Право и правила игры

тема диссертации и автореферата по ВАК 12.00.01, кандидат юридических наук Орлова, Любовь Александровна

**Год:**

2011

**Автор научной работы:**

Орлова, Любовь Александровна

**Ученая cтепень:**

кандидат юридических наук

**Место защиты диссертации:**

Нижний Новгород

**Код cпециальности ВАК:**

12.00.01

**Специальность:**

Теория и история права и государства; история учений о праве и государстве

**Количество cтраниц:**

288

## Оглавление диссертации кандидат юридических наук Орлова, Любовь Александровна

ВВЕДЕНИЕ

ГЛАВА I. ОБЩЕТЕОРЕТИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРАВИЛ ИГРЫ

§ 1. Понятие правил игры и их место в системе социального регулирования

§ 2. Юридические основания классификации правил игры и их функциональная характеристика

§ 3. Соотношение юридических норм и правил игры

ГЛАВА II. ИГОРНОЕ ПРАВО КАК ФОРМИРУЮЩАЯСЯ КОМПЛЕКСНАЯ ОТРАСЛЬ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОГО РОССИЙСКОГО ПРАВА

§ 1. Понятие игорного права современной России

§ 2. Кодификация игорного законодательства как кардинальное направление его дальнейшего совершенствования

§ 3. Комплексный институт юридической ответственности за правонарушения в сфере игорной деятельности по действующему российскому законодательству

ГЛАВА III. СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИГОРНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Понятие, критерии и показатели эффективности правового регулирования игорной деятельности

§ 2. Факторы, снижающие эффективность правового регулирования игорной деятельности

§ 3. Основные пути повышения эффективности правового регулирования игорной деятельности

## Введение диссертации (часть автореферата) На тему "Право и правила игры"

Актуальность темы исследования. Развитие юридической науки на рубеже XX—XXI веков характеризуется значительным расширением ее проблематики. Идет непрерывный процесс формирования новых отраслей права, сложных институтов законодательства при одновременной модернизации традиционных комплексов юридических норм. Появились направления, связанные с «выходом» юридической науки за пределы исследования правовых явлений, с широким использованием экономики, политики, психологии, социологии, демографии, которые ранее оставались вне специального доктринального внимания. В их числе — социальное регулирование отношений в сфере организации и проведения игр. Эти отношения составляют предмет регламентации не только юридических норм, но и правил игры как относительно самостоятельного вида социальных норм. Однако до сих пор в юридической науке данная проблема не получила обстоятельного научного анализа.

Установлено, что некоторые социально значимые правила игры в процессе жизнедеятельности и развития общества трансформируются в юридические нормы, поэтому наблюдается широкое распространение в современном российском законодательстве нормативно-правовых актов, содержащих правила игры, что показывает их высокую общественную ценность. Вместе с тем остается неразработанной проблема соотношения юридических норм и собственно правил игры. С учетом этого представляется важным рассмотрение их соотношения с позиций единства, различия, взаимосвязи, противоречий. Именно эти характеристики позволят получить наиболее полное представление о сущности правил игры.

Выделение правил игры в системе социальной нормативной регламентации как относительно самостоятельного регулятора общественных отношений обогащает правовую действительность, способствует поиску новых, более совершенных средств юридического регулирования. Важность правил игры и их роль в жизни общества выражаются, прежде всего, в том, что они вместе с другими регуляторами общественных отношений действуют как самостоятельные, весьма эффективные средства воздействия на поведение людей в самобытной «игровой сфере».

Отметим, что правовое регулирование игорной деятельности противоречиво, казуистично. В обществе, во властных структурах, в,массовом правосознании еще не сложилось единого мнения относительно места, роли и значения игорной деятельности и индустрии развлечений в целом.

