

На правах рукописи

Слесарский Константин Иоаннович

**ВОИНСКАЯ ОБЯЗАННОСТЬ КАК ЭЛЕМЕНТ
КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОГО СТАТУСА ГРАЖДАНИНА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Специальность 12.00.02 – Конституционное право; конституционный судебный процесс; муниципальное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2020

Работа выполнена в Федеральном государственном научно-исследовательском учреждении «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации»

Научный руководитель: **Никитина Елена Евгеньевна**

кандидат юридических наук, ведущий научный сотрудник отдела конституционного права федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации»

**Официальные
оппоненты:**

Писарев Александр Николаевич

доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры конституционного права имени Н.В. Витрука федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российский государственный университет правосудия»

Троицкая Александра Алексеевна

кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры конституционного и муниципального права федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова»

Ведущая организация: **Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»**

Защита состоится «14» декабря 2020 года в 11 часов 00 минут на заседании диссертационного совета Д 503.001.03 Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации по адресу: 117218, г. Москва, ул. Большая Черемушкинская, д. 34, 5-ый этаж, конференц-зал.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке и на сайте Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации <https://izak.ru>.

Автореферат разослан « _____ » _____ 2020 года.

Ученый секретарь диссертационного совета,
кандидат юридических наук



С.Б. Нанба

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Защита Отечества в соответствии с ч. 1 ст. 59 Конституции Российской Федерации – долг и обязанность российского гражданина, то есть требование как правового, так и этического характера, получившее особое ценностное значение благодаря конституционной модернизации 2020 г. Данный конституционный императив предусматривает необходимость несения военной службы согласно ч. 2 ст. 59 Конституции Российской Федерации – исполнение воинской обязанности. Это является непосредственной и личной формой участия гражданина в обороне России, имманентно сопряженной с известным риском для жизни и здоровья (гибелью, получением увечий, взятием в плен при прохождении военной службы в военное время).

Воинская обязанность установлена в целях обеспечения наиболее важных публичных интересов обороны и безопасности государства и общества. Однако по отношению ко всем иным основным обязанностям личности при ее реализации в наибольшей степени и неизбежно ограничиваются права и свободы, частные интересы обязанных граждан. Этим обусловлена значимость воинской обязанности в качестве элемента конституционно-правового статуса гражданина и института военного строительства.

Нельзя не отметить наличие сложных и существенных проблем конституционно-правового регулирования воинской обязанности в Российской Федерации. Сохраняет свою актуальность задача повышения эффективности обеспечения призывных мероприятий с помощью совершенствования правового регулирования. В законодательстве продолжается процесс поиска оптимального баланса между полномочиями различных уровней публичной власти в механизме реализации воинской обязанности; между публичными интересами обороны государства и частными интересами граждан (приоритетности реализации их прав и свобод перед исполнением воинской обязанности, снижения налагаемого ее

исполнением бремени и рисков); определения форм и степени ограничений конституционных прав и свобод граждан при реализации воинской обязанности.

В современной науке конституционного права недостаточно полно обоснованы и изучены конституционные обязанности личности в целом. В частности, отсутствуют самостоятельные исследования воинской обязанности, разрешающие обозначенные и некоторые другие теоретические проблемы, учитывающие как отечественный, так и зарубежный опыт правового регулирования и реализации воинской обязанности.

Укрепление обороны страны, обеспечение незыблемости конституционного строя, суверенитета, независимости, государственной и территориальной целостности¹ являются национальными интересами Российской Федерации. Необходимость их обеспечения обусловлена наличием целого комплекса угроз: противоречивость формирования полицентричного мира, усиление силового потенциала и военной активности Организации Североатлантического договора (НАТО) и ее отдельных государств-участников, большое количество очагов военной напряженности, распространение оружия массового поражения, деятельность высокоорганизованных террористических организаций, признаки возрождения гонки вооружений, снижение роли международного права в предотвращении и разрешении конфликтов, а также значительное число военных опасностей². Адекватный ответ на вышеуказанные угрозы объективно необходим для эффективной реализации национальных интересов России в современном мире, что обосновывает актуальность исследования правового обеспечения безопасности и обороны страны, включая реализацию российскими гражданами воинской обязанности.

Необходимо отметить, что в настоящее время механизмы обеспечения национальной безопасности и обороны страны претерпевают трансформацию. Отечественное военное строительство также подвергается реформированию,

¹ П. 30 Стратегии национальной безопасности Российской Федерации, утвержденной Указом Президента РФ от 31 декабря 2015 г. № 683 // Собрание законодательства РФ. – 04.01.2016. – № 1 (ч. 2). – Ст. 212.

² См.: Военная доктрина Российской Федерации (утв. Президентом РФ 25.12.2014 № Пр-2976) // Российская газета. – 30.12.2014. – № 298.

оптимизируется численность военнослужащих в составе военной организации Российской Федерации и повышаются требования к их профессиональному уровню. Общемировая тенденция по прекращению призыва на военную службу в мирное время, связанная с изменениями в современном обществе (демографические проблемы и увеличение экономического ущерба от призыва на военную службу занятых квалифицированным трудом граждан в развитых странах; усиление значения универсальных ценностей, прав и свобод человека; осуждение милитаризма и агрессии, развитие гражданского общества, политическая затруднительность использования военнослужащих по призыву в военных конфликтах), вооруженных силах (усложнение военной техники и военных специальностей) и характере военных конфликтов, в настоящее время находится в процессе противоречивого осмысления российским обществом и государством, требует соответствующего правового обеспечения и концептуального обоснования. При этом невозможно автоматически копировать некие «универсальные» рецепты и зарубежный опыт без должной адаптации и обоснования, т.к. воинская обязанность является суверенной сферой, регулирование которой основано на традициях и исторической преемственности. Исходя из вышеуказанных причин, представляется обоснованным и актуальным проведение диссертационного исследования по избранной теме.

