

УДК 34.096

**Андрей Сергеевич Игнатенко**

магистрант юрид. факультета

Брестского государственного университета имени А. С. Пушкина

**Andrey Ignatenko**

Master of Law Faculty

of Brest State A. S. Pushkin University

e-mail: [ignat.asus@mail.ru](mailto:ignat.asus@mail.ru)

## ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ ПОДХОДЫ К ФОРМИРОВАНИЮ ПРАВОВОГО ИНСТИТУТА ВОИНСКОЙ СЛУЖБЫ

*Объект исследования – общественные отношения, связанные с воинской службой, в структуру которых входит военнослужащий как субъект этих отношений, а также содержание отношений как совокупность прав, обязанностей и ответственности военнослужащего. Научная новизна исследования выражается в попытке выделить и проанализировать основные теоретико-правовые подходы к формированию правового института воинской службы в Республике Беларусь. В результате исследования внесены предложения по совершенствованию теории военного права в Республике Беларусь и определены подходы к формированию правового института воинской службы. Результаты исследования могут быть использованы в дальнейших научных исследованиях.*

### Theoretical and Legal Approaches to the Formation of the Legal Institute of Military Service

*Object of the study: public relations in the military service, the elements of which are the serviceman himself as the subject of these relations and the content of relations as a set of rights, duties, freedoms and responsibilities of a serviceman. Scientific novelty of the research: in the research article an attempt has been made to identify and analyze the main theoretical and legal approaches to the formation of the legal institute of military service in Republic of Belarus. As a result of the study, proposals have been made to improve legislation in the field of legal regulation of military service in the Republic of Belarus. The findings of the study can be used in law-making and in further scientific research.*

### Введение

Современное национальное военное законодательство определяет основные направления военной политики государства: устанавливает систему деятельности Президента Республики Беларусь, республиканских органов государственного управления, органов местного управления и самоуправления, органов военного управления, организаций и граждан Республики Беларусь в области обороны и вооруженной защиты Республики Беларусь; устанавливает предназначение, задачи, состав, численность, принципы построения и деятельности Вооруженных Сил Республики Беларусь; комплектование и дислокацию; руководство Вооруженными Силами Республики Беларусь, взаимодействие их с другими войсками и воинскими формированиями Республики Бела-

ларусь; устанавливает правовые и организационные основы исполнения гражданами Республики Беларусь воинской обязанности (конституционного долга по защите Республики Беларусь) путем прохождения воинской службы; основания и условия освобождения от воинской службы; определяет права, обязанности и ответственность военнослужащих, а также их социальные и правовые гарантии и др.

Систематизацией, отдельными проблемами военного законодательства занимались такие белорусские и российские ученые, как Н. А. Горбатова, В. Ю. Калугин, В. А. Озеров, Г. А. Решетов, С. А. Саута, В. А. Селюков, В. А. Шаршун (некоторые склоняются к разработке Военного кодекса). Правовед Н. Г. Колибаба высказывал мнение о необходимости систематизации военного законодательства в форме Свода военного законодательства. Белорусский ученый В. А. Шаршун придерживается точки зрения о необходимости издания Собрания военного законодательства как основы для подготовки Военного кодекса [1].

*Научный руководитель – А. И. Забейворота, доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры теории и истории государства и права Брестского государственного университета имени А. С. Пушкина*

По нашему мнению, для систематизации военного законодательства в той либо иной форме, соответствующей духу времени, следует сформировать теоретико-правовые направления, принципы построения отрасли военного законодательства на основе теории военного права как отрасли права в национальной системе права Республики Беларусь [2].

Военное право как отрасль права Республики Беларусь в настоящее время не нашло своего должного внимания и научной разработки. По данной проблеме существуют достаточно противоположные точки зрения ученых и специалистов. Формирование отрасли права в военной сфере не находит поддержки среди части ученых-правоведов. Военное право как полноценная отрасль права в настоящий период интересует специалистов, тем не менее его разработке уделяется незначительное внимание военных правоведов. Кроме того, мнения юристов расходятся и по наименованию новой отрасли права: военно-административное право, военная администрация или военное право?