В работе проведен анализ политики государства в области организации и проведения азартных игр, правового регулирования игорного бизнеса в России. Деятельность по организации и проведению азартных игр на территории Российской Федерации в настоящее время запрещена, кроме специально отведенных игорных зон1. Но и после запрета в России продолжает процветать игорный бизнес, в средствах массовой информации систематически освещаются все новые громкие истории с организацией подпольных игорных заведений, которые функционируют в ряде случаев при непосредственном содействии правоохранительных органов. В этой связи важным направлением политики государства на современном этапе выступает противодействие коррупции. Однако зачастую именно коррумпированность органов власти различных уровней порождает нелегальный игорный бизнес. Игорный бизнес как вид предпринимательской деятельности не только превратился в одну из прибыльных сфер российской экономики, но и привлекает криминалитет в связи со значительным ростом денежных оборотов, диверсификацией видов спортивных, азартных игр и способов вовлечения в них. Именно финан-совоемкие, высокоприбыльные, быстро развивающиеся и стойкие к ударам

1 В соответствии с положениями Федерального закона от 29 декабря 2006 года № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» с 1 июля 2009 года организация и проведение азартных игр разрешены на территории четырех специальных игорных зон, расположенных в Алтайском и Приморском краях, в Калининградской области и Краснодарском крае (Собрание законодательства РФ. - 2007. - № 1. -'4.1. - Ст. 7; 2009. - № 30. - Ст. 3737; 2010. - № 17. - Ст. 1987; № 45. - Ст. 5746). экономических кризисов отрасли экономики традиционно используются криминальной средой.

Слабая разработанность правовой, регламентации игорной; деятельности, способствует совершению правонарушений в этой сфере. Указанные обстоятельства объективно создают предпосылки для реформирования правового регулирования игорной деятельности и проведения научных исследований в рамках обозначенной проблематики.

Актуальность выбранного для, монографического исследования предмета обусловливается,и необходимостью расширения и усиления средств социального, в том числе правового, воздействия на постоянно развивающиеся; общественные отношения в сфере игорной деятельности, потребностью гармонизации и совершенствования нормативно-правовой базы, содержащей правила игры. По ряду важнейших проблем правового регулирования игорной деятельности-до I сих пор не достигнуто, консенсуса,, отсутствует единообразие в используемой терминологии, не решен вопрос о целевой возможности и морально-психологической допустимости наказания; за некоторые варианты поведения лиц, страдающих игроманией.

Научная значимость темы, определяется не только связанным с ней' познавательным интересом^ но и насущными потребностями юридической; практики. Все изложенные выше положения предопределили выбор темы настоящего диссертационного исследования. .

Степень научной разработанности. Вопросы соотношения норм правами правил игры до настоящего времени не являлись предметом монографического исследования не только в теории государства и права, но и в отраслевых юридических науках. Учеными не предложена классификация правил игры как структурного элемента системы социального регулирования, не исследовано игорное право? в качестве комплексной отрасли системы российского права, не проведен анализ института юридической ответственности за правонарушения в сфере игорной деятельности. Между тем в различные годы изучению отдельных аспектов;, связанных с социальной регуляцией игорной деятельности, были посвящены труды ученых, специализирующихся в области теории государства и права, философии, гражданского права, административного права, уголовного права, психологии, криминалистики, теории\* оперативно-розыскной деятельности. Все имеющиеся работы по обозначенной научной проблематике можно условно разделить на пять групп.

К первой группе следует отнести труды ученых, посвятивших исследования понятию «игра», явившемуся источником для формирования методологических подходов по изучаемой проблеме (В.А. Аликин, Э. Берн, Х.-Г. Га-дамер, В.М. Григорьев, Н.С. Гринберг, В.А. Гущин, Е.И. Добринская, В.А. Заргаров, A.M. Илюшин, P.P. Ильясов, Н.В. Казанова, И.А. Каргаполова, А.Д. Кошелев, И.С. Ладенко, H.A. Мазрова, Г.В. Плеханов, Л.Р. Прокшина, Е.А. Репринцева, Н.В. Савенко, Э.В. Тайлор, Й. Хейзинга, О.В. Хлебникова,

A.M. Цуладзе, C.B. Широкова, Д.Б. Эльконин, Я.Г. Янев и др.).