Цель исследования заключается в определении правовой природы, содержания, закономерностей регулирования и развития воинской обязанности как элемента конституционно-правового статуса гражданина Российской Федерации в современных условиях с учетом правовых, исторических и политических особенностей российского общества и государства, а также в выработке научно-практических рекомендаций по совершенствованию законодательства о воинской обязанности в Российской Федерации.

Для достижения указанной цели необходимо решение следующих **задач**:

- проанализировать закономерности историко-правового развития воинской обязанности в России во взаимосвязи с социально-правовым статусом личности;

- выявить сущностные характеристики и конституционно-правовую природу воинской обязанности;

- обосновать конституционно-правовые признаки воинской обязанности и ее принципы, вытекающие из Конституции Российской Федерации;

- определить роль и значение института воинской обязанности в системе конституционного права Российской Федерации;

- выявить общие тенденции и особенности механизма конституционно-правового регулирования воинской обязанности в Российской Федерации и зарубежных государствах;

- раскрыть содержание и структуру воинской обязанности в Российской Федерации, определить их особенности;

- проанализировать конституционно-правовые основы реализации воинской обязанности в Российской Федерации и предложить возможные пути их совершенствования.

Объектом исследования является система общественных отношений, возникающих в ходе конституционно-правового регулирования воинской обязанности и ее реализации в качестве элемента конституционно-правового статуса гражданина Российской Федерации.

Предметом исследования является конституционно-правовое регулирование воинской обязанности как элемента конституционно-правового статуса гражданина Российской Федерации.

Степень научной разработанности. Общетеоретические проблемы юридических обязанностей нашли отражение в работах таких ученых как Н.Г. Александров, Ю.В. Барзилова, И.В. Коршунова, Н.И. Матузов, Л.И. Петражицкий, Г.Ф. Шершеневич и др.

Конституционно-правовой статус личности и его отдельные элементы рассматривались в трудах М.В. Баглая, Н.В. Витрука, Л.Д. Воеводина, Е.А. Капитоновой, Е.И. Козловой, В.А. Лебедева, Е.А. Лукашевой, Е.Е. Никитиной, А.А. Троицкой, И.А. Умновой, Т.Я. Хабриевой, В.Е. Чиркина, Б.С. Эбзеева и др.

Конституционно-правовым основам защиты Отечества посвятили работы Ф.Э. Давудов, Р.М. Казаков, В.К. Мамаладзе, Г.В. Орлов, Ф.В. Саганюк, В.Г. Стрекозов и др. Правовым основам строительства и комплектования вооруженных сил, военной службы – Г.П. Батюк, М.Ф. Гацко, А.В. Кудашкин, А.Е. Лунев, А.Ф. Редигер и др. Воинской обязанности в историко-правовом, административно-правовом и конституционно-правовом аспектах – А.М. Добровольский, В.А. Малых, Н.А. Маслов, И.П. Рашковец, Ф.А. Хоменок и др. Некоторые правовые проблемы воинской обязанности затронуты в трудах В.М. Корякина и др.

Для исследования философской основы воинской обязанности были использованы труды Аристотеля, Г.В.Ф. Гегеля, Т. Гоббса, Н. Макиавелли, Платона, Ж.-Ж. Руссо, А. Рэнд, Цицерона и др. Нельзя не отметить значение исследований исторического развития воинской повинности и военного искусства А. Корсунова, Е.А. Разина.

Следует отметить наличие ряда современных диссертационных работ по юридическим наукам, посвященных правовому регулированию военной службы³ и поступления на нее⁴, комплектования и строительства Вооруженных Сил Российской Федерации⁵, историко-правовым аспектам воинской обязанности в России⁶. Отдельно среди них возможно выделить исследования по конституционному праву⁷, а в особенности – конституционных основ защиты

³ Например: Кудашкин А.В. Правовое регулирование военной службы в Российской Федерации: дис. ... докт. юрид. наук: 20.02.03. – М., 2003. – 424 с. ; Смирнов Д.В. Правовое регулирование военной службы солдат, матросов, сержантов и старшин в Вооруженных Силах Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 20.02.03. – М., 1996. – 23 с.

⁴ Например: Вахидов А.Т. Организационно-правовые основы поступления граждан на военную службу по контракту в Вооруженные Силы Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 20.02.03. – М., 1996. – 18 с. ; Чижикова О.Ю. Правовое регулирование поступления граждан на военную службу в пограничные органы федеральной службы безопасности: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.14. – М., 2008. – 184 с.

⁵ Например: Гацко М.Ф. Правовое обеспечение строительства Вооруженных Сил Российской Федерации и использования их в чрезвычайных ситуациях в интересах военной безопасности России: автореф. дис. ... докт. юрид. наук: 05.26.02, 20.02.03. – М., 2008. – 48 с. ; Журавлев С.И. Правовое регулирование комплектования пограничных органов и пограничных войск Федеральной службы безопасности военнослужащими на контрактной основе: дис. ... канд. юрид. наук: 20.02.03. – М., 2004. – 194 с.

⁶ Например: Маслов Н.А. Воинская обязанность в России (1699–1918 гг.): историко-правовое исследование: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01. – М., 2015. – 217 с.

⁷ Батюк Г.П. Конституционно-правовые основы военной службы и комплектования Вооруженных Сил Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02. – М., 2003. – 206 с. ; Семакин А.С. Конституционно-правовое регулирование военной службы в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02. – М., 1999. – 173 с.

Отечества⁸. Однако подобное конституционно-правовое исследование собственно воинской обязанности осуществлено лишь в советский период⁹.

