

История и теория военного права: первое фундаментальное исследование

© Холиков Иван Владимирович,
доктор юридических наук, профессор, ФГБНИУ
«Институт законодательства и сравнительного
правоведения при Правительстве Российской
Федерации»

Аннотация. Статья представляет собой рецензию на первый том монографии «Военное право» под названием «История и теория военного права», подготовленной коллективом авторов под общей редакцией члена-корреспондента РАН, доктора юридических наук, профессора А.Н. Савенкова и доктора юридических наук, профессора А.В. Кудашкина.

Ключевые слова: армия, военное право, военная безопасность, военное законодательство, вооруженный конфликт, государственные органы и организации, оборона, угроза.

History and Theory of Military Law in the First Fundamental Research

© Kholikov I.V.,
Doctor of Legal Sciences, Professor, Institute of
Legislation and Comparative Law under the Gov-
ernment of the Russian Federation

Abstract. The article gives a review of the first volume named “History and Theory of Military Law” of the monograph “Military Law”, comprised by the group of authors under the edition of the Corresponding Member of the Russian Academy of Sciences, Doctor of Law, Professor A.N. Savenkov and Doctor of Law, Professor A.V. Kudashkin.

Keywords: army, military law, military security, military legislation, armed conflict, state organs and organizations, defence, threat.

Современная геополитическая ситуация характеризуется стремлением ведущих западных стран во главе с США к установлению нового мирового порядка. И в этом процессе западные лидеры по-прежнему рассматривают военную силу в качестве одного из главных инструментов преобразований, а ставка на военную силу, как и прежде, остается главным аргументом мировой политики. Об этом свидетельствуют вооруженные конфликты на территории бывшей Югославии, в Афганистане, Ираке, Ливии, Сирии и др.

Организация обороны страны с учетом необходимости комбинированного противодействия военным и невоенным угрозам в мирное и военное время включает оптимизацию организационных форм и мето-

дов руководства, осуществления мероприятий по согласованному противодействию военным угрозам и ведению противоборства с применением невоенных средств. При этом характер военных угроз и вытекающих из них оборонных задач, коренные изменения в характере вооруженной борьбы, формах и способах боевого применения сил и средств, определяют направленность дальнейшего строительства и преобразований в Вооруженных Силах, что нуждается в развитии и уточнении, то есть в научном сопровождении. Актуальность правовых исследований в военной сфере обусловлена потребностями государства в совершенствовании правовых основ военной деятельности, военных отношений, которые, будучи урегулиро-

ванными правом, приобретают качество правоотношений, объединяемых понятием «военное право».

Монографическое исследование «Военное право», подготовленное авторским коллективом под руководством профессора А.В. Кудашкина¹, является первым в нашей стране фундаментальным научным изданием, в котором на основе системного анализа изложен современный взгляд на военное право как отрасль российской системы права.

Общий замысел монографии предполагает издание трех томов:

том I. История и теория военного права;

том II. Современное состояние военного права (институты военного права);

том III. Основные проблемы и перспективные направления военно-правовых исследований.

Рецензируя первый том, необходимо отметить, что он посвящен истории возникновения отечественного военного права, его генезису и современному состоянию. В нем дается развернутая характеристика предмета и метода правового регулирования, принципов и функций военного права, его структуры и источников. Следует подчеркнуть основательность подхода авторов к исследуемой теме, свидетельством чему является содержание первого тома, который состоит из главы I «Генезис военного права» и двух разделов — раздела I «Системные предпосылки военного права» и раздела II «Сущность и содержание военного права».

С учетом того, что зарождение военного права относится ко времени возникновения государства и армии, появления военной политики, в первой главе последовательно исследуется становление российского военного права как государственно-правового явления и его история. Вызывает интерес предложенная авторами периодизация развития военного права в России. Так, выделяются следующие периоды: допетровский (X в. — 1700 г.), пет-

ровский (1700—1725 гг.), послепетровский период (1725—1812 гг.), дооктябрьский (1812—1917 гг.), советский (1917—1992 гг.) и постсоветский или современный (1992 г. — по настоящее время). Исследуя исторический опыт, авторы приходят к обоснованным выводам об огромной роли военно-правового обеспечения деятельности войск в успешном выполнении задач защиты Отечества, недопустимости застоя в развитии теории и практики военного права и военного законодательства, необходимости использования научно-теоретических положений и накопленного исторического опыта деятельности государственных и военных органов по развитию военного права в ходе решения проблем нормативно-правового обеспечения современной Российской армии.

