

14. *Degtyarev K.O.* Pravovoe regulirovanie liberalizacii rynkov gaza i elektroenergii v Evropeiskom Soyuze: Avtoref. dis... kand. jurid. nauk. M., 2012.
15. The Energy Community Treaty (Athens, 25 October 2005) // [Elektronniy resurs] URL: http://eur-lex.europa.eu/resource.html?uri=cellar:377d37d6-6524-47f8-a4bf-61abee30af14.0005.02/DOC_2&format=HTML&lang=EN&parentUrn=CE-LEX:32006D0500 (data obra-scheniya: 26 oktyabrya 2014 g.).
16. Soglashenie o formirovanii obshego elektroenergeticheskogo rynka gosudarstv-uchastnikov Sodruzhestva nezavisimyh gosudarstv (Yalta, 25.05.2007 g.) // [Elektronniy resurs] URL: <http://cis.minsk.by/reestr/ru/index.html#reestr/-view/text?doc=2191> (data obrascheniya: 26 oktyabrya 2014 g.).
17. Protokol ob etapah formirovaniya obshego elektroenergeticheskogo rynka gosudarstv-uchastnikov Sodruzhestva nezavisimyh gosudarstv (Sankt-Peterburg, 21 maya 2010 g.) // [Elektronniy resurs] URL: <http://cis.minsk.by/reestr/ru/index.html#reestr/view/text?doc=2848> (data obrascheniya: 26 oktyabrya 2014 g.).
18. Soglashenie o poryadke organizacii, upravleniya, funkcionirovaniya i razvitiya ob-schih rynkov nefiti i nefteproduktov Respubliki Belarus', Respubliki Kazahstan i Rossiyskoy Federacii (Moskva, 9.12.2010 g.) // [Elektronniy resurs] URL: http://fas.gov.ru/international-partnership/common-economic-space/-documents/documents_30785.html (data obrascheniya: 26 oktyabrya 2014 g.).
19. Dogovor o Evraziyskom ekonomicheskom soyuze (Astana, 29 maya 2014 g.) // [Elektronniy resurs] URL: <http://economy.gov.ru/minec/about/structure/depsng/-agreement-eurasian-economic-union> (data obrascheniya: 26 oktyabrya 2014 g.).

УДК 340. 116:378

МИГРАЦИОННЫЙ ПРОЦЕСС КАК РАЗНОВИДНОСТЬ ЮРИДИЧЕСКОГО ПРОЦЕССА: ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ

Казарян

Кристина Васаконна

кандидат юридических наук, доцент
кафедры гражданского права,
Ростовский филиал,
Российский государственный университет правосудия
(344002, Россия, г. Ростов-на-Дону, пр. Ленина, 66)
E-mail: kri-kazaryan@yandex.ru

Аннотация

Статья посвящена анализу категории «миграционный процесс» как вида юридического процесса. Рассматривается правовая природа миграционного процесса, содержание и структурные элементы. Предлагается авторский подход к формированию понятия «миграционный процесс» как особого вида государственной деятельности в части реализации миграционной функции.

Ключевые слова: *миграционный процесс, юридический процесс, миграционная деятельность, миграция, миграционно-процедурная деятельность.*

Процесс в юридической литературе рассматривается как порядок осуществления деятельности следственных, административных и судебных органов. Сам термин «процесс» означает последовательная смена со-

стояний каких-либо явлений, ход развития чего-либо [1, с. 499].

В литературе также отмечается, что достаточно близок по значению к понятию «процесс» термин «процедура», означающий порядок, который должен быть установлен

официально при обсуждении и ведении каких-либо дел [2].

Теория юридического процесса активно разрабатывалась профессором В.М. Горшеневым и его научной школой. Было дано определение юридического процесса как комплексной системы правовых порядков (форм) деятельности уполномоченных органов государства, должностных лиц, а также заинтересованных в разрешении различных юридических дел иных субъектов права. Кроме того, В.М. Горшенев отмечал, что данный процесс регулируется правовыми (процедурными и процессуальными) нормами, а его результаты закрепляются в соответствующих правовых актах — официальных документах [3, с. 128].

Следовательно, юридический процесс направлен на реализацию норм материального права. Поэтому для того, чтобы выяснить понятие юридического процесса, его место и назначение в правовой практике, необходимо иметь в виду, что роли материальных и процессуальных норм в правовом регулировании различны.

Сравнительно-правовые исследования показывают, что в историческом плане юридическая категория «процесс» первоначально получает концептуальное осмысление применительно к осуществлению юрисдикционной (судебной) функции государства, связанной с разрешением правовых конфликтов [4, с. 3 – 15].