Теорию военного права до революции и в советское время исследовали известные ученые в сфере юриспруденции. Плеяду дореволюционных правоведов составляли П. О. Бобровский, А. Греков, А. М. Добровольский, С. А. Друцкой, П. Заусцинский, А. С. Лыкошин, В. Д. Кузьмин-Караваев, П. Л. Лобко, П. Лузанов, А. Ф. Редигер и др. Теоретическими и прикладными аспектами воинской службы, юридической ответственности военнослужащих в 1940–60-е гг. в СССР интересовались такие советские специалисты права, как Д. Н. Артамонов, Н. А. Виноградов, Г. Н. Колибаба, А. Е. Лунев, С. С. Студеникин, И. Ф. Побежимов, В. Г. Романов, В. М. Чхиквадзе, М. Я. Савицкий и др.

В Российской Федерации уже с середины 1990-х гг. стали выпускаться учебники по военному праву, к примеру, «Военное право» под общей редакцией Н. И. Кузнецова для военных вузов Вооруженных сил Российской Федерации, «Военное право» Ю. И. Мигачева и С. В. Тихомирова, «Военное право» Н. И. Котлярова, «Военное право» под общей редакцией В. Г. Стрекозова и А. В. Кудашкина, «Военное право» Л. Л. Попова, Ю. И. Мигачева, С. В. Тихомирова и др. Перечисленные авторы схо-

дятся во мнении о необходимости закрепления в системе права новой отрасли, источником которой является военное законодательство [3].

В Беларуси проблемами теории военного права, разработкой отрасли военного права практически не уделялось должного внимания со стороны ученых-правоведов, военных юристов. Отдельные вопросы военного права рассматривались такими специалистами, как А. В. Иванов, Д. С. Жук, отождествляющими понятия «военное право» и «военная администрация» [4].

О. И. Адамюк придерживается той точки зрения, что сложилась «самостоятельная область общественных отношений, представляющая собой целостную систему со своими теоретико-правовыми, историко-правовыми и институциональными особенностями» [5]. И. А. Горнак считает правильным развитие и совершенствование военного законодательства Беларуси путем принятия новых законов, способных в т. ч. урегулировать мобилизационные мероприятия, установить порядок введения военного положения и др. [6]. Обоснованной представляется точка зрения С. Б. Матвийчука и С. В. Павлюшика, аргументировавших необходимость формирования отрасли военного права в Беларуси [7].

### **Правовое регулирование воинской службы и ее сущность**

Основными источниками правового регулирования воинской службы в Республике Беларусь являются:

- 1) Конституция Республики Беларусь;
- 2) Концепция национальной безопасности Республики Беларусь, утвержденная Указом Президента Республики Беларусь от 9 ноября 2010 года № 575;
- 3) Закон Республики Беларусь от 3 ноября 1992 г. (ред. 17.07.2018 № 126-З) «Об обороне», являющийся важнейшим элементом национальной правовой базы в области обороны и вооруженной защиты Республики Беларусь;
- 4) Закон Республики Беларусь от 3 ноября 1992 г. «О Вооруженных Силах Республики Беларусь»;
- 5) Закон Республики Беларусь от 3 января 2002 г. «Об утверждении Военной доктрины Республики Беларусь», которая представляет собой совокупность официальных

основополагающих взглядов и принципов обеспечения военной безопасности государства посредством применения политических и военных мер;

б) Закон Республики Беларусь от 5 ноября 1992 года «О воинской обязанности и воинской службе»; и др.

Ст. 57 Конституции Республики Беларусь предусматривает, что защита Республики Беларусь является обязанностью и священным долгом гражданина Республики Беларусь. Под защитой Республики Беларусь понимается прежде всего оборона страны, охрана ее суверенитета и независимости, конституционного строя, обеспечение целостности и неприкосновенности ее территорий.

Устав внутренней службы Вооруженных Сил Республики Беларусь закрепляет, что «Вооруженные Силы есть структурный элемент военной организации государства, предназначенный для обеспечения военной безопасности и вооруженной защиты Республики Беларусь, ее суверенитета, независимости и территориальной целостности». Защита Республики Беларусь является обязанностью и священным долгом гражданина Республики Беларусь, которая основана на воинской службе граждан в военной организации государства.

