

© Н. И. КАРГАПОЛЬЦЕВА

Уральский юридический института МВД России
kargapolzeva_ni@mail.ru

УДК 340.1

**ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ
КОНСЕНСУСА И ЕГО МЕСТО В РАЗЛИЧНЫХ
ОТРАСЛЯХ РОССИЙСКОГО ПРАВА**

**THE THEORETICAL AND LEGAL ANALYSIS
OF CONSENSUS AND ITS PLACE
IN VARIOUS BRANCHES OF THE RUSSIAN LAW**

Теория правового консенсуса как важное научное направление в правоведении относится к числу малоисследованных. Однако происходящие в России преобразования требуют поиска путей и средств достижения консенсуса в процессе формирования правового государства. Консенсус является предметом исследования многих научных направлений, каждое из которых рассматривает одну из его сторон. В статье рассмотрен правовой аспект понимания категории «консенсус», а также выделены присущие ему признаки. Автором разграничены смежные категории «компромисс» и «консенсус». Рассматривая юридическую сторону понятия, автор отмечает его присутствие в различных отраслях российского права.

The theory of legal consensus as an important research area in jurisprudence though it is not studied enough. However the transformation processes taking place in Russia require a relevant search for ways and means of reaching a consensus during the formation of a lawful state. The consensus is a subject matter of many scientific disciplines, each of which considers one of its sides. The article dwells upon the legal aspect of understanding the category "consensus", as well as emphasizes its inherent features. The author distinguishes the related categories, namely a "compromise" and "consensus". Discussing the legal aspect of consensus, the author notes its presence in various sectors of the Russian law.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА. Правовой консенсус, консенсиальная процедура, отрасль права.

KEY WORDS. Legal consensus, consensual procedure, branch of law.

В современном государстве среди множества сторон жизни общества — экономической, политической, духовной, нравственной и др., особое внимание уделено его правовой жизни. Активно развивающиеся общественные отношения требуют эффективного механизма правового регулирования. С этим связан сложный процесс правовой модернизации, отвечающий потребностям россий-

ского общества. Движение России к формированию правового государства актуализирует необходимость поиска демократических инструментов разрешения юридических споров, а также механизмов оптимального согласования между общественными и индивидуальными интересами, общеноциональным благом и потребностями отдельного индивида. В демократическом обществе консенсус является основным средством разрешения конфликтов и достижения баланса частных и общегосударственных интересов.

Значительный вклад в разработку категории «консенсус» внесли западные социологи и политологи Э. Дюркгейм, О. Конт, С. Липсет, Ю. Хабермас и др. В отечественной науке отдельные аспекты консенсуса затрагивалась в работах Н. П. Медведева, О. И. Юдиной, Н. В. Очировой и др. Вместе с тем недостаточное внимание уделено анализу правовых аспектов и механизмов консенсуса.

Сложность и многоаспектность такого феномена обуславливает неоднозначность научных подходов к его определению. Каждая наука рассматривает различные аспекты этого явления.

В *социологическом смысле* консенсус — это согласие значимого большинства людей любого сообщества относительно наиболее важных аспектов его социального порядка, выраженное в действиях [10]. Консенсус подразумевает определенную степень согласия общества относительно социально-экономического и политico-правового устройства государства, систем ценностей и норм, консолидирующих то или иное общество. Такими объектами общественного согласия могут выступать конечные цели (например, права, свободы и достоинства личности), процедуры, политика государства.

В *политическом аспекте* в «узком» смысле консенсус — это способ политического разрешения различных споров и конфликтов, а в «широком» понимание политического консенсуса тесно связано с его социологическим значением и означает общегражданское согласие относительно политической ситуации в стране и подходов к решению социально значимых проблем [6]. На сегодняшний день на фоне сложной политической ситуации в Украине очевидно, что консенсус является единственно разумным и эффективным способом разрешения политических противоречий. Гражданское согласие, достигнутое посредством консенсуальных процедур, усиливает легитимный характер политической власти и стабилизирует обстановку в государстве.

Ю. А. Тихомиров отмечает, что с точки зрения юриспруденции консенсус рассматривается в двух аспектах: в одних случаях речь идет о процедуре принятия решения, в других он отражает достигнутую согласованность позиций и взглядов [11]. Таким образом, в «узком» смысле правовой консенсус выступает как закрепленная законодательством процедура, а в «широком» — как результат достигнутого согласия.