Вторая группа включает труды ученых, исследующих систему социального нормативного регулирования общественных отношений (Ю.И. Авдеев, С.С. Алексеев, C.B. Алексеев, В.Г. Афанасьев, В.К. Бабаев, Н.С. Бара-башева, В.М. Баранов, М.В. Баранова, А.Б. Венгеров, H.H. Вопленко, Р.Б. Головкин, З.Д. Иванова, В.П. Казимирчук, В.Н. Карташов, Т.В. Кашанина, С.Н. Кожевников, П.Е. Недбайло, B.C. Нерсесянц, Е.М. Пеньков, В.Д. Пла-хов, В.Н. Подкуйченко, Н.И. Сидоренко, В.Н. Струнников, И.В. Суханов,

B.А. Толстик, О.И. Цыбулевская, А.Ф. Шебанов, JI.C. Явич и др.).

Третья группа составляет труды ученых отраслевой юриспруденции, внесших значительный вклад в изучение проблем правового регулирования игр. Вопросы гражданско-правового регулирования игр рассматривались Ю.В. Багно, М.А. Баратовой, М.И. Брагинским, О.С. Иоффе, А.И. Молодых, М.Ю. Нерушем, П.В. Павленко, И.Н. Романовой, С.Н. Шеленковым. Административно-правовое регулирование игр исследовал В.М. Берекет. Уголовно-правовым аспектам правового регулирования игр посвятили труды Е.М. Бука-тов, П.В. Костин, В.Д. Леготкин, Г.Ф. Лукьяница, P.A. Севостьянов, Ю.В. Трунцевский, И.Я. Фойницкий, Л.С. Хафизова, Е.А. Худяков и др.

Четвертая группа - труды ученых, на основе которых разработаны особенности комплексного\* института юридической ответственности за правонарушения в сфере игорной деятельности. Разработкой теории юридической ответственности занимались Б.Т. Базылев, G.Hi Братусь, Ю.А. Денисов, Н.И. Загородников, В.В. Лазарев,. О.Э. Лейст, С.В; Липень, Н.С. Малеин, И.С. Самощенко, М.С. Строгович, MIX. Фарукшин, A.C. Шабуров, М.Д. Шаргородский и др.

Пятая группа включает работы ученых, явившиеся базой для исследо-, вания эффективности социального регулирования игорной деятельности (A.A. Абрамова, М.Н. Андрющенко, Г.Г1. Батуров, Н.В. Варламова, В.В. Глазырин, Г.А. Груничева, A.A. Зелепукин, М.И. Ковалев, В.Н. Кудрявцев, А.П. Кузнецов, Н.Ф. Кузнецова; Л.Х. Мйнгазов, Д.М. Нартымов, В.И; Никитинский, A.C. Пашков, И.Л. Петрухин, A.C. Пиголкин, И:С. Самощенко, Ф.Н. Фаткуллин, Л.Д. Чулюкин и др.).

Усилиями этих и других ученых была создана прочная теоретическая и методологическая база для современных и будущих научных разработок, касающихся вопросов социального регулирования игорной деятельности. Однако в работах этих авторов отсутствуют фрагменты, специально посвященные исследованию проблем; правил игры, их соотношения с нормами права.

Объектом диссертационного? исследования является комплекс обще-, ственных отношений, возникающих в сфере социального регулирования игорной деятельности.

Предмет диссертационного исследования составляют многообразные линии соотношения правил игры с нормами права, предполагающие анализ их общности, различий, взаимодействия, противоречий и тенденций развития; .

Цель диссертационного исследования заключается в комплексном теоретическом осмыслении понятия «правила игры», в выявлении природы и определении места соответствующей категории в системе социального нормативного регулирования, в формулировании теоретических положений, на основе которых должны развиваться общественные отношения в сфере социального регулирования игорной деятельности.