Как отмечает В.Н. Протасов, юридический процесс, возникающий по конкретному делу, обслуживается не отдельными нормами, как это происходит применительно к правоотношениям в материально-правовых отраслях, а каждый раз для этого задействуется практически вся отрасль процессуального права, в результате чего создается сложная и целостная нормативная основа функционирования данного юридического процесса [5, с. 100].

Известно, что в традиционном юридическом смысле понятие «процесс», как правило, отождествляется с деятельностью судебных органов по рассмотрению и разрешению конкретных уголовных, гражданских, трудовых и прочих дел (уголовный, гражданский и арбитражный процесс). Однако в

подобном понимании процесс сводится лишь к правоохранительной деятельности, составляющей главное содержание функций правосудия. Именно в таком аспекте определяется функционально-компетенционное содержание судебной власти (ст. 118 Конституции РФ). При рассмотрении подобных дел суд реагирует на отклонения от требований материального права, т.е. осуществляет судебную юрисдикцию, применяя санкции соответствующих правовых норм.

Существует также точка зрения, что юридический процесс представляет собой динамическую систему, состоящую из элементов, постоянно находящуюся в движении и направленную на достижение определенного результата. Юридический процесс представляет собой динамическое понятие, сложную деятельность органов государственной власти, является частью правового процесса. Однако в отличие от последнего он представляет собой сложную, длящуюся во времени систему последовательно совершаемых процессуальных действий, которые прямо предусмотрены нормами процессуального права. Содержанием правового процесса могут выступать не только процессуальные, но и иные действия непроцессуального характера [6].

В конце 40-х годов прошлого века в процессуальной науке зарубежных европейских стран формируется новое направление, получившее обозначение «общая теория процесса». Главная его идея — «процессуализация» государственной властной деятельности должна охватывать осуществление не только судебной, но также исполнительной и законодательной власти. Развитие в 50 — 60-е годы XX в. этой общепроцессуальной теории, трактующей процессуальное право как комплекс инструментальных норм, которые распространяют свое регулирующее воздействие на осуществление каждой из трех ветвей власти, предопределило современное состояние этой теории. В ее русле можно выделить два основных направления:

- а) общая юрисдикционная теория;
- б) общая теория юридического процесса.

Теория процесса как юрисдикционной деятельности, связанной с разрешением правовых конфликтов, является основной, до-

минирующей в современной доктрине зарубежных стран. Она основывается на классической конструкции процесса: стороны и арбитр — государство, разрешающее правовой конфликт. Процессуальное право трактуется при этом как совокупность норм, которые регулируют последовательность взаимообусловленных юридических действий, осуществляемых судьей, сторонами и иными процессуальными участниками с целью разрешения правового конфликта, вызванного применением норм материального права.

Границы общей юрисдикционной теории процесса, до середины XX в. включавшей в качестве составных частей гражданский, уголовный и административный процессы были значительно раздвинуты в связи с разработкой проблематики процессуального права, касающегося деятельности законодательной власти.

Общая теория юридического процесса в зарубежном правоведении исходит из его предельно широкого понимания как инструмента реализации материально-правовых норм. Она отодвигает на второй план господствующую парадигму процесса: спор — стороны — арбитр. В ее рамках разрабатывается вопрос о более широкой основе для трактовки процесса: в качестве его базовых элементов рассматриваются такие составляющие, как: а) взаимосвязанная последовательность действий; б) участие нескольких субъектов; в) направленность на достижение единого результата с целью осуществления государственной власти [7, с. 77]. Эта общая теория претендует на охват в рамках единой процессуальной концепции не только юрисдикционного процесса, но и позитивных процедур осуществления государственной власти, не связанных с разрешением правовых конфликтов [8]. Согласно этой концепции процессуальное право являет собой совокупность принципов, институтов, норм, структурированных определенным образом для осуществления функций публичной власти в соответствии с установленными законом целями.

С юридических позиций процесс своим назначением имеет реализацию норм материального права. Исходя из данной методологической позиции деятельность по реализации материальных норм миграционного

права можно рассматривать в качестве миграционного процесса как одного из видов административного процесса.

Можно выделить следующие основные характерные черты миграционного процесса как юридической категории, признаваемые правоведами России:

1. Миграционный процесс, взятый в целом, представляет собой ярко выраженную государственно-властную деятельность. С помощью процесса решения органов государственной власти (законодательной, исполнительной и судебной) облакаются в предусмотренную законом юридическую форму — правовые акты, как нормативные, так индивидуальные.