Теоретическую базу исследования составляют труды отечественных и зарубежных ученых: С.А. Авакьяна, С.С. Алексеева, М.В. Баглая, Н.В. Витрука, Л.Д. Воеводина, О.В. Дамаскина, М. Калдор, В.М. Корякина, О.Е. Кутафина, М. Кревельда, В.И. Крусса, В.В. Лазарева, В.В. Лапаевой, Н.И. Матузова, Н.А. Михалевой, А.Н. Писарева, А.Е. Постникова, Ю.А. Тихомирова, Ю.Г. Федотовой, Т.Я. Хабриевой, В.А. Четвернина, В.Е. Чиркина, Б.Н. Чичерина, С.М. Шахрая, Б.С. Эбзеева, G.Q. Flynn, L. Friedman, В. Meyer, D. Porch и др.

Нормативную основу исследования составляют Конституция Российской Федерации, международные правовые акты, федеральные конституционные законы, федеральные законы, подзаконные нормативные правовые акты федерального уровня, нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации, муниципальные правовые акты, а также конституции и законодательство зарубежных государств, исторические нормативные правовые акты Российской Империи, СССР, РСФСР и зарубежных государств.

Эмпирическую основу исследования составили судебная практика Конституционного Суда Российской Федерации и федеральных судов общей юрисдикции, Европейского Суда по правам человека и судебных органов зарубежных государств, а также решения международных органов, официальные статистические данные Министерства обороны Российской Федерации, результаты социологических исследований.

Методологию исследования составили диалектический, логический, исторический, системно-структурный, статистический, сравнительно-правовой и формально-юридический методы, метод моделирования.

Благодаря диалектическому методу выявлены закономерности развития воинской обязанности: противоречивость развития, единство разнонаправленных

⁸ Казаков Р.М. Конституционные основы защиты Отечества в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02. – Саратов, 2009. – 239 с.

⁹ Малых В.А. Всеобщая воинская обязанность по советскому праву, ее сущность и формы исполнения гражданами СССР: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02. – М., 1979. – 23 с.

тенденций в правовом регулировании, синтез предшествующих этапов становления. Логический метод позволил сформулировать принципы и признаки воинской обязанности, проанализировать ее содержание и функции. Исторический метод использовался для исследования отечественного и зарубежного генезиса воинской обязанности с момента ее возникновения и по настоящее время. Системно-структурный метод позволил рассмотреть структуру воинской обязанности, выявить в ней место различных установленных законодательством форм исполнения и последовательность их реализации. С помощью сравнительно-правового метода проанализирован опыт правового регулирования воинской обязанности в ряде зарубежных государств. Формально-юридический метод позволил сформулировать определение воинской обязанности, предложения и рекомендации по совершенствованию правового регулирования воинской обязанности, установить ее соотношение с иными конституционными институтами. Метод моделирования позволил определить основные варианты существующего правового регулирования воинской обязанности и вероятные тенденции их развития.

Научная новизна диссертации заключается в обосновании концептуального подхода к воинской обязанности как конституционной обязанности гражданина, неразрывно взаимосвязанной и взаимообусловленной со своей этической основой – долгом по защите Отечества. Дано авторское определение воинской обязанности в Российской Федерации и выработаны концептуальные основы ее правового регулирования, в том числе ее конституционно-правовые признаки и принципы, вытекающие из Конституции Российской Федерации. Раскрыты специфика и недостатки конституционно-правового регулирования воинской обязанности в Российской Федерации, обосновано ее конституционное установление (несмотря на формальное терминологическое отсутствие в тексте Конституции Российской Федерации). Выявлены и охарактеризованы основные современные конституционно-правовые модели воинской обязанности, а также тенденции дальнейшего развития ее правового регулирования. Установлена взаимосвязь генезиса воинской

обязанности и статуса личности, предложена периодизация историко-правового развития воинской обязанности в России. Проанализированы ограничения конституционных прав и свобод при реализации гражданином Российской Федерации воинской обязанности, критерии их правомерности, как следствие – выдвинут тезис о необходимости обеспечения правовыми механизмами интегрированности военнослужащих по призыву в гражданское общество.

Положения, выносимые на защиту:

1. Категории «воинская обязанность» и «конституционный долг по защите Отечества» не являются тождественными, но в то же время находятся в системном единстве и взаимосвязи. Защита Отечества, являясь этико-правовой категорией, в качестве конституционного долга гражданина Российской Федерации имеет более широкое содержание, нежели в качестве его конституционной обязанности. Воинская обязанность полностью охватывается содержанием конституционного долга по защите Отечества, реализация которого не исчерпывается воинской обязанностью, но невозможна без ее установления. В то же время взаимосвязь обеих категорий составляет этическую основу последней, согласно которой воинская обязанность реализуется не только на основе норм права, но и в силу нравственного императива по защите Отечества. Именно указанная этическая основа формирует у обязанного гражданина необходимое для реализации воинской обязанности субъективное отношение, значимость которого predetermined личным характером исполнения воинской обязанности.

2. Исходя из выявленных особенностей взаимоотношений государства и гражданина (ранее – подданного) при регулировании и реализации воинской обязанности во взаимосвязи с эволюцией статуса личности как правовой, а затем конституционно-правовой категории, предложена периодизация историко-правового развития воинской обязанности в России:

- этап вечевого самообложения (вторая половина IX – XV вв.);
- этап ратной повинности (середина XV – XVII вв.);
- этап рекрутской повинности (1699 – 1873 гг.);

– этап всеобщей воинской обязанности, включающий в себя периоды: 1) Российской Империи (1874 – 1917 гг.); 2) советский (классовый (1918 – 1939 гг.), общегражданский (1939 – 1991 гг.)); 3) современный (с 1993 г.).