Действительно, анализ военных историко-правовых явлений способствует поискам дополнительных путей практического решения актуальных проблем повышения обороноспособности нашего государства, правильному пониманию современных задач укрепления законности и правопорядка в войсках, совершенствованию деятельности органов военной юстиции, дальнейшей научной разработке вопросов военного права. Деятельность государственных органов по нормативно-правовому обеспечению военного строительства не может и не должна подменяться командно-административным ресурсом военных органов управления. Рецидивы прошлого, выражающиеся в недопонимании государственными органами роли военного права и военного законодательства, всегда негативно отражались на боеготовности и боеспособности войск.

Исторический путь развития российской государственности доказывает наличие сложившегося, единого по своей сути явления в правовой науке и системе российского права — военного права, которое можно смело называть правовым феноменом в силу исключительной специфики воинских отношений, которые раскрываются в рецензируемом издании.

Раздел I первого тома включает в себя пять глав, в которых рассмотрены системные предпосылки военного права и

¹ Военное право : монография : в 3 т. / под общ. ред. А.Н. Савенкова, А.В. Кудашкина. Т. I : История и теория военного права (с предисловием) М.: Центр правовых коммуникаций, 2021.

его место и роль в государственном механизме. В нем, в частности, уделяется большое внимание вопросам обеспечения военной безопасности как цели военного права. Справедливо отмечается, что юридическим фактом для возникновения правовых отношений военной безопасности является возникновение опасного для жизненно важного интереса государства состояния, заключающегося в воздействии на объект военной безопасности фактора, способного при отсутствии противодействия привести к его гибели, утрате или значительному ослаблению его функциональных, жизненно важных способностей, а также результат такого воздействия, к которым относятся военная опасность и военная угроза¹.

Сдвиг в глобальной среде безопасности во многом обусловлен внешней стратегией США, направленной на достижение военного превосходства, желанием стать единственной «великой сверхдержавой», реализация которого ведется в худших традициях «холодной войны» — гонка вооружений на новом технологическом уровне².

В работе также исследуется правовое понятие «военная деятельность государства», которое, с одной стороны, широко используется, а с другой не является официально устоявшимся. Но авторы монографии раскрывают его через иные устоявшиеся и ранее хорошо исследованные иные понятия: функция государства (защита Отечества), военное строительство (правовые средства его обеспечения), оборона (правовые средства ее организации), которые в современных условиях наполнились новым содержанием и получили дальнейшее развитие.

В разделе особо отмечено, что главная потребность государства заключается в сохранении его как такового. Государство выступает в качестве объекта, обладающего исключительной ценностью, которая

заключается в его территориальной целостности, независимости, сохранении прав человека и т.д.

В монографии исследованы Конституция Российской Федерации, Федеральный закон «Об обороне» и другие законодательные акты, наделяющие полномочиями в области обороны Президента Российской Федерации, Федеральное собрание (Совет Федерации и Государственную Думу), Правительство Российской Федерации.

Отмечено, что в области безопасности, как и в других областях и сферах жизни государства, необходима постоянная организаторская работа. Эта деятельность в сфере обороны государства в соответствии с Федеральным законом от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ «Об обороне» ведется как всеми органами государственной власти на всех уровнях, так и специально для того учрежденными и создаваемыми государственными органами и организациями, в совокупности образующими военную организацию государства. Военная организация является той частью государственного механизма, в котором гражданами Российской Федерации исполняется военная служба.

Отмечена проблема определения военных методов решения задач военной безопасности, которая, по мнению авторов, заключается в том, что если при ведении боевых действий (при нахождении в состоянии войны или при вооруженных конфликтах) они являются очевидными, то в условиях мирного времени необходимо четко определить, какие конкретно методы являются военными, т.е. могут быть использованы только входящими в военную организацию государства структурами и не могут использоваться иными государственными органами и организациями, не говоря уже об организациях, не относящихся к государственным. Следует отметить, что в монографии предложены пути решения этой проблемы.