Миграционный процесс если рассматривать его как особый вид административного процесса, является процессуальной формой исполнительной власти. Определяющая роль в «отправлении» юридического процесса принадлежит органам соответствующих ветвей единой государственной власти. У каждого вида юридического процесса есть свой властный источник — соответствующая ветвь государственной власти. В условиях разделения властей этот вывод имеет особую практическую значимость (ст. 10 Конституции РФ).

2. Миграционный процесс является динамично развивающимся, явлением, представляющий собой сложную деятельность соответствующих органов государственной власти, посредством которой реализуются их функции (законодательные, исполнительные, контрольные, правоохранительные и т.п.). Поскольку задачи и содержание деятельности этих органов различны, то, следовательно, разнообразны и процессуальные формы реализации этой деятельности. Миграционный процесс (вне зависимости от наличия или отсутствия в его структуре производств) представляет собой деятельность, проходящую определенные стадии, логически следующие одна за другой, этапы, в пределах которых законодательством предусмотрено совершение процессуальных действий. Количество таких стадий, их содержание и последовательность являются специфическими для каждого вида процесса.

3. Главной особенностью миграционного процесса является то, что это властная

деятельность носящая юридический характер как по содержанию, так и по своей цели и результатам. Назначение юридического процесса любого вида, в том числе и миграционного, – обеспечить надлежащую реализацию материальных норм российского права и достичь при этом требуемого юридического результата.

4. Миграционный процесс как деятельность юридическая объективно нуждается в специальном правовом регулировании.

Материальная норма, так же как и норма процессуальная, является потенциальным элементом механизма правового регулирования до тех пор, пока не произойдет то, что в теории права именуется юридическим фактом, т.е. пока не возникнет конкретной потребности в реализации материальной нормы. Юридический факт здесь выступает в качестве «пускового механизма», инициирующего соединение материальных и процессуальных норм, относящихся к данному событию, и тем самым «включающего» механизм правового регулирования.

5. Миграционный процесс как особый вид юридического процесса является совершенно необходимым элементом механизма правового регулирования, который наряду с предметом и методом правового регулирования действует на уровне всей системы российского права [9, с. 34 – 46; 10].

В контексте данного понимания миграционный процесс предназначен для того, чтобы обеспечить применение указанных правовых норм в сфере государственного управления в целях достижения юридических результатов (последствий), предполагаемых диспозицией нормы, т.е. соответствующих правил должного поведения субъектами миграционных отношений.

Основу для формирования понятия миграционного процесса как в широком (правоприменительном), так и узком (правоохранительном) смысле составляет миграционная процессуальная деятельность, которую в свою очередь можно поделить на:

- а) процедурную;
- б) административно-юрисдикционную.

В первом случае имеются в виду распорядительные действия исполнительных органов в сфере миграции по осуществлению

установленных миграционными нормами различного рода административных процедур, не связанных с юрисдикцией. Это – порядок реализации прав и законных интересов иностранных граждан, от момента легального пересечения границы до момента получения определенного правового статуса.

Во втором случае в центре внимания — осуществление исполнительными и судебными органами функции правовой охраны в порядке совершения юрисдикционных действий в их традиционном понимании.

Фактически при любом осмыслении миграционной процессуальной деятельности действия, совершаемые исполнительными органами власти (должностными лицами), имеют своим итогом издание индивидуальных актов, носящих правовой характер, с помощью которых миграционные нормы применяются к конкретным субъектам. Тем самым разрешаются разнообразные индивидуальные миграционные дела в сфере государственного управления миграционными процессами. От характера конкретных миграционных дел зависит реализация либо диспозиции (процедура), либо санкции (юрисдикция) соответствующей нормы материального миграционного права.

Сущность юридической деятельности заключается в том, что она всегда связана с нормами права, основана на законе, и имеет юридические последствия, а если это применить к отдельному виду юридической деятельности, например миграционной деятельности, то можно говорить о миграционной процедуре как части миграционного процесса.

Миграционно-процедурная деятельность регламентируется процессуальными нормами миграционного права и реализуется в миграционно-процессуальных отношениях.

Если рассматривать миграционный процесс с позиции определенной юридической деятельности, то можно сделать вывод о структурных элементах данного института.

Ю.Н. Радачинский выделяет следующие структурные элементы в юридической деятельности [11]:

1. Субъекты.
2. Объект и предмет.

3. Юридические действия и операции, средства и способы осуществления юридической деятельности.

4. Результаты юридической деятельности.