Исходя из ретроспективного анализа развития правового статуса личности, можно сделать вывод, что воинская обязанность на разных этапах реализовывалась в индивидуальной или коллективной форме; в первом случае являясь элементом социально-правового статуса личности (общего либо специального сословного), а во втором – коллектива (сельской либо городской общины, в некоторых зарубежных странах – населения территориальной единицы). Реализация воинской обязанности на современном этапе является индивидуальной и имеет личный характер.

3. Воинская обязанность в Российской Федерации – это установленные Конституцией Российской Федерации вид и мера необходимого и должного поведения гражданина Российской Федерации по защите Отечества в форме несения военной службы с реализацией обусловленных этим требований федерального закона в целях обеспечения конституционных ценностей.

В результате проведенного исследования выявлены конституционно-правовые признаки воинской обязанности: 1) обязательность военной службы; 2) целевой публично-правовой характер; 3) сопряженность реализации с модификацией конституционно-правового статуса гражданина.

4. Воинская обязанность основана на системе принципов, вытекающих из Конституции Российской Федерации:

- единство правового регулирования и реализации;
- ограниченность реализации во времени;
- личная реализация;
- реализация на основе гражданства Российской Федерации;
- отсутствие цели наказания и карающего характера.

Указанные принципы в их системном единстве являются необходимым условием гарантированности конституционно-правового статуса российских граждан при исполнении воинской обязанности.

5. На основании проведенного сравнительно-правового исследования выявлены современные конституционно-правовые модели воинской обязанности. В качестве оснований для классификации выделены:

1) метод отбора при призыве на военную службу:

– выборочная модель, когда при осуществлении призыва используются случайные методы отбора направляемых на военную службу призывников из их общей массы (как, например, в Дании и Мексике);

– всеобщая модель, основанная на принципе обязательности прохождения службы всеми лицами, подлежащими призыву (например, в Австрии и Беларуси).

2) периоды прохождения обязательной военной службы:

– регулярная модель, при которой обязанность несения военной службы реализуется в любое время, а призыв проводится систематически с известной периодичностью (например, в Эстонии и Иране);

– мобилизационная модель, предполагающая прохождение обязательной военной службы в период непосредственной угрозы агрессии и в военное время, а призыв на военную службу осуществляется по мере необходимости (например, в Сербии и США);

3) гендерная принадлежность субъектов воинской обязанности:

– традиционная модель, в которой женщины полностью либо с некоторыми исключениями освобождаются от воинской обязанности (например, в Сингапуре и Турции);

– гендерно-нейтральная модель (например, в Израиле и Норвегии).

В качестве элемента конституционного правового статуса гражданина воинская обязанность в Российской Федерации реализуется в форме регулярной всеобщей традиционной модели.

Воинская обязанность не является неперенным элементом конституционно-правового статуса гражданина. В некоторых государствах воинская обязанность не установлена (Великобритания), в том числе по объективным причинам упразднения вооруженных сил (Исландия) или отсутствия призывного ресурса (Ватикан).

6. На основе проведенного сравнительно-правового анализа в диссертации установлено, что регулирование воинской обязанности как элемента конституционно-правового статуса гражданина Российской Федерации следует общим для современных государств конституционно-правовым тенденциям:

– уменьшение объема требований, составляющих воинскую обязанность. Это проявляется в отказе от осуществления призыва на военную службу в мирное время, сокращении сроков и ограничений прав и свобод граждан при несении обязательной военной службы;

– расширение субъектного состава воинской обязанности, выражающееся в установлении на гендерно-нейтральной основе призыва на военную службу;

– сближение методов регулирования и форм реализации конституционных прав и обязанностей личности (усиление диспозитивности и дифференциации реализации воинской обязанности, значимости добровольного поступления на военную службу, наличие репутационного ценза для субъекта воинской обязанности и т.д.).

7. Разработаны предложения по совершенствованию правового регулирования воинской обязанности:

а) требуется законодательно закрепить нормативно нераскрытое понятие и содержание военно-патриотического воспитания. Это позволит определить его соотношение с общими вопросами воспитания, находящимися в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов, следовательно – разграничить компетенцию по реализации военно-патриотического воспитания между органами публичной власти;

б) необходимо внести изменения в законодательство о воинской обязанности, направленные на устранение правовой неопределенности относительно реализации соответствующих призыва и прохождения военной службы в период мобилизации, в период военного положения и в военное время в качестве единого порядка либо трех различных. По мнению автора, целесообразен подход к указанным категориям как к единому порядку;

в) на законодательном уровне следует закрепить порядок участия военнослужащих по призыву в военных конфликтах. Это выступит дополнительной правовой гарантией для данных граждан, поскольку указанный порядок будет невозможно изменить без волеизъявления депутатов Государственной Думы как представителей народа;

г) необходимо уточнение законодательного разграничения общего в правовом статусе военнослужащих и специального для каждой из двух категорий (проходящих военную службу по призыву и по контракту). Это устраним имеющуюся правовую неопределенность относительно некоторых ограничений, запретов и обязанностей, формально установленных для всех категорий военнослужащих, но применимых только к проходящим военную службу по контракту (например, предоставлять сведения о доходах, имуществе и обязательствах имущественного характера).

8. В Российской Федерации как демократическом и правовом государстве, признающем высшей ценностью человека, его права и свободы, социальная интегрированность военнослужащих в гражданское общество должна быть обеспечена правом. Ограничения свободы передвижения, поиска и распространения информации институционализируют предпосылки к фактической изолированности гражданина от гражданского общества на период прохождения военной службы по призыву. Это существенно влияет на реализацию других конституционных прав и свобод личности, снижает их общую гарантированность. Для преодоления указанной проблемы необходимо законодательно установить общественно обоснованные формы данных ограничений и, в качестве субсидиарного механизма, общественного контроля над реализацией прохождения военной службы по призыву со стороны институтов гражданского общества.

