерий «убеждения» является весьма загадочным в данном аспекте. Его обоснованность остается на усмотрение комиссии. К тому же, законодатель явно старался при принятии ФЗ «Об альтернативной службе» за счёт дополнительных условий и требований, применяемых к претендующим на такую службу лицам, сравнять ее с несением обязательной военной службы.

**Заключение**

 «Юристы все еще ищут определение права», — писал Кант около 200 лет тому назад, обобщая более чем двухтысячелетнюю историю постижения природы этого явления. Его слова справедливы и сегодня, так как до сих пор по-прежнему не существует общепризнанной, единой дефиниции права. Представляется, что подобная дефиниция и не может существовать, поскольку право есть постоянно меняющаяся стихия, многогранность и полимерность которой невозможно охватить. В данном контексте, вспоминается агностицизм древнегреческого софиста Горгия о том, что ничего не существует; но даже если нечто существует, то оно не познаваемо; но даже если и познаваемо — то необъяснимо для другого.

 Касаемо злоупотребления правом можно сказать, что установление законодателем общего запрета такого злоупотребления является удобным, с точки зрения юридической техники, способом борьбы с ним. Однако юридическая конструкция общего запрета, даже в широком понимании, не является универсальным способом решения проблемы, поскольку в таком случае возможность существования злоупотребления правом в действительности не исключается. Данный вывод основывается на том, что установление в каком-либо случае реализации права признаков злоупотребления правом лежит в плоскости субъективной оценки. То есть понятие злоупотребления правом является понятием оценочным. Различные подходы к пониманию пониманию сущности конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской лишь подчеркивают данный факт.

**Библиографический список**

Источники права:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)// СЗ РФ. 04.08.2014. N 31. Ст. 4398.

2. Постановление КС РФ от 23.11.1999 N 16-П "По делу о проверке конституционности абзацев третьего и четвертого пункта 3 статьи 27 Федерального закона от 26 сентября 1997 года "О свободе совести и о религиозных объединениях" в связи с жалобами Религиозного общества Свидетелей Иеговы в городе Ярославле и религиозного объединения "Христианская церковь Прославления"////СПС Гарант.

3. Федеральный закон от 25.07.2002 N 113-ФЗ (ред. от 28.12.2016) "Об альтернативной гражданской службе"// СЗ РФ. 29.07.2002. N 30. Ст. 3030.

Специальная литература:

1. Алексеев С.С.Теория государства и права: уч. М., 2005. С.368-370.

2. Крусс В.И. Констиуализация права: основы теории: моногр. М., 2017.С. 21.

3. Наумов, А.Е. Злоупотребление правом. Теоретико-правовой аспект: диссерт. М., 2010. С.144.

4. Наумов А.Е. Злоупотребление правом: юридическая природа явления // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2009. № 6. С. 102-108.

5. Нерсесянц В.С. Философия права: уч.//Норма. М., 2005. С.116.

6. Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка. URL: http://slovarozhegova.ru/word.php?wordid=9249 (Обращение 27.11.2017).

7. Украинцева В.С. Проблемы правового обеспечения конституционного права граждан на альтернативную гражданскую службу в Российской Федерации. С.77-81.

8. Ушаков А.А. Очерки советской законодательной стилистики. Пермь, 1967. С.32-33.

1. Ушаков А.А. Очерки советской законодательной стилистики. Пермь, 1967. С.32-33. [↑](#footnote-ref-1)
2. Алексеев С.С.Теория государства и права: учебник. М., 2005. С.368-370. [↑](#footnote-ref-2)
3. Алексеев С.С.Теория государства и права: уч. М., 2005. С.368-370. [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 Нерсесянц В.С. Философия права: уч.//Норма. М., 2005. С.116. [↑](#footnote-ref-4)
5. 2 Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка. URL: http://slovarozhegova.ru/word.php?wordid=9249 (Обращение 27.11.2017). [↑](#footnote-ref-5)
6. 3 Наумов А.Е. Злоупотребление правом: юридическая природа явления//Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2009. № 6. С. 102-108. [↑](#footnote-ref-6)
7. 4 Наумов, А.Е. Злоупотребление правом. Теоретико-правовой аспект: диссерт. М., 2010. С.144. [↑](#footnote-ref-7)
8. Крусс В.И. Констиуализация права: основы теории: моногр. М., 2017.С. 21. [↑](#footnote-ref-8)
9. Украинцева В.С. Проблемы правового обеспечения конституционного права граждан на альтернативную гражданскую службу в Российской Федерации. С.77-81. [↑](#footnote-ref-9)
10. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)//СЗ РФ. 04.08.2014. N 31. Ст. 4398. [↑](#footnote-ref-10)
11. Федеральный закон от 25.07.2002 N 113-ФЗ (ред. от 28.12.2016) "Об альтернативной гражданской службе"//СЗ РФ. 29.07.2002. N 30. Ст. 3030. [↑](#footnote-ref-11)
12. Постановление КС РФ от 23.11.1999 N 16-П "По делу о проверке конституционности абзацев третьего и четвертого пункта 3 статьи 27 Федерального закона от 26 сентября 1997 года "О свободе совести и о религиозных объединениях" в связи с жалобами Религиозного общества Свидетелей Иеговы в городе Ярославле и религиозного объединения "Христианская церковь Прославления"//СПС Гарант. [↑](#footnote-ref-12)