Заметим, что Вооруженные Силы составляют основу суверенитета многих государств, и прохождение военной службы связывается с гражданством, в конституции закрепляется особый статус военной службы, ее относят к числу священных и почетных обязанностей граждан. Так, советский ученый С. В. Черниченко отмечал: «Военная служба должна быть направлена на защиту суверенитета соответствующего государства. Выполнение же воинской обязанности в иностранном государстве несовместимо с суверенитетом государства, граждане которого привлекаются к ее выполнению» [8, с. 82].

Воинская служба в соответствии с Законом «О воинской обязанности и воинской службе» рассматривается как *особый вид государственной службы*, включающей прохождение военной службы или службы в резерве Вооруженных Сил Республики Беларусь, военных или специальных сборов в период состояния в запасе Вооруженных Сил Республики Беларусь или других войск

и воинских формирований Республики Беларусь.

Военная служба является основным видом воинской службы, заключающейся в непосредственном исполнении гражданами воинской обязанности (конституционного долга по защите Республики Беларусь) в составе Вооруженных Сил и других воинских формирований.

Военная служба подразделяется на военную службу по призыву и военную службу по контракту.

Следует обратить внимание и на *иные виды воинской службы*, к которым закон относит следующие:

1) служба в резерве – вид воинской службы, заключающейся в обязательном исполнении гражданами, подлежащими призыву на срочную военную службу, воинской обязанности путем прохождения службы в воинских частях, иных организациях Вооруженных Сил или транспортных войск Республики Беларусь на занятиях и учебных сборах в целях получения военно-учетной специальности без прекращения трудовой деятельности;

2) военные сборы – вид воинской службы, заключающейся в исполнении воинской обязанности военнообязанными путем подготовки их для назначения на высшие воинские должности, совершенствования знаний в военной области и освоения новых видов вооружения и военной техники, подготовки специалистов, необходимых для комплектования Вооруженных Сил и других воинских формирований на военное время, обслуживания вооружения и военной техники неприкосновенного запаса, участия в мероприятиях по проверке боевой и мобилизационной готовности воинских частей, военных комиссариатов, иных организаций Вооруженных Сил, а также других воинских формирований;

3) специальные сборы – вид воинской службы, заключающейся в исполнении воинской обязанности военнообязанными путем участия в мероприятиях по ликвидации чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

В настоящее время можно выделить *пять видов военной службы* в зависимости от статуса военнослужащего: срочная военная служба солдат и сержантов; военная служба солдат и сержантов по контракту; воен-

ная служба курсантов военных учебных заведений; военная служба офицеров по контракту; военная служба офицеров по призыву.

Республика Беларусь на основе изучения и анализа зарубежного опыта первой среди стран СНГ ввела в армию такое понятие, как служба в резерве – разновидность исполнения воинской обязанности.

Таким образом, *воинская служба* – это особый вид установленной государством на основании закона деятельности человека в специально создаваемых войсках, воинских формированиях и органах, решающих задачи в области обороны и военной безопасности специфическими (военными) методами в целях подготовки к вооруженной защите Отечества. В результате правового анализа действующих норм можно прийти к выводу, что понятия «воинская обязанность» и «воинская служба» соотносятся как «целое и часть». Воинская обязанность есть обязанность граждан Республики Беларусь, устанавливаемая в целях создания и постоянного функционирования системы мероприятий, обеспечивающих защиту Республики Беларусь, прохождение гражданами воинской службы, подготовку их к вооруженной защите Беларуси.

Краткая характеристика основных источников в сфере правового регулирования воинской службы позволяет сформулировать вывод, что определяющими обстоятельствами в формировании данной отрасли законодательства являются: во-первых, особый публичный характер воинских подразделений и формирований; во-вторых, особенности взаимных отношений; в-третьих, прохождение воинской службы как разновидности государственной службы.

