

УДК 340.114.3

**Игнатова Елена Сергеевна**

аспирант  
Таганрогский институт управления и экономики  
Таганрог, Россия  
lenaignatova2015@mail.ru

**Elena S. Ignatova**

Post-graduate student  
Taganrog Institute of Management and Economics  
Taganrog, Russia

**Працко Геннадий Святославович**

д-р филос. наук, д-р юрид. наук, профессор  
Таганрогский институт управления и экономики  
Таганрог, Россия  
g.prazko@tmei.ru

**Gennady S. Pratsko**

Dr. Philos. sciences, Dr. jurid. Professor  
Taganrog Institute of Management and  
Economics  
Taganrog, Russia

**Яценко Ольга Васильевна**

канд. юрид. наук, доцент кафедры теории и  
истории государства и права  
Таганрогский институт управления и экономики  
Таганрог, Россия  
g.prazko@tmei.ru

**Olga V. Yatsenko**

PhD. jurid. Associate Professor of the Department  
of Theory and History of State and Law  
Taganrog Institute of Management and  
Economics  
Taganrog, Russia

**ОХРАНИТЕЛЬНАЯ ФУНКЦИЯ ПРАВА:  
ПОНЯТИЕ И ОСНОВНЫЕ ПОДХОДЫ К  
ПОНИМАНИЮ**

**THE PROTECTIVE FUNCTION OF LAW:  
THE CONCEPT AND BASIC APPROACHES  
TO UNDERSTANDING**

**Аннотация**

Статья посвящена исследованию понятия и основных подходов к пониманию охранительной функции права. Актуальность данной темы обусловлена современной политической обстановкой и угрозой возникновения новых внутренних угроз в России. На основании проведенного анализа выявлены два подхода к пониманию охранительной функции права. Первый предполагает ее «зависимое» положение от регулятивной, второй выделение охранительной функции в качестве самостоятельной собственно-юридической функции права. В ходе проведенного исследования, опираясь на мнения авторов, сформулировано понятие и выявлены существенные черты охранительной функции права.

**Ключевые слова:**

функции права, охранительная функция права, регулятивная функция

**Abstract**

This article is devoted to the study of the concept and the main approaches to understanding the protective function of law. The relevance of this topic is due to the current political situation and the threat of new internal threats in Russia. Based on the analysis, two approaches to understanding the protective function of law have been identified. The first assumes its "dependent" position on the regulatory, the second the allocation of the protective function as an independent proper legal function of law. In the course of the conducted research, based on the opinions of the authors, the concept is formulated and the essential features of the protective function of law are revealed.

**Keywords:**

functions of law, protective function of law, regulatory function

Современная политическая обстановка, а также проводимая специальная военная операция свидетельствуют о риске возникновения внутренних угроз безопасности России. Обеспечить такую безопасность с правовой точки зрения призвана охранительная функция права. Эффективность реализации данной функции

зависит не только от практической деятельности государственных органов. Важную роль в данном процессе занимает теоретическое осмысление охранительной функции права. Так, прежде чем приступать к осуществлению каких-либо функций, следует разобраться, в чем именно они заключаются.

Полагаем, что до настоящего времени исследованию охранительной функции права уделялось недостаточно внимания. В системе функций российского права она, по мнению многих ученых, занимает роль «карательной». Полагаем, что подобная роль, отведенная охранительной функции права, сужает ее истинное предназначение. Действительно, в современном обществе, берущем свои корни из советского прошлого, принято считать опору права на силовые методы, его принудительность негативным явлением. Тем не менее, всем хорошо известна значимость принудительного аспекта для поддержания правопорядка.

Вопрос понятия и классификации функций права исследован достаточно широко. Под функциями права принято понимать определенное направление правового воздействия. В теории права функции принято подразделять на социальные и собственно-юридические, последние из которых занимают особое место в системе функций права. Относительно содержания собственно-юридических функций, в научных кругах до настоящего момента ведутся споры. Наиболее распространенным является мнение о том, что собственно-юридические функции права подразделяются на регулятивную и охранительную. Первая из них осуществляет регулирование общественных отношений и изучена, на наш взгляд, в большей степени. Охранительная же функция права исследована недостаточно. Тем не менее, имеющиеся работы в данной области позволяют сделать вывод, что ученые разделились во мнениях относительно ее сущности и взаимосвязи с регулятивной функцией права.

Произведенный анализ работ различных авторов, исследовавших данную область, позволяет выделить два сложившихся подхода к пониманию охранительной функции права.

Первый предполагает зависимое положение охранительной функции по отношению к регулятивной, а в некоторых случаях полное ее поглощение. Такого подхода придерживаются С.С. Алексеев, Н.И. Байтин, Ф.Н. Фаткуллин Ф.Ф., Фаткуллин, Е.Н. Лебедева и др.

Так, Н.И. Байтин выделяет следующие основные специально-юридические функции права: регулятивно-статическую, регулятивно-динамическую и регулятивно-охранительную. При этом он считает, что первые две осуществляют позитивное регулирование, а последняя – негативное. Подчеркивая относительную самостоятельность всех названных функций, он, тем не менее, считает, что в реальной жизни они тесно взаимосвязаны [1, с. 13]. Полагаем, что такая взаимосвязь в его понимании выражена настолько сильно, что охранительная функция является неотделимой и зависимой от регулятивной. На наш взгляд это не совсем так.

В подходе для классификации функций права, который предлагает Байтин Н.И., центр внимания смещен на регулятивную функцию. Против такого подхода справедливо высказался Радько Т.Н., который полагает, что если брать в качестве критерия воздействия функций цель права, то в качестве одной из изначальных целей появления права являлась охрана интересов господствующего класса. Такая функция, с точки зрения цели, присуща праву, в первую очередь, в охранительном качестве, а не регулятивном, как полагает Байтин Н.И. [2, с. 114].

