



ВОЕННОЕ ПРАВО



РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ НАУК
ОРДЕНА ТРУДОВОГО КРАСНОГО ЗНАМЕНИ
ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Военное право

Том I

ИСТОРИЯ И ТЕОРИЯ ВОЕННОГО ПРАВА

Под общей редакцией
члена-корреспондента РАН А.Н. Савенкова,
доктора юридических наук, профессора А.В. Кудашкина

Москва • 2021

УДК 355.1
ББК 67.401.21
В63

Руководитель авторского коллектива: Александр Васильевич Кудашкин, доктор юридических наук, профессор, руководитель отделения военного права Академии военных наук.

Рецензенты:

Дамаскин Олег Валерьевич, доктор юридических наук, профессор, главный научный сотрудник Института государства и права РАН;

Крылов Николай Борисович, доктор юридических наук, профессор, заведующий сектором международного права Института государства и права РАН;

Петухов Николай Александрович, доктор юридических наук, профессор, главный научный сотрудник Российского государственного университета правосудия.

Военное право : монография : в 3 т. / под общ. ред. А.Н. Савенкова, А.В. Кудашкина — В63 Т. I : История и теория военного права (с предисловием). — Москва : Центр правовых коммуникаций, 2021. — 560 с.

ISBN 978-5-6042565-1-0

Книга является первым фундаментальным научным изданием, в котором на основе системного анализа дана развернутая характеристика военного права России как отрасли военного права.

Первый том монографии, состоящей из трех томов, посвящен истории возникновения отечественного военного права, его генезису и современному состоянию: дана развернутая характеристика предмета и метода правового регулирования, принципов и функций военного права, его структуры и источников. В первом томе также приводится краткая характеристика текущего состояния военного права иностранных государств (США, Великобритании, Франции и Германии).

Издание предназначено для научных работников, адъюнктов, аспирантов и соискателей ученых степеней, а также практических работников и всех, кто интересуется вопросами военного права.

Законодательство приведено по состоянию на 1 июня 2021 г.

УДК 355.1
ББК 67.401.21

ISBN 978-5-6042565-1-0

© Коллектив авторов, 2021

© Редакционная подготовка, оформление.

Издательство «Центр правовых коммуникаций», 2021

СОДЕРЖАНИЕ

ТОМ I. ИСТОРИЯ И ТЕОРИЯ ВОЕННОГО ПРАВА

Предисловие	8
Глава 1. Генезис военного права	48
§ 1. Предпосылки военного права	48
§ 2. Допетровский период (X в. — 1700 г.)	59
§ 3. Петровский период (1700—1725 гг.)	74
§ 4. Послепетровский период (1726—1812 гг.)	93
§ 5. Военное право в XIX в. — начале XX в. (дооктябрьский период) (1812—1917 гг.)	112
§ 6. Советский период (1917—1991 гг.)	139
§ 7. Постсоветский (современный) период (1992 г. — по настоящее время)	168
Раздел 1. Системные предпосылки военного права	
Глава 2. Военная безопасность Российской Федерации — цель военного права	178
§ 1. Понятие военной безопасности	178
§ 2. Виды военной безопасности и их правовая характеристика	205
§ 3. Обеспечение военной безопасности	213
§ 4. Правоотношения по обеспечению военной безопасности государства. Система обеспечения военной безопасности государства	222
Глава 3. Военная деятельность Российской Федерации — объект военного права	233
§ 1. Защита Отечества — функция государства	233
§ 2. Правовые основы военного строительства	249
§ 3. Понятие обороны и правовые средства ее организации в Российской Федерации	263

