

УДК 340.130

Бобошин Лев Александрович

Студент-бакалавр

Федеральное государственное

бюджетное образовательное учреждение высшего образования

«Всероссийский Государственный Университет Юстиции

(РПА Минюста России)»

Россия, г. Москва

РОЛЬ ТЕХНИЧЕСКОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

***Аннотация:** Статья посвящена проблеме выявления взаимосвязей технических норм и различных сфер правового регулирования, в ней представлены различные точки зрения на природу технических норм, технического регулирования и актов технического регулирования.*

***Ключевые слова:** Техническое регулирование, технические нормы, система социальных норм, социальная норма; технический регламент.*

DIRECTIONS OF THE INTERPENETRATION OF TECHNICAL REGULATION AND POSITIVE LAW IN THE RUSSIAN FEDERATION

***Abstract:** The article is devoted to the problem of identifying the relationship between technical norms and various areas of legal regulation, it presents various points of view on the nature of technical norms, technical regulation and its forms*

***Key words:** Technical regulation; technical standards; system of social norms; social norm; technical standart.*

С точки зрения системы права и системы законодательства технические нормы «традиционно "приписывались" к источникам административного права, а техническое законодательство трактовалось в качестве подотрасли административного законодательства. Само по себе это не препятствовало рассматривать техническое регулирование в контексте предпринимательского права - в качестве правовой формы государственного регулирования предпринимательства»¹.

Техническое регулирование прежде всего следует связывать с государственным регулированием экономики. В качестве формы такого регулирования оно представляет собой управленческую деятельность государства в лице соответствующих уполномоченных органов, направленную на упорядочение экономических отношений, в том числе в сфере предпринимательства, путем государственной поддержки и защиты публичных и частных интересов участников этих отношений, а также государственного контроля за соблюдением требований законодательства субъектами такой деятельности².

В литературе одной из функций государства в области экономической деятельности называется создание правовой базы для эффективного функционирования рынка, формирования стабильных «правил игры». Задача разработки нормативно-правовой базы в области технического регулирования, адекватной рыночным отношениям и учитывающей трудности российской экономики, с самого начала проведения реформы технического нормирования и оценки. В последние годы сфера технического регулирования претерпела глубокое реформирование, можно выделить «тенденции в процессе указанных реформ, еще далеких от завершения: это разделение технических норм на

1 Винницкий А.В. Право Евразийского экономического союза и российское административное законодательство: актуальные вопросы соотношения и взаимодействия // Международное право и международные организации. 2017. № 4. С. 9 - 20.

2 Бельх В.С. Модернизация российской экономики и предпринимательское законодательство: вопросы теории и практики. Моногр. /Под общ. ред. А.И. Татаркина. Екатеринбург, 2011. С. 46.

обязательные и добровольно соблюдаемые требования, а также стирание границ между нормативным правовым актом и нормативно-техническим актом»³.

В связи с масштабным интегрированием неправовых регуляторов в ткань позитивного права, а также вследствие их фактической роли в механизме поведения людей суды должны быть готовыми в практической деятельности не только применять нормы права и ориентироваться на руководящую судебную практику, но и учитывать иные регуляторы поведения, в том числе технические нормы.

Можно привести такие примеры как:

I. «Технические нормы применяются судами при рассмотрении споров о признании права собственности на самовольную постройку и ее сносе; дел о прекращении (приостановлении) деятельности, создающей угрозу причинения вреда; дел о возмещении вреда, причиненного жизни, здоровью, имуществу; дел о защите прав потребителей; дел, связанных с дорожно-транспортными происшествиями, и др.»⁴

II. По мнению Кирпичева А.Е.: «Одновременно с очередным взлетом свободы договора в различных правопорядках в обязательственном праве или в законодательных массивах, его затрагивающих (антимонопольное и потребительское законодательство, акты технического регулирования), появляются императивные нормы.»⁵ Нормы обязательственного права осуществляют частноправовое регулирование предпринимательских обязательств, а нормы законодательства о государственном регулировании - публично-правовое. При нарушении последних следует административная или иная публичная ответственность» Поэтому нормы обязательственного права иногда прямо отсылают к Техническим норма (например, п. 4 ст. 469 ГК РФ

³ Сергеев А.А. Актуальные проблемы идентификации источников российского права // Современное право. 2017. N 7. С. 5 - 9.