Существуют и более радикальные мнения относительно данного вопроса. Так, Ф.Н. Фаткуллин и Ф.Ф., Фаткуллин вовсе не выделяют в качестве функций права охранительную. По их мнению, помимо прочих (информационной, оценочной и функции воздействия на сознание и психологию участников регулируемых отношений) существует единая регулятивная функция, которая носит многогранный характер. В ее рамках можно выделить различные формы властного воздействия на упорядочиваемые отношения, в том числе и охранительную [3, с. 161]. Полагаем, выделяя лишь одну собственно-юридическую функцию – регулятивную, авторы вкладывают в нее слишком широкий смысл, пытаясь вместить в ней явно выделяющийся из позитивной регуляции пласт охранительных общественных отношений.

Следует отметить, что выделение охранительной функции в качестве самостоятельной не исключает ее связи с регулятивной и другими направлениями правового воздействия. Невозможно представить нормальное функционирование права без взаимосвязи всех его функций. Поэтому говорить о том, что охранительная функция подчинена регулятивной или поглощена ею лишь на основании их тесной взаимосвязи, преждевременно.

Второй подход к пониманию охранительной функции права является наиболее современным. Он предполагает ее выделение как отдельной, самостоятельной и независимой собственно-юридической функции, наравне с регулятивной. Сторонниками данного подхода являются Радько Т.Н., Глебченко О. А., Н.А. Макарова, О.С. Лапшина, О.Г. Цикаришвили, И.А. Курцев и др. Мнения сторонников данной теории также отличаются, хотя эти отличия не являются кардинальными.

Как уже было отмечено ранее, отрицать имеющуюся между собственно-юридическими функциями взаимосвязь, невозможно. Об этом пишет О.С. Лапшина, которая утверждает, что регулятивная и охранительная функции являются парными юридическими категориями [4, 87]. Данную мысль поддерживает и И.А. Курцев, который считает их разделение условным и соглашается с тем, что охранительная и регулятивная функции лишь разнообразные аспекты одного, связанные с различными сторонами содержания права и методологическими подходами к осуществлению правовых подписаний [5, с. 22].

Следует согласиться с мнением Глебченко О. А., который считает не совсем правильным воспринимать охранительную функцию права как дополнительную, поддерживающую другие, так как такое представление принижает значение охраны регулируемых с помощью права общественных отношений [6, с. 11]. Действительно, охранительная функция права создает целый ряд специфических (охранительных) общественных отношений, что само по себе говорит о ее самостоятельности. Кроме того, существуют целые «охранительные» отрасли права, как, например, уголовное и уголовно-процессуальное право.

Развивая данную мысль А.В. Малько полагает, что отделение данной функции (даже в названии) от регулятивной не означает, что она не способна регулировать общественные отношения. Согласимся с тем, что основным вопросом в данном случае становится, какие именно общественные отношения подвергаются регулятивному воздействию в рамках реализации охранительной функции права [7, с. 35].

Н.А. Макарова активно поддерживая идею о выделении охранительной функции наравне с регулятивной (статической и динамической) пишет, что «в условиях современного российского общества не будет считаться преувеличением и постановка на первый план не регулятивной, а именно охранительной функции права» [8, с. 102].

Таким образом, описанные подходы к пониманию охранительной функции права зависят от того, что вкладывается в ее смысл. Полагаем, что исследуемая функция,

включающая в себя большой объем охранительных правоотношений и даже целые охранительные отрасли заслуживает признания ее самостоятельности.

Анализируя мнения ученых, можно выделить следующие сущностные черты охранительной функции права:

1. Она выражается в специальных охранительных нормах и обеспечивает их действие.

2. Информировует о том, какие социальные ценности взяты под охрану.

3. Воздействует на сознание людей путем установления запретов, а также угрозой санкций и реализации юридической ответственности.

4. Охранительная функция права находит свое выражение в государственном принуждении.

5. Реализация охранительной функции права осуществляется специальными государственными органами, наделенными властными полномочиями и правом использовать специфические методы и средства.

Итак, на основании выделенных сущностных характеристик представляется возможным сформулировать определение. Охранительная функция права представляет основанное на государственном принуждении, специфическое правовое воздействие на поведение людей, направленное на охрану и защиту наиболее значимых социальных ценностей.

#### **Список использованных источников**

1. Байтин, М. И. О принципах и функциях права: новые моменты // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2000. № 3(230). С. 4-16.

2. Теория функций права [Текст] : монография / Т. Н. Радько. - Москва : Проспект, 2014. - 268 с.

3. Фаткуллин Ф.Н., Фаткуллин Ф.Ф. Проблемы теории государства и права / Учебное пособие – Казань: КЮИ МВД России, 2003. - 351 с.

4. Лапшина О.С. Охранительная функция права в системе функций права и государства: дис. ... канд. ист. наук: 12.00.01 - Казань, 2011. 180 с.

5. Курцев И.А. Проблемы реализации охранительной функции права: дис. ... канд. ист. наук: 12.00.01- Краснодар, 2008. 176 с.

6. Глебченко О. А. Понятие охранительной функции права // Сибирский юридический вестник. 2006. № 4 (35). С.10-12.

7. Малько А.В. О подфункциях охранительной функции права // Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2017. № 2 (38). С. 34-39.

8. Н.А. Макарова. Об особенностях классификации функций современного российского права // Юристъ – Правоведъ. 2009. № 6 (37). С. 102-105.