По мнению Р. А Гончарова, в *юридическом смысле* консенсус — это метод выработки и принятия решений, предполагающий такую согласованность позиций, когда большинство участников (членов соответствующего органа) поддерживают предложенное решение и ни один не выступает против (воздержавшиеся возможны), а также результат переговоров и обсуждений, заключающийся в определенной согласованности позиций и взглядов [1].

На наш взгляд, *правовой консенсус как результат установленного в процессе партнерских отношений состояния согласия* представляет собой

законодательно установленную форму выражения согласия равноправных субъектов правоотношения, основанную на поиске взаимоприемлемого решения, закрепленную в консенсуальном акте. В данном контексте консенсусу присущи следующие признаки:

- он представляет собой способ выражения и существования согласия в праве;
- закреплен нормами права. Возможность его использования определена законодательством;
- его содержанием выступает согласованная воля равноправных участников правоотношения;
- правовой консенсус является условием любого юридического соглашения;
- он является основанием возникновения консенсуальных правоотношений;
- несоблюдение достигнутого согласия влечет наступление негативных последствий;
- основной целью правового консенсуса выступает достижение взаимоприемлемого результата. Он позволяет учесть интересы каждого субъекта правоотношения;
- достигнутое согласие отражается в консенсуальном акте.

Консенсус как процедура — это урегулированный нормами права механизм согласования интересов участников консенсуальной процедуры, характеризующийся отсутствием прямых возражений относительно принимаемого решения хотя бы одного из участников с целью принятия взаимоприемлемого решения. Консенсус как юридическая процедура обладает следующими признаками:

- законодательно закреплен;
- отражает уровень правовой культуры общества. Использование консенсуса свидетельствует о способности общества к диалогу, применении демократических методов разрешения споров, направленных на мирное урегулирование возникших противоречий и конфликтов;
- принятое решение должно быть в той или иной степени одобрено всеми участниками консенсуальной процедуры. Следует заметить, что полного согласия по спорным вопросам в данном случае не требуется. Консенсус предполагает отсутствие лишь прямых возражений, допуская наличие нейтральной позиции, не подрывающей основу достигнутого соглашения оговорки;
- консенсуальная процедура представляет собой эффективный способ преодоления возникших противоречий;
- консенсус способствует реализации принятого решения;
- предполагает активное участие всех участников процедуры;
- целью консенсуса является достижение взаимоприемлемого решения через сближение позиций и достижение согласий.

С юридической точки зрения консенсус можно понимать и как форму выражения общественного мнения, которая обуславливает формирование законодательства. В. И. Червонюк в этой связи писал, что право — нормативное выражение согласованных интересов [13].

Предметом научного дискурса в контексте изучения консенсуса также является пограничность категорий «компромисс» и «консенсус». Р. А. Даль справедливо отмечает, что «и компромисс, и консенсус представляют собой особую ментальность, определенный взгляд на себя и других в процессе совместной жизнедеятельности» [4]. У современных теоретиков эти понятия употребляются в качестве способов достижения договоренностей, механизмов регулирования общественных отношений. Однако компромисс подразумевает разрешение конфликтной ситуации путем взаимных уступок. По сравнению с консенсусом технология компромисса более проста и в некоторых случаях не разрешает спор окончательно, а лишь откладывает его на какой-то период. Компромиссы неэффективны, если в конечном счете не приводят к консенсусу. Таким образом, компромисс служит предпосылкой формирования консенсуса.

На сегодняшний день консенсуальные начала присутствуют в различных сферах правового регулирования.

Одним из методов принятия решений и заключения договоров в международном праве является консенсуальный метод. Консенсус широко используется при принятии важных решений в различных международных органах и организациях, в частности, в Совете Безопасности и Генеральной Ассамблее Организации Объединенных Наций. Согласно п. 3 ст. 27 Устава ООН решение Совета Безопасности считается принятым, если в кворум входят совпадающие голоса всех постоянных членов Совета [12]. Евразийский экономический союз также принимает решения на основе консенсуса, который закреплен в Договоре об Евразийском экономическом союзе и Регламенте работы Евразийской экономической комиссии [9].

В конституционном праве в качестве основной правовой базы регулирования отношений между федеральными и региональными органами государственной власти выступает договор. Так, ч. 3 ст. 11 Конституции РФ закрепляет возможность использования Федеративного договора в целях разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации [5]. Федеративный договор, в свою очередь, представляет собой форму выражения согласия, консенсуса между федеральными и региональными органами государственной власти. Необходимо отметить, что и сама Конституция РФ по своей природе является воплощением достигнутого в обществе консенсуса относительно политico-правового и социально-экономического устройства государства. В такой трактовке Конституция РФ представляет собой реализацию концепции общественного договора.