Публичными интересами по выполнению конституционно значимых функций в целях обеспечения обороны и безопасности страны предопределена специфика военной службы, а следовательно – присущие правовому статусу военнослужащего ограничения конституционных прав и свобод. Однако

последние должны: а) устанавливаться исходя из общего для всех граждан конституционно-правового статуса как своего фундамента и имманентного предела; б) оставаться соразмерными конституционно значимым целям обороны и безопасности страны; в) находиться в балансе с конституционными правами и свободами. По мнению автора, степень ограничений военнослужащих по призыву необходимо приблизить к существующей для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, учитывая преимущественную роль и добровольную основу участия последних в обеспечении обороны и безопасности страны и единую цель установленных ограничений для обеих категорий военнослужащих.

Теоретическое значение диссертации состоит в изучении конституционно-правовой проблематики воинской обязанности на современном этапе. Исследование направлено на создание целостной научно-правовой основы воинской обязанности в Российской Федерации и, следовательно, на развитие конституционного права. Помимо этого, диссертация представляет ценность для развития военного права как комплексной отрасли права.

Практическое значение результатов исследования заключается в возможности их использования в качестве концептуальной основы правового обеспечения воинской обязанности и в целом системы комплектования Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, а также создаваемых на военное время специальных формирований военнослужащими. В диссертации также сформулированы конкретные предложения по совершенствованию законодательства в указанной сфере. Результаты исследования могут использоваться органами государственной власти, в частности военными комиссариатами, и должностными лицами при осуществлении ими полномочий в сфере воинской обязанности.

Положения диссертационного исследования могут быть использованы в учебном процессе: при преподавании и изучении учебных курсов по конституционному и военному праву, а также в различных специализированных

курсах, посвященных конституционно-правовому статусу личности, защите Отечества, военной службе и воинской обязанности.

Сведения об апробации результатов исследования. Результаты диссертационного исследования, выводы и рекомендации обсуждены и одобрены на заседаниях в отделе конституционного права ФГНИУ «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации». Автором опубликованы научные статьи по теме диссертации в журналах, входящих в перечень рецензируемых научных изданий ВАК при Минобрнауки России.

Отдельные положения и выводы исследования изложены в ходе выступлений на ежегодной конференции аспирантов и молодых ученых ИЗиСП «Интерес в правовой сфере: национальное и международное измерение» (г. Москва, ФГНИУ «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации», 19 апреля 2017 г.); научно-практической конференции «Гражданская оборона: Правовые основы и перспективы развития» (г. Москва, ФГНИУ «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации», 30 ноября 2017 г.); ежегодной конференции аспирантов и молодых ученых ИЗиСП «Правовые стандарты и их роль в регулировании общественных отношений» (г. Москва, ФГНИУ «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации», 16 мая 2018 г.); XIII Международной школе-практикуме молодых ученых-юристов «Право в условиях цифровой реальности» (г. Москва, ФГНИУ «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации», 6-7 июня 2018 г.).

Структура диссертации обусловлена вышеобозначенными целью и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обоснована актуальность темы исследования и определена степень ее научной разработанности. Обозначены научная новизна, теоретическая и практическая значимость, объект и предмет, цель и задачи, теоретическая, нормативная, эмпирическая и методологическая основы диссертационного исследования. Также сформулированы положения, выносимые на защиту, и приведены сведения об апробации результатов исследования.

Первая глава «Воинская обязанность: генезис, теоретико-правовые основы и конституционно-правовые характеристики» состоит из трех параграфов. В **первом параграфе «Развитие института воинской обязанности в России»** рассмотрен генезис воинской обязанности в России, выявлены его закономерности и основные тенденции. Истоки воинской обязанности прослеживаются в мононормах догосударственного этапа развития человеческого общества, а заложенные в древних государствах основы института воинской обязанности получили развитие в последующие века. В определенном смысле можно говорить о диалектическом развитии воинской обязанности: при повторении схожих этапов усложняется и совершенствуется ее структура и механизм реализации. Современная концепция воинской обязанности вдохновлена существовавшей в античных государствах личной обязанностью каждого гражданина служить в ополчении, а зародилась и была впервые конституционно установлена в революционной Франции. Отмечено, что становление конституционного статуса личности и воинской обязанности (в современной концепции), их конституционно-правовое оформление и последующее развитие прямо взаимосвязаны и совпадают по периодизации.

Российская государственность возникла во второй половине IX в. Воинская обязанность первоначально выражалась в обязанности участия в народном ополчении, созываемом при необходимости. С развитием феодальных отношений народное ополчение сохранилось, но отошло на второй план перед феодальным ополчением, национальной особенностью которого являлась государственно-

правовая основа. При Петре I была установлена рекрутская повинность, просуществовавшая до введения всеобщей воинской повинности в 1874 г. Последняя, хотя и претерпела ряд изменений, но существует по сей день. В качестве вывода в параграфе предлагается периодизация историко-правового развития воинской обязанности в России, а также выявлены его особенности: 1) сходно с таковым в государствах континентальной Европы; 2) с XVIII в. шло за общеевропейским по пути догоняющей модернизации; 3) тяглые сословия сохранили значительную роль в комплектовании вооруженных сил Русского государства, а поместное ополчение в сравнении с другими европейскими феодальными ополчениями было основано на публично-правовых началах; 4) российские вооруженные силы строились как национальные и преимущественно на основе воинской обязанности.