⁴ Мальшкин А.В. Применение судами неправовых норм (по материалам социологического исследования) // Российский судья. 2018. N 4. С. 10 - 15.

⁵ Кирпичев А.Е. Коллизии специальных норм в обязательственном праве // Закон. 2019. N 3. С. 138 - 145.

отсылает к требованиям законодательства о техническом регулировании как к императивным нормам об условии договора о качестве).

III. «Российские исследователи спорят, допустимо ли регулирование компьютерных технологий, таких как оборот криптовалюты и блокчейн, смарт-контракты, средствами права. Противники ссылаются на невозможность регулирования компьютерной технологии правовыми средствами нередко такие исследователи цитируют известное выражение Lawrence Lessig "Code is law", которое подчеркивает самодостаточность компьютерного кода для регулирования технологических процессов (идея Code is Law стала популярной концепцией⁶. Интересно, что в зарубежной литературе, к счастью, встречается более взвешенная позиция, согласно которой правовые нормы и воля сторон должны быть воплощены в алгоритмическом коде, о том, что технология должна находиться на службе у права⁶. На протяжении многих лет после широкомасштабного развертывания сети Интернет и нашей растущей зависимости от цифровых технологий частные и публичные субъекты склонны заменять нормативные акты техническими регламентами, которые могут быть принудительно исполнены с помощью кода. Практика переноса правовых норм в технические правила - непростая задача. В отличие от правовых норм, написанных как общие правила на естественном языке, которые по своей сути неоднозначны, технические правила могут быть реализованы только в коде и, следовательно, обязательно должны опираться на формальные алгоритмы и математические модели. Поэтому регулирование по коду всегда более конкретное и менее гибкое, чем законодательные положения, которые он намерен реализовать»⁷ В этой же сфере «по объективным причинам нормы технического нормативного регулирования могут занять доминирующее положение в системе нормативного регулирования цифровых технологий.»⁸ Так например «Техническое задание на создание информационной системы может

⁶Le code algorithmique au service du droit // Recueil Dalloz. 12 avril 2018. N 14/7771. P. 713 - 792.

⁷ Ефимова Л.Г., Сиземова О.Б. Правовая природа смарт-контракта // Банковское право. 2019. N 1. С. 23 - 30.

⁸ Носов С.И. Право и информатизация // Юрист. 2019. N 4. С. 6 - 13.

содержать отсылки к ГОСТам и другим техническим регламентам, требованиями которых разработчик обязан руководствоваться при создании системы. Кроме того, документы, разработанные на ранних этапах создания ИС (техническое задание, модель угроз безопасности информации, рабочая документация), устанавливают требования, обязательные для следующих этапов (независимо от того, является ли исполнителем разработчик этих документов или иное лицо). При этом необходимо отметить, что такие документы имеют неправовой характер. Это технико-технологические документы, которые содержат технические нормы, определяющие технологические процессы системы, и вследствие этого не являются юридическими»⁹. Что касается вариантов регулирования сферы Интернет, «то существуют четыре основных типа регулирования данной сферы: путем принятия соответствующих законов; социальными нормами; экономическими законами; техническими нормами»¹⁰

IV. «Метод технического регулирования. Одной из особенностей правоотношений в сфере обеспечения безопасности дорожного движения является их регламентация, помимо норм государственно-управленческого характера, значительным массивом технических нормативных правовых актов (правила, стандарты, технические нормы и иные нормативные документы), определяющих инженерно-технические или организационные требования к совокупности конструктивных параметров дорог, дорожных сооружений и иных элементов организации дорожного движения»¹¹ Также в п. 19 ч. 1 ст. 12 Федерального закона «О полиции» определяются обязанности полиции в области обеспечения безопасности дорожного движения: «осуществление государственного надзора/контроля за соблюдением установленных стандартов

9 Амелин Р.В. Правовые отношения в сфере создания и использования государственных информационных систем // Административное и муниципальное право. 2017. N 9. С. 32 - 49.

10 Мирских И.Ю., Мингалева Ж.А. К вопросу о правовом регулировании информации в условиях информационной экономики // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2017. N 4. С. 430 - 445.