Консенсус составляет основу договорных отношений и в гражданском праве. Большая часть гражданско-правовых договоров являются консенсуальными, для их заключения необходимо надлежащим образом оформленное соглашение сторон. Например, договор купли-продажи (ст. 454 ГК РФ), договор аренды (ст. 606 ГК), договор подряда (ст. 702 ГК РФ), договор комиссии (ст. 990) и др. [2].

Гражданское процессуальное право также использует правовой консенсус. Так, ст. 39 ГПК РФ предлагает сторонам урегулировать возникший юридический спор посредством использования мирового соглашения [3], являющегося одной из форм консенсуса.

Применение правового консенсуса в налоговой сфере решает проблему налогового стимулирования. Так, в качестве мер совершенствования налоговой политики планируется внесение изменений в налоговое законодательство по направлению взаимосогласительных процедур в налоговых отношениях [7]. Важным фактором в формировании налогообложения выступает соблюдение баланса между финансовыми потребностями государства и возможностями налогоплательщиков. В таком контексте налоговая система выступает в форме «общественного договора», закрепляющего консенсус между обществом и властью. Таким образом, стороны взаимодействуют друг с другом на основе взаимовыгодного соглашения. Иными словами, налогоплательщики должны понимать, на какие цели расходуются средства, законно изымаемые в пользу государства. Налоговые отношения, построенные на консенсуальной основе, являются одним из условий построения эффективной налоговой системы, которая бы обеспечивала как поступление денежных средств в бюджет, так и выход из ситуации распространения «теневой экономики».

Правовой консенсус применим и в сфере стандартизации. Консенсус как инструмент принятия единого решения с учетом мнения всех позиций является неотъемлемой частью процесса обсуждения и принятия проектов национальных стандартов. Использование консенсуса изначально закладывает в стандарт механизм его реализации. Консенсус позволяет учесть и согласовать мнения всех участников процедуры обсуждения стандартов. Использование консенсуса в качестве метода принятия решений в сфере стандартизации нашло свое отражение в проекте Федерального закона «О стандартизации РФ», внесенного в Государственную Думу Правительством РФ. Из проекта Федерального закона следует, что консенсус — согласие квалифицированного большинства членов технического комитета по стандартизации в отношении требований (правил, общих принципов, характеристик) к объекту стандартизации, достигаемое по правилам, установленным национальным органом Российской Федерации по стандартизации [8]. В качестве одного из принципов законопроект определяет достижение согласия заинтересованных сторон при разработке и утверждении национальных стандартов.

Правовой консенсус известен и уголовному процессу. Здесь он реализуется посредством заключения досудебного соглашения о сотрудничестве, предусмотренного гл. 40.1 УПК РФ. Указанное соглашение представляет собой договор между сторонами обвинения и защиты, с помощью которого стороны согласовывают условия ответственности подозреваемого и обвиняемого в зависимости от его действий после возбуждения уголовного дела или предъявления обвинения. В данном случае следователь или прокурор получают значимую для раскрытия преступления информацию, а подозреваемый или обвиняемый — минимально возможное наказание за совершенное ими преступление.

Помимо рассмотренных, роль правового консенсуса значима и для других отраслей российского законодательства.

Таким образом, в современных условиях без использования правового консенсуса достичь эффективного регулирования общественных отношений невозможно, поэтому консенсус — характерная черта правовой жизни государства. Необходимо отметить наличие консенсуальных начал практически во всех от-