Достижение указанной цели предопределило постановку и последовательное решение следующих задач:

- обозначить основные теоретико-методологические подходы к исследованию понятия «правила игры»;

- выявить существенные признаки правил игры и на основе их анализа сформулировать авторское определение рассматриваемого понятия;

- предложить развернутую классификацию правил игры;

- раскрыть функциональную характеристику правил игры в обществе;

- показать соотношение собственно правил игры с юридическими нормами;

- обосновать формирование комплексной отрасли права «игорное право»;

- аргументировать необходимость кодификации игорного законодательства;

- исследовать институт юридической ответственности за правонарушения в сфере игорной деятельности по действующему российскому законодательству;

- установить критерии и показатели эффективности правового регулирования игорной деятельности;

-проанализировать факторы, снижающие эффективность правового регулирования игорной деятельности;

- определить основные пути повышения эффективности правового регулирования игорной деятельности.

Методологической основой диссертационного исследования послужили современные методы познания, выявленные юридической наукой и апробированные практикой, традиционно используемые социальными и гуманитарными науками и получившие распространение в теоретико-правовых исследованиях. В их числе использовались философский (диалектикоматериалистический), общенаучные (анализ, синтез, дедукция, индукция), а также ряд частнонаучных методов познания (исторический, системно-структурный, формально-логический, сравнительно-правовой). В рамках предмета теории государства и права и для достижения целей работы применена теория игр.

Теоретическую базу исследования составили научные труды отечественных и зарубежных ученых в области теории и истории государства и права, конституционного, гражданского, административного, налогового, уголовного и других отраслей права, а также таких наук, как философия, логика, психология, социология, оперативно-розыскная деятельность.

Нормативную базу исследования составляют международные нормативные акты, Конституция Российской Федерации, федеральные конституционные законы, федеральные законы, указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации, нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации, решения Европейского суда, Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации; правовые акты локального характера; законодательство зарубежных стран.

Эмпирической базой исследования послужили материалы судебной практики за 2005—2010 годы по гражданским и уголовным делам о нарушении игорного законодательства Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ. В работе критически проанализирована судебная практика и деятельность правоохранительных органов г. Нижний Новгород в сфере игорной деятельности.

Эмпирическую базу исследования также составили данные, полученные в ходе проведения:

1) опроса 306 граждан по вопросу их отношения к игорному бизнесу и совершенствованию правового регулирования игорной деятельности;

2) экспертного опроса 169 ученых различных специальностей по вопросам о месте в системе социального регулирования правил игры и формировании комплексной отрасли игорного права;

3) выборочного интервьюирования работников правоохранительных органов по вопросам о правонарушениях в сфере игорной деятельности.

В ходе проведения вышеуказанных конкретно-социологических исследований была достигнута необходимая репрезентативность.

Научная новизна исследования заключается в том, что диссертация является первым общетеоретическим монографическим исследованием, в котором осуществлен комплексный анализ правил игры, выявлена природа и определено место соответствующей категории в системе социального регулирования.

Основные положения, выносимые на защиту:

1. Правила игры - особая разновидность социальных норм, стандарт игрового поведения, служащие регулятором общественных отношений в сфере игорной деятельности, существующие в определенной социальной среде, обладающие специфическими функциями, отражающими потребности, интересы людей, предусматривающие ответственность за ненадлежащее исполнение либо поощрение за добросовестность и результативность. В системе социального регулирования правила игры выделяются в качестве самостоятельного вида социальных норм по содержанию, способу формирования, средствам обеспечения.

2. Функция правил игры - относительно устойчивое направление активного воздействия правил игры на сознание и деятельность людей, в котором проявляется их природа, место среди других социальных регуляторов, творчески организующая, развивающая и преобразующая роль в системе социального регулирования. Правилам игры как особой разновидности социальных норм присущи следующие основные функции: регулятивная, компенсаторная, развивающая, социализации, социальной дифференциации, нивелирующая, коммуникативная, ориентирующая, оценочная.