#### **Подходы к формированию понятия «правовой институт воинской службы»**

Следует отметить, что полнота правового регулирования отношений, связанных с воинской службой, детерминруется уровнями, которые могут быть охарактеризованы исходными правовыми титулами: правовой статус военнослужащего; правовой режим воинской службы; стадия непосредственного правового регулирования фактических конкретных отношений, возникающих, изменяющихся, прекращающихся между военнослужащими по поводу реализации прав и обязанностей.

Воинская служба представляется довольно сложным механизмом специфической деятельности военнослужащих и лиц, к ним приравненных, в связи с публичным характером таких взаимоотношений, урегулирование которых осуществляется комплексно нормами различных отраслей национальной системы права, например, такими, как конституционное право, финансовое право, административное право, гражданское право, уголовное право и др.

Исходя из концепта обособленности достаточно однородных отношений, единственным объектом которых является воинская служба, следует, что формирование соответствующего правового института положит начало становлению и новой отрасли права – военного права.

Правовое исследование комплекса взаимосвязанных качественно родственных военно-служебных отношений позволяет говорить о наличии правовых норм, устанавливающих правовой статус военнослужащего как главного элемента структуры данных отношений. Анализ этих отношений показывает, что они являются одним из видов воинских отношений и складываются по поводу организации и несения военной службы. Содержание военно-служебных отношений составляют права и обязанности, связанные с началом, прохождением и прекращением военной службы, исполнением военнослужащими должностных обязанностей военной службы, а также с реализацией военнослужащими и другими субъектами этих отношений прав, исполнением обязанностей и несением ответственности, которые обусловлены военной службой.

Заметим, что правовые нормы, регулирующие данные военно-служебные отношения, устанавливаются специальными правовыми актами. Их действие распространяется на конкретный круг лиц, состоящих на военной службе и имеющих специальную правосубъектность.

Проведенный анализ норм действующего законодательства [9–14] показывает, что правовой статус военнослужащего Республики Беларусь не только отграничивается от правовых статусов граждан иных категорий субъектов права (например, депутатов, ветеранов, государственных служащих и др.), но и имеет свои специальные составы в зависимости от субъекта военно-

служебных отношений, возникающих при прохождении различных видов военной службы в Вооруженных Силах.

Исследование правового статуса военнослужащих Республики Беларусь позволяет сформулировать предложения по теоретическому развитию правового положения военнослужащих и практическому совершенствованию теории в сфере воинской службы как правовом институте.

Предлагается теоретическое определение специального правового статуса военнослужащего как нормативно закрепленного определенного статуса личности, на основе которого у личности военнослужащего как субъекта права появляются специфические права, свободы, обязанности и законные интересы, которые конкретизируют и дополняют или ограничивают его общий правовой статус. Следует отметить, что одно и то же конкретное лицо (военнослужащий) может быть носителем одновременно различных специальных статусов в зависимости от тех социальных позиций, которые он занимает в обществе и на воинской службе.

Так, особенности конституционно-правового статуса военнослужащих Республики Беларусь заключаются в его структуре, основные компоненты которой:

- 1) обязательное гражданство Республики Беларусь;
- 2) наличие общей и специальной правосубъектности, в которой центральное место занимают конституционные права, свободы и обязанности, вокруг которых находятся все иные элементы;
- 3) ответственность за нарушение военнослужащими законодательства;
- 4) ограничения и запреты, связанные с прохождением воинской службы;
- 5) наличие государственных гарантий (политических, социально-экономических, нравственных, организационных) как условий и средств их реализации.

Совокупность прав, свобод, обязанностей военнослужащего Республики Беларусь занимает центральное место в структуре его конституционно-правового статуса. Следует различать конституционные права, свободы и обязанности военнослужащего как человека и гражданина. Кроме того, законом предусмотрены ограничения и запреты, связанные с прохождением военной

службы, которые, по своей сути, являются правовыми нормами, определяющими действия, несовместимые с исполнением обязанностей военной службы, установленные действующим законодательством в целях эффективного и качественного исполнения военнослужащими функций по обороне и безопасности государства. Обязанности военнослужащего, кроме конституционных, могут быть подразделены на общие воинские обязанности, должностные обязанности и специальные, закрепление которых нашло отражение в общевоинских уставах.

Таким образом, можно утверждать, что урегулирование отношений, связанных с воинской службой, требует комплексного подхода с применением норм как публичных, так и частных отраслей права.