В монографии предлагается провести формальное различие между составными частями военной организации государства и подобными им военизированными формированиями, которое заключается, во-первых, в особом порядке исполнения

¹ См. подробнее: Холиков И. В. Международно-правовые аспекты противодействия военным угрозам в современных условиях // Современное право. 2003. № 6. С. 27—31.

² Савенков А.Н. Государство и право в период кризиса современной цивилизации. М., 2020. С. 155.

служебных обязанностей — военной службы, во-вторых, регламентации их деятельности военным законодательством, не распространяющимся на иные виды деятельности, в-третьих, и это основное, в решении специфических задач военной безопасности специфическими (военными) методами.

Анализируя понятие, состав и правовое положение военной организации государства авторы констатируют необходимость дополнительных исследований, в том числе правовых, поскольку прослеживаются глубинные сущностные изменения, вызванные изменением характера вооруженных конфликтов, в которых теперь участвуют не только регулярные вооруженные силы, но также и иррегулярные вооруженные формирования, организованные вооруженные группы, в том числе террористического толка¹, и др. Данные обстоятельства предопределяют необходимость развития военной организации государства, и авторы монографии справедливо отмечают, что в настоящее время в государствах происходит ее трансформация в силу необходимости обеспечения эффективного противодействия изменившимся военным угрозам. Отмечается тенденция на выстраивание военно-гражданского партнерства в результате сотрудничества военной организации с другими силовыми (невоенными) структурами для совместного противодействия угрозам, а также взаимодействие и с негосударственными (частными коммерческими) структурами в целях их «мягкой мобилизации» (т.е. их адаптации к особенностям функционирования военной организации).

Авторы также последовательно исследуют серьезную теоретическую проблему современной военно-правовой науки — соотношения военного права и военной политики. Справедливо отмечается, что государственная военная политика, даже самая правильная и мудрая, не может быть реализована вне военного права, без юри-

дического инструментария. Военно-правовые проблемы чаще всего являются и военно-политическими, а последние, в свою очередь, решаются с помощью военного права. Иными словами, можно говорить не только о военном праве в политическом измерении, но и о военной политике в правовом измерении. Военное право и военная политика должны развиваться в едином русле, так как они нужны друг другу.

В работе также исследованы вопросы влияния военного права на правосознание военнослужащих. Отмечено, что одной из важнейших задач, решаемых военным правом, является формирование позитивного правосознания военнослужащих, которое представляет собой систему знаний, эмоционально-чувственных и волевых состояний, а также ценностных ориентаций, выражающую отношение военнослужащих к действующему праву, законодательно закрепленным требованиям и предписаниям их служебно-боевой и общегражданской деятельности.

Вызывает интерес мнение авторов о значимости гуманистического аспекта военного права, заключающегося в его ориентации на сохранение жизни человека и человечества, а также на развитие гуманистических качеств человека как субъекта общественных отношений, регулируемых военным правом. К этому аспекту в полной мере относятся вопросы ограничения правовыми средствами масштабов вооруженного насилия. Гуманизация вооруженной борьбы может достигаться путем ограничения наиболее разрушительных методов ведения вооруженной борьбы; ограничения ее масштабов в пространстве и во времени; сокращения сроков продолжительности войн; количественного уменьшения в операциях соединений и объединений; неприменения тяжелых видов вооружений и военной техники. С данной точки зрения важную гуманистическую функцию выполняют нормы международного гуманитарного права, которые распространяются на военные действия на суше, на море и в воздухе.

Раздел II первого тома, включающий в себя три главы, раскрывает сущность и со-

¹ Дамаскин О.В., Красинский В.В., Козлов А.В. Противодействие современному экстремизму и терроризму: научно-практическое пособие / Институт государства и права РАН. М.: Юнити-Дана, 2019.

держание военного права; исследуются общие подходы к идентификации отрасли военного права, предмет и метод правового регулирования военного права, принципы и функции военного права, его структура и источники.

Авторы отмечают, что определение понятия «военное право», претендуя на универсальное, тем не менее, не дает ответа на самые существенные вопросы: что же такое военное право, какова специфика предмета и метода правового регулирования, которые позволяют идентифицировать военное право, как самостоятельную отрасль системы российского права. Делается вывод, что такое положение дел обусловлено предшествующими этапами развития военного права, которые характеризовались отсутствием системных исследований теории военного права, что не может удовлетворять современным потребностям развития военной организации и военной деятельности Российского государства.