3. Правила игры классифицируются по следующим основаниям: по факту закрепления нормы игры в праве; по степени жесткости требований, устанавливаемых государством; по характеру отношений между субъектами игорных правоотношений; по сфере действия; по форме выражения; по характеру юридической ответственности, наступающей за неисполнение ^(несоблюдение) правил игры; по легальности.

4. Соотношение норм права с правилами игры проявляется в четырех плоскостях: единство (общность), различие, взаимодействие, противоречие. Единство юридических норм и правил игры выражается в присущих им признаках, объединяющих указанные нормы в один ряд социальных регуляторов. Различия, выявленные между исследуемыми феноменами, указывают на индивидуальность и неповторимость правил игры, необходимость выделения их в качестве самостоятельного вида социальных норм. Взаимодействие состоит в том, что право и правила игры дополняют и взаимообеспечивают друг друга в регулировании значительного круга общественных отношений. В то же время между нормами права и правилами игры могут возникать противоречия.

5. Игорное право - это специализированная комплексная отрасль права, представляющая собой единую систему взаимосвязанных правовых норм, закрепляющих основные принципы, формы и порядок игорной деятельности, осуществляемой особыми методами правового регулирования, в установленных процессуальных формах, включающих органический комплекс разноплановых общественных отношений по урегулированию споров, возникающих в связи с организацией и проведением игр, а также других отношений в процессе игорной деятельности.

6. Сложность и специфичность игорной деятельности как социально-экономической системы вызывают потребность комплексного подхода к разработке нормативно-правового обеспечения ее функционирования и развития, результатом которого должна стать эффективная система законодательных и иных актов различного уровня и характера. Целесообразно весь массив игорного законодательства подвергнуть кодификации, результатом которой станет принятие нормативного акта в форме кодекса, который мог бы иметь наименование «Кодекс игорной деятельности».

7. Юридическая ответственность в сфере игорной деятельности — это предусмотренное нормой игорного права политико-правовое состояние, в результате которого компетентный орган, должностное лицо, гражданин либо уполномоченная общественная организация на основе закона и в специальной процедурной форме возлагает на правонарушителя определенную меру лишений, а правонарушитель претерпевает неблагоприятные последствия за нарушение нормы игорного права.

8. Эффективность правового регулирования игорной деятельности - это свойство, характеризующее его внутреннее содержание применительно к отношениям, возникающим по поводу организации и проведения игр, заключающееся в способности своевременно при рациональном использовании сил и средств, с наименьшими издержками достигать поставленной цели и получать положительный результат.

9. Эффективность правового регулирования игорной деятельности выражается в критериях качества отдельных элементов: качество нормы игорного права, качество юридического факта, качество акта реализации норм игорного права, качество акта применения. Критериями, отражающими качество системообразующих внутренних связей механизма правового регулирования игорной деятельности, являются: 1) системность и целостность элементов механизма правового регулирования; 2) социальная ценность системы правового регулирования; 3) мобильность системы правового регулирования; 4) согласованность, совместимость и полнота системы правового регулирования.

10. К показателям эффективности правового регулирования игорной деятельности относятся: результаты реализации правил игры (соблюдения, исполнения, использования и применения); количество правонарушений, совершаемых в сфере игорной деятельности; своевременность устранения конфликтных ситуаций и разработки (совершенствования) норм игорного права.

11. Факторами, снижающими эффективность правового регулирования игорной деятельности, выступают: 1) правонарушения в сфере игорной деятельности; 2) несовершенство нормативно-правовой базы (коллизии, пробелы, несогласованность, правотворческие ошибки в игорном законодательстве); 3) низкая правовая культура субъектов игорной деятельности.