Исследуя правоотношения, связанные с воинской службой сквозь призму общетеоретических признаков понятия «правовой институт», считаем необходимым подчеркнуть, что фактически все признаки правового института воинской службы реально существуют. Во-первых, имеет место качественная однородность фактического содержания военно-служебных отношений; во-вторых, выявлено наличие юридического единства; в-третьих, сформирована обособленная группа норм, регулирующих данные общественные отношения во всей их полноте; в-четвертых, проявлена взаимоувязанность, точнее, связанность этих отношений единственным объектом, представляющим собой воинскую службу.

По нашему мнению, рассматриваемые нормы имеют общий объект правового регулирования и основаны на Конституции Республики Беларусь. Нормы о воинской службе содержатся в базовых законах и соответствующих международных актах. Целостность нормам правового института воинской службы придают особые юридические механизмы, служащие реализации военно-служебных прав и обязанностей, воинской компетенции различных по своему правовому статусу субъектов данных правоотношений, возникающих, изменяющихся, прекращающихся в сфере организации и прохождения военной службы, обусловленных в том числе и ее правовым режимом.

Правовой институт воинской службы, по нашему мнению, представляет собой совокупность норм, входящих, как отмечалось

выше, в состав различных отраслей права (конституционного, административного, гражданского, уголовного и некоторых иных), но регулирующих взаимосвязанные родственные отношения в сфере организации и прохождения военной службы.

Рассматривая воинскую службу как правовой институт, можно сделать вывод, что это комплексный институт права, который должен представлять собой обособленную внутри новой отрасли военного права совокупность правовых норм различных отраслей права (конституционного, административного, уголовного, гражданского и др.), регулирующих однородные общественные отношения в сфере прохождения воинской службы.

### Заключение

Теоретико-правовые подходы основаны на выделении и обособлении специфической совокупности специальных норм права в качестве правового института воинской службы. Правовой анализ предмета регулирования исследуемого института права позволяет классифицировать военно-служебные отношения как отдельный вид высокой степени однородных, связанных единым объектом, воинской службой, общественных отношений в составе воинских отношений.

Определение единого объекта, единого предмета и специфического метода правового регулирования фактически дает объективные научные основания выделить правовой институт воинской службы.

Формирование института воинской службы позволит оказывать систематическое оптимальное правовое влияние на регулируемые отношения всей совокупностью юридических средств, добиваясь тем самым необходимого юридического результата, решения целей и задач эффективного правового регулирования.

Нормы, положенные в основу разработки института военного права, смогут образовать единый комплекс и должны будут выражать основные положения о воинской службе; закрепят правовые принципы, определяющие содержание и направление правового регулирования военно-служебных отношений; установят специфические правовые понятия и категории, а также юридические средства; станут основой создания особого правового режима конкретного вида воинской службы, присущего данной конкретной разновидности военно-служебных отношений.

Правовой институт воинской службы представляет собой сложный комплексный элемент отрасли военного права, требующей незамедлительной теоретико-правовой регламентации.

### СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Шаршун, В. А. Систематизация военного законодательства Беларуси: история и перспективы / В. А. Шаршун // Наука и воен. безопасность. – 2003. – № 2. – С. 44–49.
2. Игнатенко, А. С. Историко-правовые основы становления и гармонизации военного законодательства Союзного государства Республики Беларусь и Российской Федерации / А. С. Игнатенко // Право и правосудие: история и современность : материалы студенч. науч.-практ. конф., Воронеж, 12 дек. 2019 г. : в 2 т. / Рос. гос. ун-т правосудия ; сост. Д. Д. Солодовченко. – Воронеж, 2019. – Т. 1. – С. 57–59.
3. Военное право : учебник / под ред. В. Г. Стрекозова, А. В. Кудашкина. – М. : За права военнослужащих, 2004. – 633 с.
4. Иванов, А. В. Актуальные вопросы преподавания правовых дисциплин [Электронный ресурс] / А. В. Иванов, Д. С. Жук. – Режим доступа: <http://elib.grsmu.by/bitstream/handle/files/-3865/53-56%20z.pdf?sequence=1>. – Дата доступа: 25.09.2020.
5. Адамюк, О. И. Теоретико-правовые основы военной юстиции и военного законодательства в Республике Беларусь [Электронный ресурс] / О. И. Адамюк // Правовая культура в современном обществе : сб. науч. ст. / М-во внутр. дел Респ. Беларусь, Могилев. ин-т М-ва внутр. дел Респ. Беларусь ; редкол.: И. А. Демидова (отв. ред.) [и др.]. – Могилев : Могилев. ин-т МВД, 2019. – С. 14–18.