11 Каложный Ю.Н. Методы правового регулирования обеспечения безопасности дорожного движения // Административное право и процесс. 2017. N 8. С. 60 - 63.

и технических норм, а также требований нормативных правовых документов в сфере обеспечения безопасности дорожного движения;»¹²

V. По мнению Панова А.С. нормативные предписания в сфере качества и безопасности товаров «являются разноплановыми, определенная их часть имеет техническое (технико-юридическое) содержание. Нормативные предписания технического характера состоят в большей степени из обзывания и запретов, и в меньшей степени из дозволений. Такое соотношение продиктовано необходимостью защиты общезначимых публичных интересов. Дозволения используются в основном при регламентации договорных отношений, связанных с качеством подлежащих передаче товаров, а также при проведении процедур подтверждения соответствия, прежде всего в области добровольной сертификации. В целом в нормативном массиве технических норм преобладают правила публично-правовой направленности. Несмотря на то, что существует тенденция к расширению дозволительных начал (увеличение добровольной сферы, предусматривающей использование преимущественно частноправовых средств и способов, сокращение перечня продукции, подлежащей обязательной оценке и т.д.), по своему юридическому настрою этот нормативный массив продолжает оставаться разрешительным»¹³

VI. Никитин В.В. считает, что «Обязательное соблюдение всех относящихся к строительной деятельности правовых и технических норм - условие обеспечения безопасности человека»¹⁴

VII. Согласно ч. 1 ст. 46 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи"¹⁵ оператор связи обязан оказывать пользователям услуг связи услуги связи в соответствии с законодательством РФ, национальными стандартами,

12 Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ "О полиции"(ред. от 06.02.2020)// "Собрание законодательства РФ", 14.02.2011, N 7, ст. 900.

13 Панова А.С. Законодательство Российской Федерации о качестве и безопасности товаров: современное состояние и направления развития // Бизнес, Менеджмент и Право. 2017. N 3-4. С. 57 - 60.

14 Никитин В.В. Иностраные строительные организации в СРО: вопросы администрирования // Административное и муниципальное право. 2016. N 7. С. 580 - 584.

15 Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ О связи"(ред. от 07.04.2020)// "Собрание законодательства РФ", 14.07.2003, № 28, ст. 2895

техническими нормами и правилами, лицензией, а также договором об оказании услуг связи.

VIII. По словам Терры Б. и Ваттеля П., «в целях косвенного налогообложения в действие был введен огромный массив технического и очень детализированного вторичного европейского права (позитивная интеграция). Дела по косвенным налогам принесли в Суд ЕС в основном проблемы по имплементации, в том числе по толкованию большого количества технических норм.»¹⁶ «Эта часть налогового права ЕС действительно представляет собой скорее налоговое право, чем европейское право: правила, подлежащие применению и толкованию, в основном слишком детализированы и представляют собой технические правила, и в гораздо меньшей степени принципы права Союза, как например, принципы нейтральности, пропорциональности, эффективной правовой защиты и недопустимости злоупотребления правом»¹⁷.

IX. Российское законодательство в определенных сферах экономической деятельности устанавливает административную (и даже уголовную) ответственность за нарушение обязательных требований технического характера. Между тем сами требования, к которым отсылает бланкетная норма закона, устанавливающего ответственность, нередко не систематизированы, а иногда не находятся в свободном доступе, не имеют электронной формы, удобной для распространения и использования. «Представляется необходимым установить правило: при наличии административной (тем более уголовной) ответственности за нарушение обязательных требований, предусмотренной бланкетной нормой закона, на официальном сайте соответствующего контрольно-надзорного органа должен

16 Terra B., Wattel P. European Tax Law, 6th edition. 2012

17 Пономарева К.А. Позитивная и негативная интеграция в налоговом праве ЕС // Финансовое право. 2017. N 1. С. 31 - 33.

быть размещен полный перечень источников права, содержащих требования, за нарушение которых наступает юридическая ответственность»¹⁸.

Анализируются основные направления реформирования технического регулирования в России, можно сделать вывод, что система технического регулирования в Российской Федерации должна исключать излишнюю зарегулированность, не допуская, однако, неоправданного расширения механизмов саморегулирования в данной сфере. Наряду с защитой техническое регулирование рассчитано на поддержание и развитие национальной материально-технической базы, обеспечение энергетической эффективности и ресурсосбережения, устранение технических барьеров в торговле между странами

Выделяются несколько видов актов, в которых объективируются технические нормы.