12. К числу основных путей повышения эффективности правового регулирования игорной деятельности автор исследования относит: 1) развитие социальной и производственной сфер, в том числе разработку и реализацию мероприятий по улучшению организации игорной деятельности; 2) совершенствование нормативной правовой базы, регламентирующей игорную деятельность; 3) усиление правовой пропаганды игорного законодательства, в том числе воспитательное воздействие с помощью средств массовой информации и общественных структур; 4) введение новых видов игр, рассчитанных на интеллектуальное и физическое развитие, под контролем и с разрешения властных государственных органов; 5) проведение профилактических мероприятий, направленных на сокращение совершаемых правонарушений в сфере организации и проведения игр; 6) активное противодействие правонарушениям в сфере игорной деятельности различными правоохранительными органами.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что полученные результаты могут быть положены в основу новых подходов к пониманию проблемы соотношения юридических норм и собственно правил игры, определению путей повышения эффективности правового регулирования отношений в сфере игорной деятельности. Настоящим исследованием вносится определенный вклад в дело совершенствования категориального аппарата теории государства и права и других социально-гуманитарных наук в целом, позволяющий ввести в научный оборот категорию «правила игры» в праве, разработать теоретический алгоритм соотношения юридических норм

14 . . '".'''■■ ' ' и правил игры, определить их место и роль в системе социального регулирования. .'-'.■•

Практическая значимость результатов заключается в том, чго.теоре-тические положения^ рекомендации и выводы могут быть использованы:

- в правотворческой и правоприменительной деятельности;

- в научных исследованиях, связанных с дальнейшей разработкой вопросов, касающихся правил игры;

-в учебном процессе при подготовке специалистов в юридических вузах и на курсах повышения квалификации;

- при подготовке учебных и методических пособий по курсу теории государства и права и дисциплинам специализации:

Апробация результатов исследования. Диссертация подготовлена на кафедре государственно-правовых дисциплин Нижегородской академии^ МВД России. Основные положения диссертации нашли отражение в 13 научных публикациях автора общим объемом 7,26 п. л. Основные положения диссертации докладывались на Международном; научно-практическом круглом столе «Правотворческие ошибки: понятие, виды, практика и техника устранения в постсоветских государствах» (Нижний Новгород, 29-30 мая 2008 г.); Международной научно-практической конференции «Кодификация законодательства: теория, практика, техника» (Нижний Новгород, 25—26; сентября 2008\* г.); Международном научно-методическом, семинаре «Юридическая техника в системе вузовской- подготовки правоведов: научно-методическое обеспечение и дидактические пути его совершенствования» (Нижний Новгород, 24-25 сентября 2009 г.); .Международной научно-практической конференции «Легализация преступных доходов и коррупция в органах государственной власти: теория, практика, техника противодействия» (Нижний Новгород, 10-11 июня 2009 г.); 14-й Нижегородской сессии молодых ученых (Нижний Новгород, 19-22 октября 2009 г.); Межрегиональном научно-практическом круглом столе «Уголовная ответственность и профилактика преступлений в условиях судебной реформы (памяти профессора Э.С. Теычова)» (Иваново, 19 февраля 2010 г.); Международной научно-практической конференции «Правовые презумпции: теория, практика, техника» (Нижний Новгород, 23-24 сентября 2010 г.).

Материалы диссертации обсуждались на заседаниях кафедры государственно-правовых дисциплин Нижегородской академии МВД России. Результаты проведенного исследования внедрены в учебный процесс в Нижегородской академии МВД России при проведении лекций, семинарских и практических занятий по учебным курсам «Теория государства и права», «Актуальные проблемы теории государства и права», а также Нижегородской правовой академии (институте) при проведении занятий по дисциплинам «Актуальные проблемы государства и права», «Преступления в сфере экономики». Материалы исследования используются при подготовке лекций и проведении семинарских и практических занятий, научных кружков и конференций.

Структура работы соответствует логике построения научного исследования, определяется целями, задачами и включает в себя введение, три главы, содержащие 9 параграфов, заключение, библиографию, приложение.