Глава 4. Военная организация государства — субъект	
военного права	276
§ 1. Военная организации России	
как коллективный субъект права	276
§ 2. Правовые основы применения военной организации	
государства, руководства и управления ею	287
§ 3. Правовое положение военной организации государства	
в особых условиях.....	306
Глава 5. Социальная ценность военного права	315
§ 1. Военное право и военная политика	315
§ 2. Военное право и правосознание военнослужащего	325
§ 3. Эффективность военного права	333
§ 4. Человеческое измерение военного права.....	342
Раздел 2. Сущность и содержание военного права	
Глава 6. Военное право — отрасль российского права	351
§ 1. Общие подходы к идентификации	
отрасли военного права	351
§ 2. Предмет военного права	357
§ 3. Метод правового регулирования	398
Глава 7. Система военного права	411
§ 1. Принципы и функции военного права	411
§ 2. Структура военного права	441
§ 3. Источники военного права и военное	
законодательство	474
Глава 8. Основные положения военного права	
зарубежных государств	497
§ 1. Военное право США	497
§ 2. Военное право Германии	513
§ 3. Военное право Великобритании	529
§ 4. Военное право Франции	543
Сведения об авторах	559

ПРЕДИСЛОВИЕ

Цивилизация вступила в социальный и гуманитарный кризис планетарного масштаба, а большинство государств уже не смогут, опираясь на известный государственно-правовой инструментарий, прогнозировать ни развитие общественно-экономической формации, ни цели социальных и политических преобразований¹.

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. Подтверждение тому — вооруженные конфликты в Югославии, Афганистане, Ираке, Ливии, Сирии и др.

В Послании Президента Российской Федерации В.В. Путина Федеральному Собранию Российской Федерации от 21 апреля 2021 г. отмечено, что совершенствование и качественное укрепление Вооруженных Сил России идет постоянно²; требуются дальнейшее развитие военной организации Российского государства, реализация комплекса мер в области военного строительства, в том числе правового характера. Актуальность правовых исследований в военной сфере обусловлена потребностями государства в совершенствовании правовых основ военной деятельности государства, военных отношений, которые, будучи урегулированными правом, приобретают качество правоотношений, объединяемых понятием «военное право».

¹ Савенков А.Н. Государство и право в период кризиса современной цивилизации. М., 2020. С. 155.

² URL: <https://kremlin.ru/events/president/transcripts/messages/65418> (дата обращения: 15.05.2021).

Ситуация с развитием военного права в России следующая:

— теория военного права не достаточно разработана, фундаментальные исследования только начинаются³; проблемными являются вопросы современного предмета и метода правового регулирования, однозначно показывающие его специфику, принципы и функции;

— развитие военного законодательства, а также складывающаяся на его основе правоприменительная практика значительно опережают теоретические военно-правовые исследования. Теория российского военного права явно отстает от реальных запросов государственно-правового и военного строительства и одновременно не соответствует требованиям сложившейся в настоящее время геополитической ситуации и запросам правового обеспечения деятельности военной организации как в России, так и в странах НАТО и их союзников. Таким образом, текущая ситуация выдвигает требование к корректировке парадигмы военного права — интенсификации правовых исследований по новым направлениям⁴.

Актуальными задачами, имеющими как теоретическое, так и современное прикладное значение, являются:

— системное исследование военного права как отрасли военного права с позиций выработанных современной правовой наукой критериев, опосредующих отдельные отрасли права;

— исследование элементов структуры военного права (предмет, методы, принципы, функции) и отдельных институтов (военная организация государства и его правовое положение, правовое обеспечение боевых действий, военная служба, военнослужащий и др.);

— определение направлений развития правового регулирования в сфере военной деятельности государства, в новых сферах и областях (в космическом пространстве, киберсфере, системах вооружения с искусственным интеллектом и др.).

Военное право — это отрасль российского права, имеющая глубокие исторические корни и регулирующая отношения в области военной деятельности государства. Доктринальное понимание

³ Савенков А.Н., Кудашкин А.В. Военное право: постановка проблемы и пути решения // Государство и право. 2021. № 4. С. 7—34; Корякин В.М. Введение в теорию военного права: моногр. // Рос. военно-правовой сб. 2007. № 9. С. 11—118.

⁴ Кудашкин А.В. Есть ли место новой парадигме военного права? // Право в Вооруженных Силах. 2020. № 12. С. 87.

военного права как системы установленных государством военно-правовых норм решает три задачи:

— *утверждает* понятие войны, поводы для ее объявления, правовые основы отношения государства к войне и направления политики в целях обеспечения его военной безопасности;

— *регулирует* порядок поддержания мобилизационной готовности Вооруженных Сил Российской Федерации, других государственных военных организаций, органов и воинских формирований, экономики и граждан к отражению нападения, правила ведения вооруженной борьбы и достижения победы в войне (вооруженных конфликтах);

— *закрепляет* 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 завершения⁵.