Так, В.Н. Карташов отмечает, что «участниками юридической деятельности выступают отдельные лица, их коллективы или организации, которые в силу ряда причин и обстоятельств, так или иначе, содействуют субъектам в выполнении соответствующих юридических операций» [12, с. 93-94]. Формы и виды участия людей в осуществлении юридической деятельности в сфере миграции могут быть разнообразными. Юридическое регулирование прав и обязанностей лиц, способствующих осуществлению юридической деятельности, может наделять их специальным статусом, полномочиями и ответственностью.

В.В. Перфильев к объектам юридической деятельности относит группы общественных отношений [13, с. 7]. В данном контексте мы можем сюда же отнести и миграционные отношения. Мы согласны с Ю.Н. Радачинским, который придерживается позиции тех авторов, которые широко толкуют предмет юридической деятельности и включает в его состав юридические отношения, юридические нормы, органы и учреждения, юридические идеи, теории, чувства и переживания по поводу юридических явлений, культуру и др. – все то, что составляет юридическую действительность, как объективную, так и субъективную [11].

Результат юридической деятельности – это последствия деятельности, отраженные на явлениях юридической действительности, это то, что остается после совершения отдельных действий или деятельности в целом. В нашем случае результатом юридической деятельности будет выступать получение определенного статуса мигрантом.

Юридические действия и операция, средства и способы осуществления юридической деятельности в контексте миграционного процесса можно рассматривать как конечный продукт предоставления государством услуги в миграционной сфере.

На наш взгляд, миграционный процесс как вид юридического процесса представляет собой особый вид государственно-властной юридической деятельности государственных

органов по реализации определенных функций в миграционной сфере путем претворения в жизнь норм миграционного права.

Правовая природа миграционного процесса состоит в обеспечении реализации материальных норм российского права.

Миграционный процесс в широком смысле в контексте реализации правоприменительной функции представляют собой распорядительные действия исполнительных органов власти в сфере миграции по осуществлению установленных миграционными нормами различного рода административных процедур, не связанных с юрисдикцией, в частности, порядок получения патента на осуществления трудовой деятельности.

Миграционный процесс в узком смысле в контексте реализации правоохранительной функции – выполнение исполнительными и судебными органами функции правовой охраны в порядке совершения юрисдикционных действий. Например, за нарушение правил привлечения иностранных граждан и лиц без гражданства к трудовой деятельности, осуществляемой на торговых объектах (в том числе в торговых комплексах) согласно ст.18.16 КоАП РФ предусмотрен либо штраф, либо административное приостановление деятельности на срок от четырнадцати до девяноста суток.

Миграционный процесс можно также рассматривать как вид административного процесса, причем как судебного, так и процедурного.

Что касается процедурного, юрисдикционного процесса, то здесь можно рассматривать и как меры административного принуждения, и как меры ответственности (уголовной и т.д.). как меру принуждения можно также рассматривать и запрет въезда.

На наш взгляд, в настоящее время существует потребность в кодификации миграционного законодательства Российской Федерации. Разработка Миграционного кодекса – лишь одно из звеньев в решении имеющихся проблем в миграционной сфере. Но для этого свод миграционных законов должен быть лишен противоречий и пробелов, должен вписываться во всю правовую систему государства [14].

Литература

1. Современный словарь иностранных слов. СПб., 1994.
2. *Грешнова Н. А.* Юридический процесс: связь и единство с материальным правом // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2013. № 3.
3. *Горшенев В.М.* Фундаментальные проблемы концепции формирования советского правового государства. Харьков, 1990.
4. *Зеленцов А.Б., Кононов П.И., Стахов А.И.* Административный процесс и административно-процессуальное право в России: концептуальные проблемы современного развития // Административное право и процесс. 2013. № 12.
5. *Протасов В.Н.* Основы общеправовой процессуальной теории. М., 1991.
6. *Солдатова О.Е.* Юридический процесс: теоретико-правовой аспект: Автореф. дис. канд. юрид. наук. Челябинск, 2014.
7. *Grinover A. Pelegrini, Cintra A.C., Dinamarco C.R.* Teoria Geral do Processo. 20 ed. S.P., 2004.
8. В отечественном правоведении это направление также находит свое оформление. Имеются в виду такие работы, как "Теория юридического процесса" и "Юридическая процессуальная форма. Теория и практика" под редакцией В.М. Горшенева и П.Е. Недбайло, "Процессуальные нормы и отношения в советском праве (в "не-процессуальных" отраслях)" под редакцией И.А. Галагана, "Основы общеправовой процессуальной теории" В.Н. Протасова, "Теория юридического процесса: итоги, проблемы и перспективы развития" А.А. Павлушиной и др. В отличие от них монографию Н.Н. Полянского, В.М. Савицкого, М.С. Строговича. А.А. Мельникова "Проблемы судебного права" следует отнести к общей теории юрисдикционного процесса.
9. *Сорокин В.Д.* Правовое регулирование: предмет, метод, процесс // Правоведение. 2000. № 4.
10. *Сорокин В.Д.* Метод правового регулирования. Теоретические проблемы. М., 1976.
11. *Радачинский Ю.Н.* О структуре и методологии исследования юридической деятельности // Северо-Кавказский юридический вестник. 2010. № 1.
12. *Карташов В. Н.* Юридическая деятельность: проблемы теории и методологии. Док. дис., М., 1990.
13. *Перфильев В. В.* Действие права (понятие, структура, свойства): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1975.
14. *Агафонов А.* С миграционным кодексом торопиться не стоит // РФ сегодня. 2005. № 20.