В монографии подчеркивается, что реалии таковы, что понимание вооруженного противоборства в современных условиях вышло за традиционные рамки и для современного миропорядка является не характерным ведение классических войн. Современное понятие «вооруженный конфликт» отличается от традиционного понятия «война». Сегодня мир оперирует понятиями «непреднамеренная ядерная война», «гибридная война», «мятежевойна» (когда традиционное военное противостояние дополняется гражданской войной и деятельностью преступных организаций).

Изменяются также классические театры военных действий. Растущее значение средств космического базирования и внедрения кибероружия вносит нормативную неопределенность в современные конфликты. Вооруженное противостояние на наземных театрах военных действий, в воздушном и морском пространствах в обозримом будущем может переместиться в околоземное космическое пространство, которое уже сейчас весьма милитаризовано за счет военных спутников разведки, целеуказания, связи и т. д.

Новым театром военных действий как на национальном уровне, так и на уровне международных организаций, в частности НАТО, признано киберпространство. Киберпространство напрямую связано с военной стратегией, оперативным искусством, тактикой. Боевые кибероперации могут быть сопряжены с другими видами ведения боевых действий, кибероружие может быть использовано для поражения личного состава и уничтожения людей.

Новые риски появляются с принятием на вооружение новых видов оружия и систем вооружения. Прежде всего, речь идет об использовании преимуществ новых систем вооружения на основе искусственного интеллекта. В числе правовых проблем применения автономных систем вооружения, построенного на принципах искусственного интеллекта, следует отметить отсутствие механизма юридической ответственности за вред, причиненный в результате их использования, в том числе проблемы с определением ответственных лиц в случае неправомерных действий автономных аппаратов (насколько юридически состоятелен такой термин, предстоит исследовать); международно-правовой регламентации боевого применения автономных систем вооружения, в частности, беспилотных летательных аппаратов и беспилотных морских систем¹.

Авторы монографии отмечают группу проблем, связанных с «проникновением» права в область сугубо военной деятельности, связанную с ведением вооруженными силами боевых действий. Они отмечают, что по данным вопросам практически не проводились правовые исследования российской правовой наукой, что делает эту область наиболее приоритетной для науки военного права.

¹ См. подробнее: Холиков И.В., Сазонова К.Л. Международно-правовая ответственность в контексте правовой регламентации военного использования беспилотных летательных аппаратов // Военное право. 2017. № 4 (44). С. 217—226; Холиков И.В. Некоторые проблемные вопросы международно-правовой регламентации использования беспилотных морских систем в военных целях // Военное право. 2019. № 6. С. 276—283.

Задача правовой науки, не вторгаясь в компетенцию командира на поле боя в принятии им конкретного решения о боевом применении подчиненных войск, не нарушая его самостоятельности как единоначальника, установить границы, за пределами которых для него может наступить ответственность. По распространенному мнению ученых-юристов, такую задачу решают нормы международного гуманитарного права¹.

В работе делается заслуживающий внимания вывод о том, что современное понимание военного права по предмету гораздо шире ранее предложенных и должно охватывать следующие вопросы:

— понятие войны (вооруженного конфликта), порядок и поводы для ее объявления или отражения агрессии;

— правовые основы ведения войны (вооруженных конфликтов);

— формирование и реализация государственной политики в целях обеспечения военной безопасности государства;

— мобилизационная готовность Вооруженных Сил Российской Федерации, других государственных военных организаций, воинских формирований и органов, экономики и граждан к отражению агрессии или иного вооруженного нападения;

— правовое положение (статус) и ответственность участников военной деятельности, правомерность применения ими вооружений и иных средств для достижения целей войны, а также отношение к военнопленным и гражданскому населению на оккупированных территориях как в период боевых действий, так и после их завершения.

Авторы также формулируют специфичный метод правового регулирования военного права как совокупность право-

вых приемов и средств воздействия на отношения, сопровождающие военную деятельность государства, имеющих преимущественно императивный характер, направленных на достижение целей и поставленных задач в условиях боевого воздействия на противника (вооруженных конфликтов, ведения боевых действий), в том числе допускающих возможность причинения ущерба инфраструктуре противника, жизни и здоровью его личного состава, а также регулирующих иные военные отношения по подготовке к вооруженной борьбе (боевому или военному противодействию).