расиях российского права. Однако устойчивое использование концепции консенсуса в праве остается делом будущего. Необходимо дальнейшее всестороннее изучение понятия консенсуса, которое позволит детально регламентировать его применение в законодательстве.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Гончаров Р. А. Согласительные процедуры и консенсус в механизме разрешения юридических коллизий / Р. А. Гончаров // Право и образование. 2006. № 3. С. 209.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.
3. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ. URL: <http://www.garant.ru>
4. Даль Р. А. Введение в теорию демократии / Р. А. Даль. М.: Наука и СП «Квадрат», 1992. С. 71.
5. Конституция Российской Федерации: принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 4. Ст. 445.
6. Медведев Н. П. Консенсуальные аспекты современного российского федерализма / Н. П. Медведев // Вестник РУДН. Политология. 2001. № 3. С. 7.
7. Меры в области налоговой политики, планируемые к реализации в 2013 г. и плановом периоде 2014 и 2015 г. (одобрены Правительством РФ 1 июля 2014 г.). URL: <http://www.garant.ru>
8. Проект ФЗ «О стандартизации в РФ». URL: <http://www.garant.ru>
9. Решение Высшего Евразийского совета от 23.12.14 № 98 «О регламенте работы Евразийской экономической комиссии». URL: <http://www.garant.ru>
10. Современная западная социология: словарь. М., 1990. С. 134.
11. Тихомиров Ю. А. Коллизионное право: учеб. и науч.-практ. пособие / Ю. А. Тихомиров. М., 2000. С. 104.
12. Устав ООН (принят в г. Сан-Франциско 26.06.1945). URL: <http://www.garant.ru>
13. Червонюк В. И. Теория государства и права / В. И. Червонюк. М., 2003. С. 80-89.

REFERENCES

1. Goncharov R. A. Soglasitel'nye procedure i konsensus v mehanizme razreshenija juridicheskikh kollizij [Conciliation and Consensus in the Mechanism of Resolution of Legal Conflicts] // Pravo i obrazovanie [Law and Education]. 2006. No 3. Pp. 209. (In Russian)
2. Grazhdanskij kodeks [Civil Code] of RF Dated 30 November 1994 No 51-FZ // Sobranie zakonodatel'stva Rossijskoj Federacii, 1994 [Collected Legislation of the Russian Federation in 1994]. No 32. Art. 3301. (In Russian)
3. Grazhdanskij protsecyal'nij kodeks [Code of Civil Procedure] of RF Dated 14 November 2002 No 138-FZ. <http://www.garant.ru> (In Russian)
4. Dal' R. A. Vvedenie v teoriju demokratii [Introduction to the Theory of Democracy]. M.: Nauka & Kvadrat [Science & Square], 1992. Pp. 71. (In Russian)
5. Konstitytsija RF [The Constitution of the Russian Federation] Adopted by the All-nation's Vote on 12 December 1993 // Sobranie zakonodatel'stva Rossijskoj Feder-

- acii, 2009 [Collected Legislation of the Russian Federation in 2009]. No 4. Art. 445. (In Russian)
6. Medvedev N. P. Konsensual'nye aspekty sovremennoj rossijskogo federalizma [Consensual aspects of modern Russian federalism] // Vestnik RUDN. Politologija [Peoples' Friendship University of Russia Herald: Politology]. 2001. No 3. P. 67. (In Russian)
 7. Mery v oblasti nalogovoj politiki, planiruemye k realizacii v 2013 g. i planovom periode 2014 i 2015 g. (odobreny Pravitel'stvom RF 1 iulja 2014 g.) [Measures in the Area of Tax Policy, Planned for Implementation in 2013 and the Planning Period of 2014 and 2015 (approved by the RF Government on July 1, 2014)] // URL: <http://www.garant.ru> (In Russian)
 8. Proekt "O standartizacii v RF" [Draft of the Federal Law "On Standardization in the Russian Federation"]. <http://www.garant.ru> (In Russian)
 9. Reshenije Vusshego Evrozijskogo soveta [The Decision of the Supreme Eurasian Council] Dated 23 December 2014 No 98 "O reglamente raboty Evrazijskoj jekonomicheskoy komissii" [On Regulations of the Eurasian Economic Commission]. <http://www.garant.ru> (In Russian)
 10. Sovremennaja zapadnaja sociologija [Modern Western Sociology]: A Dictionary. M., 1990. P. 134. (In Russian)
 11. Tihomirov Ju. A. Kollizionnoe pravo [Conflict of Laws]: A Tutorial and Scientific-practical Guide. M., 2000. P. 104. (In Russian)
 12. Ystav OON [The UN Charter] (Adopted in San Francisco 26 June 1945). <http://www.garant.ru> (In Russian)
 13. Chervonjuk V. I. Teorija gosudarstva i prava [Theory of State and Law]. M., 2003. Pp. 80-89. (In Russian)

Автор публикации

Каргапольцева Надежда Игоревна — аспирант кафедры теории и истории государства и права Уральского юридического института МВД России

Author of the publication

Nadezhda I. Kargapoltseva — Postgraduate at the Department of Theory and History of State and Law, Ural Law Institute of the Ministry of the Internal Affairs of the Russian Federation