

ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ЮРИДИЧЕСКОЙ РЕКОМЕНДАЦИИ

А.С. Мельников,

*адъюнкт факультета подготовки научно-педагогических кадров
Владимирского юридического института ФСИН России*

Статья посвящена изучению такого способа правового регулирования общественных отношений, как юридическая рекомендация. В статье раскрывается сущность юридической рекомендации, описываются ее признаки, а также осуществлена попытка формулирования определения данного понятия.

Ключевые слова: правовое регулирование общественных отношений, юридическая рекомендация, рекомендательные нормы, право, референдум, методические рекомендации.

На современном этапе развития общества наблюдается тенденция к усилению роли правового регулирования общественных отношений. Данный вопрос занимает одно из центральных мест в общей теории права. Это связано с тем, что общественные отношения характеризуются наличием серьезных проблем правового регулирования поведения индивидов и общностей.

Правовое регулирование представляет собой процесс целенаправленного воздействия государства на общественные отношения при помощи специальных методов и средств, которые направлены на их стабилизацию и упорядочение¹. В настоящее время в системе методов правового регулирования наряду с императивным и диспозитивным особое место занимает рекомендательный метод, о чем еще в 1989 году написал профессор В.М. Баранов: «В рамках «разрешенной деятельности» отчетливо выделяются два относительно самостоятельных типа социальной активности – поощряемая и рекомендуемая государством деятельность. Характеристики поощряемой и рекомендуемой государством деятельности столь своеобразны, что в праве обособились соответствующие виды юридических норм»². Данный «рычаг» правового регулирования общественных отношений находит свое отражение в юридических рекомендациях.

Значение юридических рекомендаций определяется многообразием форм и уровней взаимосвязей субъектов правового общения. Это одна из эффективных форм государственного управления, позволяющая оперативно и гибко решать многие сложные социальные вопросы, среди которых охрана прав граждан, обеспечение гарантий их защиты, восстановление на-

рушенного права. Юридическая рекомендация – важный источник властной информации для государственных органов и должностных лиц³.

Существует небольшое количество научных трудов частично описывающих и раскрывающих содержание, а также затрагивающих вопросы, касаются норм рекомендательного характера и юридических рекомендаций в целом.

Однако стоит обратить внимание на то, что два вышеуказанных понятия не являются тождественными. Это утверждение обуславливается тем, что понятие юридическая рекомендация много шире, и включает в себя рекомендательные нормы, как «правило поведения, указывающее на желательное развитие относящихся к компетенции адресата общественных отношений, позволяющих ему учесть свои местные условия, возможности, резервы и поддерживаемое государственными мерами позитивного и негативного характера»⁴. Не всякая юридическая рекомендация будет содержать в себе нормы и может носить разовый, индивидуальный, ненормативный характер, а рекомендательные нормы априори несут в себе соответствующую рекомендацию⁵.

Если обратиться к международному праву, то мы обнаружим, что там рекомендации распространены и активно используются. Например: «Рекомендации по гармонизации законодательства государств-членов ЕвразЭС в области экологической экспертизы от 06.04.2010», «Рекомендация Межпарламентской Ассамблеи государств-участников СНГ «О законодательном обеспечении регулирования миграционных процессов в государствах участниках» СНГ от 31.10.2007», «Рекомендация Международной организации труда «Об обеспечении дохода»

№ 67 // Конвенции и рекомендации, принятые Международной конференцией труда. Т. I. – Женева: Международное бюро труда, 1991».

Значимость и широкая распространенность юридических рекомендаций в международном праве оказывает существенное влияние на российское право. «Но, – как справедливо отметил К.А. Бризкун, – потенциал рекомендательных актов не используется в полной мере. В российском законодательстве отсутствуют механизмы, связанные с оценкой целесообразности использования рекомендательных актов международных организаций органами государственной власти. На практике это приводит к тому, что их использование остается на усмотрение отдельных органов и должностных лиц и не носит системного характера»⁶.

Рекомендация по своей сути от латинского *recommendo* – совет. С позиции этимологии рекомендация понимается как письменный или устный благоприятный отзыв, совет, указание, поручение исполнить, предложение, внушение. Юридическая в переводе с латинского *iuris* – право. В дословном переводе юридическая рекомендация – это правовой совет. Но данное определение слишком скудное и не отражает всей сущности данного термина.