В монографии предложено структурировать военное право на общую (предмет, метод, принципы, функции) и особенную части. Особенная часть состоит из следующих подотраслей:

— право вооруженных конфликтов;

— военно-административное право;

— военно-уголовное право;

— военно-социальное право.

Подводя итог проведенному исследованию, авторы делают обоснованный вывод о том, что военное право — это исторически сложившаяся отрасль российского права, регулирующая отношения в области военной деятельности государства, имеющая специфический обособленный предмет и метод правового регулирования в целях достижения победы в вооруженной борьбе, а в условиях мирного времени — военной безопасности Российской Федерации. В таком качестве она представляет собой систему установленных государством военно-правовых норм, закрепляющих правила подготовки и урегулирования войны (вооруженных конфликтов), правила ведения боевых действий, правовое положение (статус) участников военной деятельности, а также правовые основы военной деятельности государства в целях обеспечения его военной безопасности.

Проведенная исследовательская работа позволяет теоретически обосновать самостоятельную отрасль военного права в системе права России.

Авторы исследования также сформулировали краткий перечень современных проблем военного права, а именно:

¹ См. подробнее: Тиунов О.И. Международное гуманитарное право. М., 1999. С. 148, 149, 274; Холиков И.В. Нормы международного гуманитарного права и практика их реализации в современных условиях // Государственная политика реформирования социального и гуманитарного образования: сравнение опыта постсоциалистических государств : сборник научных статей по материалам Международного научно-практического семинара. Оренбург: Оренбургский государственный университет, 2014. С. 294—307.

- правовая характеристика новых видов вооруженных конфликтов;
- правила проведения новых видов военных операций;
- правовые режимы применения новых видов оружия и систем вооружения;
- экстерриториальность военного законодательства;
- правовое положение военной организации государства в связи с ее трансформацией в современных условиях;
- военно-гражданские отношения и др.

И, конечно, нельзя особо не отметить главу 8, посвященную краткой характеристике истории становления, развития и текущего состояния военного права иностранных государств (США, Великобритании, Франции и Германии), что в очередной раз свидетельствует о глубине проведенного исследования.

Таким образом, изучение рецензируемой работы позволяет уверенно констатировать, что она полностью отвечает потребностям и интересам потенциальных читателей, среди которых научные работники, адъюнкты, аспиранты и соискатели ученых степеней, а также практические работники и все, кто интересуется вопросами военного права, соответствует современным требованиям актуальности, новизны, теоретической и практической значимости к научным изданиям и заслуживает самой высокой оценки.

Библиография

1. Военное право : монография : в 3 т. / под общ. ред. А.Н. Савенкова, А.В. Кудашкина. — Т. I : История и теория военного права (с предисловием). — М.: Центр правовых коммуникаций, 2021. — 560 с.
2. Дамаскин, О.В. Противодействие современному экстремизму и терроризму: научно-практическое пособие. — Институт государства и права РАН / О.В. Дамаскин, В.В. Красинский, А.В. Козлов. — М.: Юнити-Дана, 2019. — 143 с.
3. Савенков, А.Н. Государство и право в период кризиса современной цивилизации / А.Н. Савенков. — М., 2020.
4. Тиунов, О.И. Международное гуманитарное право. / О.И. Тиунов. — М., 1999.
5. Холиков, И.В. Международно-правовая ответственность в контексте правовой регламентации военного использования беспилотных летательных аппаратов / И.В. Холиков, К.Л. Сазонова // Военное право. — 2017. — № 4 (44). — С. 217—226.
6. Холиков, И.В. Международно-правовые аспекты противодействия военным угрозам в современных условиях / И.В. Холиков // Современное право. — 2003. — № 6. — С. 27—31.
7. Холиков, И.В. Некоторые проблемные вопросы международно-правовой регламентации использования беспилотных морских систем в военных целях / И.В. Холиков // Военное право. — 2019. — № 6. — С. 276—283.
8. Холиков, И.В. Нормы международного гуманитарного права и практика их реализации в современных условиях / И.В. Холиков // Государственная политика реформирования социального и гуманитарного образования: сравнение опыта постсоциалистических государств : сборник научных статей по материалам Международного научно-практического семинара. — Оренбург: Оренбургский государственный университет, 2014. — С. 294—307.