6. Горнак, И. А. Правовые аспекты военного строительства в Республике Беларусь [Электронный ресурс] / И. А. Горнак. – Режим доступа: <https://elib.bsu.by/bitstream/123456789/2052-94/1/91-95.pdf>. – Дата доступа: 25.09.2020.
7. Матвийчук, С. Б. История развития военного права в Беларуси [Электронный ресурс] / С. Б. Матвийчук, С. В. Павлюшик. – Режим доступа: <https://voennoepravo.ru/files/Matveichuk>. – Дата доступа: 26.09.2020.
8. Черниченко, С. В. Международно-правовые вопросы гражданства / С. В. Черниченко. – М., 1968. – 160 с.
9. Игнатенко, А. С. Особенности конституционно-правового статуса военнослужащего Вооруженных Сил Республики Беларусь / А. С. Игнатенко // XVIII Республиканская научно-практическая конференция молодых ученых, Брест, 13 мая 2016 г. : сб. материалов : в 2 ч. / М-во образования Респ. Беларусь, Брест. гос. ун-т им. А. С. Пушкина ; под ред. А. Е. Будько. – Брест, 2016. – Ч. 1. – С. 33–36.
10. Игнатенко, А. С. Особенности правового статуса слушателей и курсантов военных факультетов при вузах Республики Беларусь / А. С. Игнатенко // XIX Республиканская научно-практическая конференция молодых ученых, Брест, 12 мая 2017 г. : сб. материалов / М-во образования Респ. Беларусь, Брест. гос. ун-т им. А. С. Пушкина ; под ред. А. Е. Будько. – Брест, 2017. – С. 140–143.
11. Игнатенко, А. С. К вопросу о специальной дисциплинарной (служебной) ответственности военнослужащих и лиц, имеющих специальные звания / А. С. Игнатенко // Противодействие преступности: криминологические, уголовно-правовые и уголовно-процессуальные аспекты : материалы Респ. науч.-практ. интернет-конф., Брест, 23 марта 2017 г. / М-во образования Респ. Беларусь. – Брест, 2017. – С. 129–131.
12. Игнатенко, А. С. Конституционно-правовое положение военнослужащих органов пограничной службы Республики Беларусь / А. С. Игнатенко // Эффективность правового регулирования на современном этапе: теоретические, исторические и отраслевые аспекты : материалы Междунар. науч. конф. студентов, магистрантов и аспирантов, Брест, 3–4 нояб. 2017 г. / М-во образования Респ. Беларусь. – Брест, 2018. – С. 48–49.
13. Игнатенко, А. С. Особенности конституционных прав, свобод и обязанностей военнослужащих пограничной службы Республики Беларусь / А. С. Игнатенко // Современные проблемы и тенденции развития экономики, управления и права в XXI в. : сб. ст. межвуз. заоч. науч.-практ. конф. студентов и магистрантов, Липецк, 15 дек. 2017 г. / под общ. ред. Г. Ф. Графовой, Ю. А. Солодовник. – Липецк : ЛФ РАНХиГС, 2017. – С. 459–463.
14. Игнатенко, А. С. Военнослужащие Республики Беларусь: законные ограничения на пользование отдельными правами в период воинской службы / А. С. Игнатенко // Проблемы становления гражданского общества : материалы VIII Междунар. науч. студен. конф., Иркутск, 20 марта 2020 г. : в 2 ч. / Иркут. юрид. ин-т. – Иркутск, 2020. – Ч. 1. – С. 119–120.

*Рукапіс надрукаваны ў рэдакцыю 08.10.2020*