Во втором параграфе **«Понятие, признаки и принципы воинской обязанности как конституционно-правовой категории»** отмечается, что несмотря на пониженный интерес в российской конституционно-правовой доктрине, философский и теоретико-правовой фундамент основных обязанностей личности заложен античными философами и был развит в дальнейшем. Конституционные обязанности личности находятся в неразрывном единстве с основными правами и свободами человека, имеют естественное происхождение, обусловленное социальной сущностью человека и взаимной ответственностью людей, что нашло отражение в международных правовых актах и конституциях. Автором предложено определять конституционные обязанности личности как конституционно закрепленные и охраняемые правовой ответственностью вид и мера необходимого и должного поведения личности, основанные на преломленных общественным сознанием народа идеях о морали и справедливости, свободе и ее пределах, о взаимной ответственности человека перед другими людьми, семьей, обществом и человечеством, а гражданина перед согражданами и государством. При этом указано, что рассмотрение конституционных обязанностей в отрыве от их этического насыщения и внутреннего отношения обязанной личности будет неизбежно обедненным.

Автор отмечает, что сама природа воинской обязанности имеет конституционно-правовое наполнение. В сравнении со всеми основными обязанностями личности воинская обязанность является самой трудной, что выражается в наивысшей мере обращенных к обязанному гражданину требований – вплоть до жертвы жизнью. Столь высокая цена устанавливается в публично-правовых интересах общества, государства и личности ради защиты конституционных ценностей, воплощенных в образе Отечества. Данная мощная ценностная основа неизбежно обладает этическим измерением, сопрягая его с правовой материей. Помимо этого, воинская обязанность коренится в естественном стремлении физического выживания человеческого сообщества в условиях агрессии со стороны других сообществ. Указанная специфика общественных отношений имеет первичное значение и конституирующую роль для воинской обязанности. Способ и особенности конституционного закрепления, а также исполнения имеют производный, вторичный характер. Исходя из этого, воинская обязанность является именно конституционной обязанностью, а не юридической обязанностью какого-либо иного вида.

Воинская обязанность как правовое явление обладает множественностью значений: 1) конституционная обязанность граждан; 2) способ осуществления государством функции по обороне; 3) способ комплектования вооруженных сил (а также других войск, воинских формирований и органов); 4) гарантия основ конституционного строя; 5) гарантия конституционных прав и свобод личности. При этом сделан вывод, что воинская обязанность, являясь по своей правовой природе конституционной обязанностью, включается в качестве соответствующего элемента в структуру конституционно-правового статуса гражданина Российской Федерации. Такое понимание воинской обязанности имеет ведущую роль, особенно на современном этапе, и согласуется с множественностью ее значений, опосредуя последние. В завершении параграфа сформулировано авторское определение воинской обязанности.

Под правовыми признаками воинской обязанности предлагается понимать характерные черты, благодаря которым представляется возможным отделить

воинскую обязанность от сходных явлений. В качестве таковых выделены: 1) принудительный характер; 2) обязательность военной службы; 3) структурная целостность; 4) исключительная функция государства по установлению и организации реализации; 5) целевой публично-правовой характер; 6) комплексный характер; 7) сопряженность реализации с модификацией конституционно-правового статуса гражданина.

Воинская обязанность как правовое явление построена на определенных правовых принципах. Это сформулированные автором и вытекающие из Конституции Российской Федерации принципы воинской обязанности как конституционно-правовой категории, принцип дифференциации исполнения. Также существуют иные общеправовые и отраслевые принципы, применение которых преломляется в специфике воинской обязанности. Ряд из них рассмотрен в диссертации: равенства, законности, справедливости, разумности, гуманности, исторической обусловленности и преемственности, целесообразности, эффективности, баланса публичных и частных интересов, запрет дискриминационного и произвольного характера, всеобщности, соразмерности. Исходя из признания на международном уровне противоправности агрессии, оборонительный характер также имеет значение принципа для регулирования и реализации воинской обязанности.

В третьем параграфе «Институт воинской обязанности в системе конституционного права Российской Федерации» выявлено, что воинская обязанность в качестве конституционной обязанности гражданина является элементом института основ правового статуса личности, а также входит в одноименную группу общественных отношений, составляющих предмет конституционного права. Однако часть составляющих воинскую обязанность общественных отношений нельзя включить в предмет конституционного права, что приводит к выводу о межотраслевом характере ее правового регулирования. В контексте различных существующих классификаций конституционных обязанностей личности воинская обязанность в Российской Федерации является

политической, активной, нуждающейся в законодательной актуализации, позитивной обязанностью гражданина.

Анализируются взаимосвязи воинской обязанности с другими элементами системы конституционного права России: 1) с институтом гражданства (воинская обязанность распространяется только на граждан Российской Федерации; нельзя выйти из гражданства, имея неисполненные обязательства в области воинской обязанности; наличие иностранного гражданства сужает круг возможных мест прохождения военной службы); 2) с другими элементами института основ правового статуса личности (т.к. содержит определенные ограничения прав и свобод военнообязанных в периоды объявления мобилизации, несения обязательной военной службы и прохождения сборов; из свободы совести и вероисповедания проистекает право на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой; право на равный доступ к государственной службе ограничивается гражданам, признанным не прошедшими военную службу по призыву, не имея на то законных оснований; ряд отсрочек устанавливается в целях обеспечения реализации конституционных прав и свобод); 3) с институтом основ конституционного строя (воинская обязанность является одной из его гарантий); 4) институтом федеративного устройства (правовое регулирование воинской обязанности в силу п. «м» ст. 71 Конституции Российской Федерации отнесено к ведению Российской Федерации); 5) институтами системы органов государственной власти и основ местного самоуправления (в целях обеспечения реализации воинской обязанности органы публичной власти наделяются определенными полномочиями).