Обязательные требования должны содержаться в **технических регламентах**, облакаемых в форму международного договора Российской Федерации или постановления Правительства РФ; допускается утверждение технического регламента указом Президента РФ или приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии (до 2016 года технические регламенты могли облекаться также в форму федерального закона). Таким образом, технические регламенты являются одновременно нормативно-техническими актами и нормативными правовыми актами, т. е. источниками права.

Стандарты, своды правил и иные документы в области стандартизации содержат требования, соблюдаемые на добровольной основе. Эти акты являются источниками права в тех случаях, когда применение содержащихся в них требований влечет правовые последствия (например, при добровольной сертификации или декларировании соответствия). Документы в области

18 Сергеев А.А. Источники российского права: вопросы классификации и некоторые тенденции развития // Российский юридический журнал. 2017. N 5. С. 9 - 17

стандартизации, исходящие от государства, облекаются в форму нормативных правовых актов. Документы отдельных организаций являются локальными нормативными актами.

Согласно переходным положениям Федерального закона от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" (ст. 46) до принятия и вступления в силу соответствующих технических регламентов продолжают применяться обязательные требования, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными документами федеральных органов исполнительной власти. Все указанные документы, являющиеся источниками права, должны размещаться соответствующими федеральными ведомствами в информационной системе общего пользования в электронной форме с указанием подлежащих обязательному исполнению положений.

Вопрос о правовой природе технического регламента является спорным в российской юридической науке. Тем не менее, можно выделить несколько подходов (концепций) к определению его юридической сущности:

Таблица 1. Концепции к определению юридической сущности

технического регламента.¹⁹

1	Согласно документальной концепции, технический регламент - это документ, устанавливающий обязательные требования к продукции, товарам. Эта концепция основана на нормативном определении понятия "технический регламент" (ст. 2 Федерального закона от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании"). О регламенте как о документе говорится и в Руководстве ИСО/МЭК 2:2004 "Стандартизация и смежные виды деятельности. Общий словарь"
2	В соответствии с концепцией нормативного правового акта технический регламент - это нормативный правовой акт с технико-юридическим содержанием. Сторонниками данной концепции являются В.С. Белых, В.Ю. Лукьянова, Л.К. Терещенко, А.В. Калмыкова. Сергеев А.А. считает, что «технические регламенты выступают одновременно нормативно-техническими актами и нормативными правовыми актами
3	Суть концепции технического барьера состоит в том, что технические регламенты призваны содействовать обеспечению безопасности товаров через установление обязательных технических предписаний и осуществление контроля за их выполнением. В то же время недопустимым является использование технических регламентов в качестве инструментов, препятствующих законной торговой практике (Соглашение ВТО по техническим барьерам в торговле, Договор о Евразийском экономическом союзе)
4	По своей правовой природе технический регламент является источником (формой) права, поскольку издается уполномоченным государственным органом; обладает определенной юридической силой; регулирует отношения, имеющие постоянный и типичный характер; имеет конкретную сферу применения; охраняется от нарушений правоохранительными органами государства; обладает реквизитами, придающими документу индивидуально-правовую характеристику.

Определенные трудности вызваны принятием **стандартов и других документов по стандартизации** во исполнение технических регламентов. Так, например в целях выполнения Федеральный закон от 30.12.2009 № 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" (ред. от 02.07.2013)²⁰ утверждено два перечня документов в области стандартизации.

Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 162-ФЗ "О стандартизации в Российской Федерации"(ред. от 03.07.2016)²¹ в ст. 27 впервые в отечественной практике установил возможность закрепления в нормативных правовых актах **ссылок на официально опубликованные национальные стандарты и информационно-технические справочники**. Такие ссылки допускаются в целях обеспечения выполнения технических и функциональных требований

¹⁹ Панова А.С. Технические регламенты: особенности правовой природы и регулирующего воздействия на предпринимательскую деятельность // Актуальные проблемы российского права. 2018. N 11. С. 96 - 102.