Kazaryan Kristine Vasakovna, candidate of juridical sciences, the senior lecturer Chairs of civil law, The Rostov branch, The Russian state university of justice (66, Lenin's avenue, Rostov-on-Don, 344002, Russian Federation).

E-mail: kri-kazaryan@yandex.ru

MIGRATORY PROCESS AS THE VERSION OF LEGAL PROCESS: THE TEORETIKO-LEGAL ANALYSIS

Abstract

Article is devoted the category analysis «migratory process» as kind of legal process. The legal nature of migratory process, the maintenance and structural elements is considered. The author's approach to concept formation «migratory process» as special kind of the state activity regarding realisation of migratory function is offered to consideration.

Keywords: migratory process, legal process, migratory activity, migration, migratsionno-procedural activity.

References

1. *Sovremenniy slovar' inostrannykh slov.* SPb., 1994.
2. *Greshnova N. A.* Yuridicheskiy process: svyaz' i edinstvo s material'nym pravom // *Vestnik Saratovskoy gosudarstvennoy yuridicheskoy akademii.* 2013. № 3.
3. *Gorshenev V.M.* Fundamental'nye problemy koncepcii formirovaniya sovetskogo pravovogo gosudarstva. Har'kov, 1990.
4. *Zelentsov A.B., Kononov P.I., Stahov A.I.* Administrativniy process i administrativno-processual'noe pravo v Rossii: konceptual'nye problemy sovremennogo razvitiya // *Administrativnoe pravo i process.* 2013. № 12.
5. *Protasov V.N.* Osnovy obshepravovoy processual'noy teorii. M., 1991.
6. *Soldatova O.E.* Yuridicheskiy process: teoretiko-pravovoy aspekt: Avtoref. dis. kand. yurid. nauk. Chelyabinsk, 2014.
7. *Grinover A. Pelegrini, Cintra A.C., Dinamarco C.R.* Teoria Geral do Processo. 20 ed. S.P., 2004.
8. V otechestvennom pravovedenii eto napravlenie takzhe nahodit svoe oformlenie. Imeyutsya v vidu takie raboty, kak "Teoriya yuridicheskogo processa" i "Yuridicheskaya processual'naya forma. Teoriya i praktika" pod redakciey V.M. Gorsheneva i P.E. Nedbailo, "Processual'nye normy i otnosheniya v sovetskom prave (v "neprocessual'nyh" otraslyah)" pod redakciey I.A. Galagana, "Osnovy obshepravovoy processual'noy teorii" V.N. Protasova, "Teoriya yuridicheskogo processa: itogi, problemy i perspektivy razvitiya" A.A. Pavlushinoy i dr. V otlichie ot nih monografiyu N.N. Polyanskogo, V.M. Savitskogo, M.S. Strogovicha. A.A. Mel'nikova "Problemy sudebnogo prava" sleduet otnesti k obschey teorii yurisdikcionnogo processa.
9. *Sorokin V.D.* Pravovoe regulirovanie: predmet, metod, process // *Pravovedenie.* 2000. № 4.
10. *Sorokin V.D.* Metod pravovogo regulirovaniya. Teoreticheskie problemy. M., 1976.
11. *Radachinskiy Yu.N.* O strukture i metodologii issledovaniya yuridicheskoy deyatel'nosti // *Severo-Kavkazskiy yuridicheskiy vestnik.* 2010. № 1.
12. *Kartashov V. N.* Yuridicheskaya deyatel'nost': problemy teorii i metodologii. Dok. dis., M., 1990.
13. *Perfiliev V.V.* Deistvie prava (ponyatie, struktura, svoistva): Avtoref. dis. ... kand. yurid. nauk. M., 1975.
14. *Agafonov A.* S migracionnym kodeksom toropit'sya ne stoit // *RF segodnya.* 2005. № 20.