В научной литературе указывается, что военное право России было основано Петром Великим, принявшим 305 лет назад, 10 апреля (30 марта по старому стилю) 1716 г. Воинский устав, определивший все стороны жизни и деятельности армии. По мнению П.О. Бобровского, «только со времени появления Воинского устава следует считать учреждение регулярного войска в России совершившимся историческим фактом, потому что только с принятием к руководству этого устава войско получило единство, организацию и законы соответственно требованиям и условиям военного искусства тогдашнего времени»⁶. В современных геополитических условиях актуальным является развитие военного права, напрямую связанного со становлением Российского государства, его современным развитием и местом в мире.

В монографии «Военное право», подготовленной авторским коллективом под руководством профессора А.В. Кудашкина и являющейся первым фундаментальным научным изданием, на основе

⁵ Савенков А.Н., Кудашкин А.В. Указ. соч. С. 9—10.

⁶ Бобровский П.О. Происхождение артикула воинского и изображения процессов Петра Великого по Уставу воинскому 1716 г.: историческое исследование. 2-е изд., с доп. пояснениями. СПб., 1881; *Его же*. Переход России к регулярной армии: исследование. СПб., 1885 (Правовые памятники).

системного анализа изложен современный взгляд на военное право как отрасль российской системы права.

Монография состоит из трех томов:

— том I. История и теория военного права;

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

— том III. Перспективные направления военно-правовых исследований.

Первый том монографии («История и теория военного права») посвящен истории возникновения отечественного военного права, его генезису и современному состоянию: дана развернутая характеристика предмета и метода правового регулирования, принципов и функций военного права, его структуры и источников

Следует отметить системный подход авторов к исследуемой теме, и это вполне очевидно из содержания первого тома, который состоит из гл. 1 «Генезис военного права» и двух разделов — разд. I «Системные предпосылки военного права» и разд. II «Сущность и содержание военного права».

Отдельно следует обратить внимание на гл. 8, посвященную краткой характеристике истории становления, развития и текущего состояния военного права иностранных государств (США, Великобритании, Франции и Германии).

Последовательно рассмотрим содержание указанных глав и разделов.

Возникновение военного права уходит в глубину веков. Неоспоримо, что военное право имеет древнее происхождение. Авторы отмечают, что военное право возникает тогда, когда государство ставит цель сохранить свой суверенитет и определяет задачи по вооруженной защите своего Отечества или, наоборот, направляет свои усилия на захват других территорий. Так возникают отношения по созданию «военной силы» (вооруженных сил, воинских формирований, их комплектованию, обучению, обеспечению и т. д.). Это процесс объективный и неизбежный. Вопрос в том, насколько этот процесс формализован и интенсивен. А это зависит от конкретно-исторических условий и целей государства. Так появляются ритуалы, традиции, законы и обычаи войны, военное законодательство.

«Жизнь войска, — отмечал один из крупнейших специалистов в области военного права конца XIX — начала XX в. П.Ф. Заусцинский, — представляет собой непрерывную цепь явлений, в которой настоящее является неизбежным следствием прошедшего и служит единственной причиной будущего»⁷.

Истоки военного права коренятся в реальной жизни, в назревших потребностях становления и развития военной организации государства. Зарождение военного права относится ко времени возникновения государства и армии, появления военной политики.

Попытки определить и регулировать поведение участников войны и смягчить наихудшие последствия войны имеют давнюю историю. Самые ранние из известных примеров встречаются в Махабхарате и Ветхом Завете (Торе). В Древней Индии в Законах Ману описываются виды оружия, которые не должны использоваться. В буддийских учениях заявляется, что война и насилие имеют нездоровые состояния ума как свою причину. В Судебнике Хаммурапи описывались порядок комплектования армии и обязанности воинов⁸.

Древнекитайские учения включают в числе прочего классические военные философские трактаты «О военном искусстве», в которых сформулированы принципы ведения войны, в том числе принцип «закона» (организованности и дисциплинированности), принципы осуществимости законов и приказов, силы войска, обученности командиров и солдат, ясности наград и наказаний. В трактатах также содержатся правила ведения боевых действий в различных условиях (прообраз современного права вооруженных конфликтов).