По причине изменения характера военных конфликтов необходима соответствующая адаптация системы подготовки граждан к вооруженной защите Отечества. Автор солидарен с концептуальным подходом к военнослужащим как «гражданам в униформе» при регулировании и защите их прав и свобод. Представляется, что некоторые из существующих в Российской Федерации ограничений основных прав и свобод при исполнении воинской обязанности требуют уточнения, для чего предлагаются различные законодательные меры.

Наиболее обоснованным в Российской Федерации представляется сочетание частичной замены военной службы по призыву вневоинскими формами военной подготовки и дальнейшей гуманизации условий прохождения военной службы по призыву, совершенствование правового статуса военнослужащих по призыву, поскольку: учитывает историческую и правовую традицию восприятия защиты Отечества как личного долга каждого и дела всего многонационального народа; сохраняет военно-обученный мобилизационный людской ресурс; позволяет гибко подходить к установлению соотношения военнослужащих по контракту и по призыву и их общей численности.

Значительное внимание уделено вопросу определения защиты Отечества как долга и обязанности российского гражданина, а также соотношения с воинской обязанностью. По мнению автора, долг и обязанность защиты Отечества гражданином Российской Федерации – это выражающий ответственность за свою Родину, народ и близких, любовь и уважение к ним конституционный императив поведения гражданина по обязательному и добровольному участию в обороне Российской Федерации, воплощающей домашний очаг, единство, историческое и культурное наследие многонационального народа России в качестве учрежденного им независимого и суверенного государства с установленным конституционным строем. Автор поддерживает точку зрения о дуалистической этико-правовой природе конституционного долга и обязанности защиты Отечества. Солидаризируясь с тем, что долг и обязанность защиты Отечества может исполняться в различных формах, автор отмечает абстрактность данной категории и первичность по отношению к ней воинской обязанности как правовой реальности. А потому она является не просто формой реализации, хотя бы и основной, но имманентно присущим проявлением долга и обязанности защиты Отечества. Через взаимосвязь с долгом защиты Отечества конституционно опосредуется этическая составляющая воинской обязанности.

В завершении параграфа сделан вывод, что воинская обязанность взаимосвязана со всеми конституционно-правовыми институтами, но в

наибольшей степени с другими, составляющими ядро конституционно-правового статуса личности элементами: конституционными правами и свободами, некоторыми другими конституционными обязанностями человека и гражданина. Необходимо исходить из гуманистического подхода к регулированию конституционно-правового статуса субъекта воинской обязанности, тем более что последний концептуально не является «профессиональным» военнослужащим.

Вторая глава «Конституционно-правовые основы регулирования и реализации воинской обязанности» состоит из трех параграфов. В **первом параграфе «Конституционно-правовые модели регулирования воинской обязанности: опыт России и зарубежных стран»** отмечено, что нормами международного права установлены обязательные для всех государств минимальный призывной возраст и некоторые ограничения круга подлежащих призыву на военную службу лиц, а также могут регламентироваться особенности исполнения воинской обязанности в случае множественного гражданства.

Конституции большинства государств устанавливают воинскую обязанность в качестве конституционной обязанности гражданина. Как правило, соответствующие нормы включаются в раздел о конституционном статусе личности (как и в Конституции Российской Федерации). Иногда соответствующие нормы закрепляются в разделе об основах конституционного строя (например, в ч. 3 ст. 14 Конституции Республики Армения¹⁰), что отражает особое значение воинской обязанности как одной из гарантий конституционного строя. В структуре конституций некоторых государств выделен специальный раздел об обороне страны, в котором может устанавливаться воинская обязанность. Другим подходом к конституционному закреплению воинской обязанности (помимо закрепления в качестве конституционной обязанности) является установление полномочия органа государственной власти (как правило, парламента) по регулированию воинской обязанности.

На конституционном уровне в зарубежных странах актуализируются различные аспекты воинской обязанности, что означает не расширение предмета

¹⁰ Официальные ведомости Республики Армения. – 2015. – 21 декабря, специальный выпуск. – Ст. 1118.

конституционного права, а подтверждает отнесение к нему регулирования существа и содержания воинской обязанности. На основе сравнительного анализа общего и особенного в правовом регулировании воинской обязанности в различных государствах предложены классификации конституционно-правовых моделей воинской обязанности и выявлены тенденции регулирования воинской обязанности как элемента конституционно-правового статуса гражданина. Исходя из авторской классификации воинская обязанность в Российской Федерации может быть отнесена к традиционной и регулярной всеобщей модели. Поддержан тезис, что в правовых системах государств романо-германской правовой семьи воинская обязанность рассматривается в первую очередь как часть гражданства, англосаксонской правовой семьи – в качестве налагаемого государством бремени.

Во втором параграфе **«Законодательное регулирование воинской обязанности в Российской Федерации»**, анализируя текст ст. 59 Конституции Российской Федерации, автор приходит к тому, что из системного толкования ее норм следует вывод о конституционном установлении воинской обязанности как конституционной обязанности гражданина Российской Федерации. Подчеркнуто, что в контексте ст. 59 Конституции Российской Федерации обязанность несения военной службы и воинская обязанность синонимичны. Заметна и терминологическая разница в системе правового регулирования соответствующих общественных отношений: на уровне Конституции Российской Федерации используется только никак не раскрываемая категория обязанности «несения военной службы», на уровне федерального законодательства и подзаконного регулирования прямо противоположно – только исторический и устоявшийся термин «воинская обязанность».