Для более полного раскрытия содержания юридической рекомендации необходимо обратиться к ее признакам, объекту и предмету.

Объектом юридической рекомендации является сфера общественных отношений, в которой реализуются ее основные положения. Предметом выступают действия либо процедуры их реализации, по исполнению наставлений либо пожеланий (советов), указанных в рекомендации.

В качестве неотъемлемых признаков юридической рекомендации следует выделить следующие положения:

– юридическая рекомендация является актом законного волеизъявления ее автора, также может быть следствием правотворческой деятельности, а в особых случаях – результатом народного референдума. Например, в субъектах Российской Федерации все чаще стали ис-

пользоваться «консультативные референдумы» (опросы). В частности, практика проведения консультативных опросов в городе Москве регламентируется Законом «О консультативном опросе граждан в районе города Москвы»⁷. Особенностью таких опросов является то, что они нацелены на выяснение мнения населения, в отношении проблемных вопросов конкретного региона, по которым необходимо принятие органами власти субъекта законодательного либо нормативно-правового акта, однако принятые на подобных референдумах решения носят рекомендательный характер;

– юридическая рекомендация составляется уполномоченным на то субъектом (лицом или группой лиц наделенных соответствующей компетенцией, в силу своей профессиональной подготовленности или служебного положения, а также органом, обладающим государственно-властными полномочиями);

– юридическая рекомендация доводится до сведения адресата в относительно закрепленной (определенной) форме. В качестве примера можно привести «Методические рекомендации ФСИН по взаимодействию с общественными наблюдательными комиссиями». Рекомендации были составлены по действующему приказу ФСИН РФ от 28.11.2008 № 652 «Об утверждении Положения о порядке посещения учреждений уголовно-исполнительной системы членами общественных наблюдательных комиссий»;

– юридическая рекомендация несет в себе определенный совет, предложение, вариант наиболее желательных, для автора рекомендации, дальнейших юридически значимых действий;

– характерным признаком юридической рекомендации является то, что она формально необязательна к исполнению.

Но все-таки, к сожалению, в современной правовой науке нет единого и общепринятого определения понятия юридической рекомендации. Исходя из всех приведенных выше положений, предлагаем под термином «юридическая рекомендация» понимать акт законного волеизъявления уполномоченного на то субъекта,

¹ Теория государства и права / под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: ИНФРА-М-Норма, 1997.

² Баранов В.М. Истинность норм советского права. Проблемы теории и практики. – Саратов, 1989. С. 60.

³ Маслов Д.Е. Юридическая рекомендация (теория, практика, техника): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Н. Новгород, 2013. С. 3.

⁴ Кулапов В.Л. Рекомендательные нормы советского права. – Саратов, 1987. С. 59.

⁵ Письмо Министерства образования и науки РФ от 31 августа 2010 г. № 06-364 «О применении законодательства по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних». URL: <http://base.garant.ru/199495/> (дата обращения: 26.01.2014).

представленный в относительно закрепленной форме, несущий для адресата рекомендации определенный совет, предложение, вариант наиболее желательных (благоприятных) действий, но необязательный к исполнению.

ЛИТЕРАТУРА

1. Баранов В.М. Истинность норм советского права. Проблемы теории и практики. – Саратов, 1989.
2. Бризкун К.А. Влияние рекомендательных актов международных организаций на развитие международно-правовых и внутригосударственных норм Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2011.
3. Кулапов В.Л. Рекомендательные нормы советского права. – Саратов, 1987.
4. Общая теория права / под ред. В.К. Бабаева. – Н. Новгород: [Б.и.], 2006.
5. Теория государства и права / под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: ИНФА-М-Норма, 1997.

⁶ Бризкун К.А. Влияние рекомендательных актов международных организаций на развитие международно-правовых и внутригосударственных норм Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2011. С. 4.

⁷ Закон города Москвы от 25 июня 1997 г. № 21 «О консультативном опросе граждан в районе города Москвы». URL: <http://www.referent.ru/> (дата обращения: 28.01.2014).