И конечно, наиболее развитую систему военно-правовых норм создало Римское государство. Особо следует отметить Дигесты Юстиниана (530—533 гг.), которые в числе прочих затрагивают ряд публично-правовых вопросов. Параграфы 15—18 книги 49 Дигест содержат суждения и нормы международного гуманитарного права, военного права, военно-уголовного законодательства.

Несомненным достоинством настоящей работы является последовательное исследование возникновения российского военного права как государственно-правового явления и истории его разви-

⁷ Заусцинский П.Ф. История кодификации русского законодательства. СПб., 1908. С. 4.

⁸ См. подробнее: Савенков А.Н., Кудашкин А.В. Указ. соч. С. 10—12.

В современных геополитических условиях актуальность военно-правовых исследований неизмеримо возрастает в интересах как боевой составляющей военной организации государства (Вооруженных Сил Российской Федерации), так и всех других ее компонентов (включая оборонно-промышленный комплекс).

Во *втором томе* монографии будет представлена развернутая характеристика основных институтов военного права. В частности, таких как:

— правовые формы комплектования военной организации, воинская обязанность, военная служба, военнослужащие, их правовой статус (права, обязанности, юридическая ответственность);

— правоприменительная и правоохранительная деятельность в военной организации государства (предупреждение правонарушений военнослужащих; организация и деятельность органов военной юстиции (военных судов, военной прокуратуры, военных следственных органов) и юридической службы);

— правовое положение военных организаций и организаций оборонно-промышленного комплекса; будут рассмотрены организационно-правовые основы их деятельности;

— военные аспекты международного права (международно-правовые формы военного сотрудничества, военно-техническое сотрудничество, международно-правовое регулирование вооруженных конфликтов, правовые основы пребывания войск за границей и миротворческой деятельности, международное морское право, международное воздушное и космическое право).

Исследуя институт *воинской обязанности* в контексте конституционных обязанностей граждан Российской Федерации, т. е. установленной государством в интересах всех членов общества и закрепленной в Конституции Российской Федерации и федеральном законодательстве необходимости, предписывающей каждому гражданину определенные вид и меру поведения и определяющей ответственность за ненадлежащее его исполнение, авторы монографии делают вывод о том, что в соответствии с конституционным принципом равенства обязанностей (ч. 2 ст. 6 Конституции Российской Федерации) все российские граждане являются носителями конституционной обязанности по защите Отечества, но не все являются носителями юридической обязанности военной службы. Обязан-

ность военной службы, имея конституционное происхождение, не является конституционной обязанностью российских граждан, поскольку обязанность по несению военной службы не является равной обязанностью российских граждан, а представляет собой юридическую обязанность их отдельных категорий.

Граждане могут исполнять свою обязанность по защите Отечества путем предоставления материальных средств, необходимых для организации обороны страны, работая на строительстве оборонных сооружений, на оборонных предприятиях и т. д. Но основной формой защиты Отечества в мирное время является *воинская обязанность* граждан, которая предполагает, в частности, прохождение военной службы по призыву и исполнение конституционного долга по защите Отечества путем добровольного поступления на военную службу.

Однако конституционная обязанность граждан по защите Отечества предполагает не только необходимость исполнения воинской обязанности, в том числе в виде военной службы по призыву, отдельными категориями российских граждан, но и возможность исполнять конституционный долг по защите Отечества, что, с одной стороны, подчеркивает нравственную обязанность, в данном случае по защите Отечества, а с другой — возможность добровольно возложить на себя соответствующие обязанности, например, по исполнению военной службы. Носитель конституционных обязанностей должен строго следовать предписанным законом виду и мере поведения, но в границах этого правового требования он может проявлять свою самостоятельность и активность как в постановке цели, так и в ее реализации.

Решение военной организацией государства задач военной безопасности специфическими военными методами предполагает особый порядок функционирования входящих в нее государственных органов и организаций и исполнения должностных обязанностей объединяемых ими людей посредством исполнения *военной службы*. Авторы монографии подчеркивают, что государство определяет необходимость военной службы в тех или иных своих учреждениях, исходя из целей военной безопасности и необходимости применения военных методов для их достижения.