Исследуя федеральные нормы правового регулирования воинской обязанности, автором выявлен ряд проблем и предложены пути их решения. Негативной оценки заслуживает отсутствие единых объективных критериев и непоследовательность федерального законодателя при установлении отсрочек и освобождений от призыва на военную службу, а также необоснованной подмены законодательного регулирования подзаконным. Отдельное внимание уделено

проблеме наличия норм о воинской обязанности в конституциях и уставах субъектов Российской Федерации. Хотя такой подход и позволяет проявить региональную специфику правового регулирования, но представляется нерациональным. Отнесение Конституцией Российской Федерации сферы обороны к федеральному ведению вызывает сомнение в самой возможности существования подобных норм на региональном уровне и препятствует подлинно самостоятельному развитию на нем федеральных норм о воинской обязанности. Вышеуказанные недостатки влекут размытие правового регулирования и снижение общей гарантированности конституционно-правового статуса российского гражданина как субъекта воинской обязанности.

Третий параграф «Реализация воинской обязанности в контексте конституционно-правового статуса гражданина Российской Федерации» направлен на исследование содержания, структуры и реализации воинской обязанности как конституционной обязанности российских граждан. Содержанием воинской обязанности являются правоотношения, складывающиеся по поводу необходимости совершения одних и воздержания от других действий обязанными гражданами при исполнении воинской обязанности. Данная необходимость носит преимущественно позитивный характер. Отмечена двойственность содержания воинской обязанности: конституционные правоотношения перетекают в административные. При этом проведение четкой границы между ними достаточно затруднительно.

По мнению автора, структура воинской обязанности включает в себя следующие элементы: 1) необходимость совершать определенные действия; 2) необходимость воздерживаться от совершения определенных действий; 3) необходимость претерпевать негативные последствия в виде юридической ответственности за нарушения предписанного поведения. Данные элементы вплетены в установленную законодательно систему форм реализации воинской обязанности, что позволяет рассматривать содержание этих элементов в рамках указанной структуры и в рамках конкретной формы реализации. Именно через эту взаимосвязь определяется наличие какой-либо необходимости и сроки ее

существования для конкретных обязанных лиц. Выявлено и рассмотрено конкретное содержание структурных элементов воинской обязанности в Российской Федерации. По результатам анализа установленных Федеральным законом от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» форм реализации воинской обязанности, они классифицированы на 1) регулярные и экстраординарные, 2) основные и дополнительные. Представляется, что в Российской Федерации альтернативная гражданская служба не может быть признана частью воинской обязанности.

Отмечается дифференцированный подход к установлению объема воинской обязанности для различных категорий обязанных граждан. Субъектом воинской обязанности является гражданин Российской Федерации, отвечающий совокупности критериев: 1) по общему правилу – мужской пол, иначе – наличие военно-учетной специальности и женский пол; 2) годность к военной службе по состоянию здоровья; 3) возрастной ценз; 4) не отбывает наказание в виде лишения свободы; 5) постоянное проживание на территории Российской Федерации.

Исходя из установленных Конституцией Российской Федерации основ реализации воинской обязанности, федеральный законодатель принял соответствующие федеральные законы. В соответствии с последними установлен порядок реализации воинской обязанности, конкретизированный в подзаконных нормативных правовых актах Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, а также Министерства обороны Российской Федерации, а по некоторым вопросам – иных федеральных органов исполнительной власти. В целях исполнения гражданами воинской обязанности Президенту Российской Федерации, федеральным органам исполнительной власти, высшему должностному лицу исполнительной власти субъекта Российской Федерации, а в определенных случаях органам местного самоуправления предоставлены полномочия по организации и осуществлению отдельных форм реализации воинской обязанности. Органы публичной власти и организации обязаны содействовать вышеуказанным органам в осуществлении их полномочий, а также обеспечивать в пределах своей компетенции исполнение законодательства о

воинской обязанности со стороны граждан. Последние исполняют составляющие содержание воинской обязанности требования федеральных законов и принятых в соответствии с ними подзаконных нормативных правовых актов.

По мнению автора, наиболее обоснованными и эффективными способами совершенствования конституционно-правового механизма реализации воинской обязанности в Российской Федерации представляются различные меры. С одной стороны, направленные на гуманизацию военной службы по призыву, улучшение качества допризывной подготовки молодежи, борьбу с коррупцией и укрепление законности, повышение уровня правовой культуры и правосознания граждан. С другой стороны, это усиление диспозитивных начал в осуществлении призыва, введение дополнительных гарантий за надлежащее исполнение воинской обязанности, а также иные меры поощрительного и стимулирующего характера.

Кроме того, выделены следующие стадии реализации воинской обязанности: 1) допризывная; 2) основная; 3) мобилизационная подготовка; 4) экстраординарная. Каждая из форм реализации воинской обязанности, кроме воинского учета, осуществляется только на одной определенной стадии. Стадии сменяют друг друга последовательно, но четвертая стадия наступает только в периоды мобилизации, военного положения и в военное время.

В заключении обобщены основные теоретические положения и выводы, сделанные в диссертационном исследовании, научно-практические рекомендации по совершенствованию правового регулирования воинской обязанности, а также подводится итог работы.

По теме диссертационного исследования опубликованы следующие научные работы в рецензируемых научных журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве науки и высшего образования Российской Федерации:

1. Слесарский К.И. Ограничение конституционных прав и свобод личности при исполнении воинской обязанности в Российской Федерации // Журнал российского права. – 2018. – № 6 (258). – С. 30–39.

2. Слесарский К.И. Совершенствование правового регулирования воинской обязанности в Российской Федерации // Право в Вооруженных Силах – Военно-правовое обозрение. – 2018. – № 9. – С. 15–21.

3. Слесарский К.И. Современные правовые модели воинской обязанности // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. – 2018. – № 5. – С. 46–51.

4. Слесарский К.И. Правовые принципы воинской обязанности // Право в Вооруженных Силах – Военно-правовое обозрение. – 2018. – № 12. – С. 110–113.