Особенно актуальны в современных условиях, отмечают авторы, отношения военных организаций и организаций оборонно-промышленного комплекса (ОПК). Интересы безопасности государства

требуют от него создания необходимых условий для бесперебойности поставок своим вооруженным силам и правоохранительным органам вооружения, военной и специальной техники. К таким условиям относятся обеспечение максимальной независимости от иностранных производителей продукции военного и специального назначения и наличие собственного высокоразвитого оборонно-промышленного комплекса. Именно поэтому Российская Федерация, как и многие другие страны мира, уделяет пристальное внимание вопросам, связанным с ОПК, включая правовое регулирование деятельности организаций ОПК.

Основы государственной политики в области развития ОПК утверждаются Президентом Российской Федерации на десятилетний период и дальнейшую перспективу. В них определяются цели, задачи и приоритетные направления, которые, наряду с положениями отечественного законодательства в области обороны, берутся за основу при формировании и реализации промышленной политики в ОПК.

Авторы последовательно анализируют следующие вопросы:

- состав ОПК, понятие и виды организаций ОПК;
- особенности управления организациями ОПК, в том числе управление организациями ОПК в составе интегрированных структур;
- организационно-правовые формы юридических лиц, включенных в сводный реестр организаций ОПК;
- защита информации об органах управления организациями ОПК;
- правовые формы деятельности организаций ОПК по исполнению государственного оборонного заказа.

Следует отметить особую актуальность рассмотренных в книге санкционных режимов, действующих в отношении российских организаций оборонно-промышленного комплекса.

Авторы предлагают направить творческие усилия на исследование следующих проблемных вопросов:

- понятие и правовое положение холдинговых компаний в ОПК;
- корпоративно-правовая структура холдинговых компаний и предприятий ОПК, корпоративное управление организациями ОПК;
- запреты и ограничения должностных лиц предприятий и организаций ОПК;

— национализация предприятий, злостно не исполняющих ГОЗ²⁷;

— соотношение разрешительной (лицензионной) системы и вопросы корпоративного управления в деятельности предприятий ОПК;

— правовое положение военных представительств;

— НИОКР по оборонной тематике, правовая защита интеллектуальной собственности предприятий ОПК.

Это, конечно же, весьма краткий перечень возможных направлений последующих исследований

В *третий том* монографии включен историко-правовой очерк о науке военного права. а также исследования по перспективным направлениям развития военного права.

Подводя итоги, следует отметить:

- поставленная коллективом авторов под руководством профессора А.В. Кудашкина цель по проведению фундаментального научного исследования, в котором на основе системного анализа дана развернутая характеристика современного российского военного права как отрасли права, успешно достигнута;

- монография представляет несомненную ценность, заложен прочный фундамент для текущих и последующих исследований военно-правовой проблематики.

***Савенков Александр Николаевич,
член-корреспондент Российской академии наук,
доктор юридических наук, профессор,
директор Института государства и права РАН***

²⁷ Такой вопрос был поставлен Президентом Российской Федерации (Путин допустил национализацию предприятий, не справляющихся с ГОЗ. URL: <https://www.interfax.ru/russia/758823> (дата обращения: 30.03.2021).

Научное издание

ВОЕННОЕ ПРАВО

Том I

История и теория военного права

Подписано в печать 01.07.2021. Формат 60x90 1/16.
Гарнитура Times New Roman. Печ. л. 35 Тираж 500 экз.
Заказ № _____

Издательство «Центр правовых коммуникаций»:
105082, г. Москва, пл. Спартаковская, дом 14, строение 3, этаж 2,
комната 9, офис 27
www: opklex.com; E-mail: pvsvpo@mail.ru

Отпечатано в АО «Первая Образцовая типография»
Филиал «Чеховский Печатный Двор»
142300, Московская обл., г. Чехов, ул. Полиграфистов, дом 1
www: chpd.ru; тел.: 8 (499) 270-73-59

ISBN 978-5-6042565-1-0



9 785604 256510