²⁰ Федеральный закон от 30.12.2009 № 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений"(ред. от 02.07.2013) // "Собрание законодательства РФ", 04.01.2010, N 1, ст. 5)

²¹ Федеральный закон от 29.06.2015 № 162-ФЗ "О стандартизации в Российской Федерации" (ред. от 03.07.2016) // "Собрание законодательства РФ", 06.07.2015, N 27, ст. 3953.

нормативного правового акта и в случае, если Правительство Российской Федерации, заинтересованные федеральные органы исполнительной власти, государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", иные заинтересованные государственные корпорации уполномочены на установление соответствующих требований.

В международной практике считается, что «активное использование метода ссылок на стандарты способствует устранению барьеров в торговле, предотвращает их создание, ускоряет законодательную деятельность, упрощает внесение изменений в технические предписания, снижает связанные с этим затраты»²²

Нормативно-регулятивная система образовалась вследствие потребности в комплексном подходе к проблемам, решаемым социальными нормами. Благодаря существованию системы разнообразных норм становится возможным «взаимодействие отдельных норм и раскрываются комплексные свойства у входящих в эту систему отдельных составных частей. «Норма раздвигает границы сущего, делает сферу социальной деятельности более широкой и разнообразной за счет того, что ставит людей перед необходимостью вытеснить из жизни все косвенное и устаревшее новыми фактами и порядками, выражающими общественные представления о должном, долженствующим быть.»²³

Список литературы:

1. Амелин Р.В. Правовые отношения в сфере создания и использования государственных информационных систем // Административное и муниципальное право. 2017. N 9. С. 32 - 49.

22 Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН относительно политики в области стандартизации ECE/STAND/17/REV.3 (Женева, 1996 г.). Прил. D. URL: <http://www.lawmix.ru/abro/7174> (дата обращения: 20.03.2017).

23 Мальцев Г.В Социальные основания права / Г.В. Мальцев – М.: Норма, 2007 – с. 524.

2. Белых В.С. Модернизация российской экономики и предпринимательское законодательство: вопросы теории и практики: Моногр. / Под общ. ред. А.И. Татаркина. Екатеринбург, 2011. С. 46.
3. Винницкий А.В. Право Евразийского экономического союза и российское административное законодательство: актуальные вопросы соотношения и взаимодействия // Международное право и международные организации. 2017. N 4. С. 9 - 20.
4. Ефимова Л.Г., Сизимова О.Б. Правовая природа смарт-контракта // Банковское право. 2019. N 1. С. 23 - 30.
5. Калужный Ю.Н. Методы правового регулирования обеспечения безопасности дорожного движения // Административное право и процесс. 2017. N 8. С. 60 - 63.
6. Кирпичев А.Е. Коллизии специальных норм в обязательственном праве // Закон. 2019. N 3. С. 138 - 145.
7. Малышкин А.В. Применение судами неправовых норм (по материалам социологического исследования) // Российский судья. 2018. N 4. С. 10 - 15.
8. Мирских И.Ю., Мингалева Ж.А. К вопросу о правовом регулировании информации в условиях информационной экономики // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2017. N 4. С. 430 - 445.
9. Никитин В.В. Иностраные строительные организации в СРО: вопросы администрирования // Административное и муниципальное право. 2016. N 7. С. 580 - 584.
10. Носов С.И. Право и информатизация // Юрист. 2019. N 4. С. 6 - 13.
11. Панова А.С. Законодательство Российской Федерации о качестве и безопасности товаров: современное состояние и направления развития // Бизнес, Менеджмент и Право. 2017. N 3-4. С. 57 - 60.
12. Пономарева К.А. Позитивная и негативная интеграция в налоговом праве ЕС // Финансовое право. 2017. N 1. С. 31 - 33.
13. Сергеев А.А. Актуальные проблемы идентификации источников российского права // Современное право. 2017. N 7. С. 5 - 9.

- 14.Сергеев А.А. Источники российского права: вопросы классификации и некоторые тенденции развития // Российский юридический журнал. 2017. N 5. С. 9 - 17
- 15.Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ "О полиции"(ред. от 06.02.2020)// "Собрание законодательства РФ", 14.02.2011, N 7, ст. 900.
- 16.Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ О связи"(ред. от 07.04.2020)// "Собрание законодательства РФ", 14.07.2003, № 28, ст. 2895
- 17.Федеральный закон от 29.06.2015 № 162-ФЗ "О стандартизации в Российской Федерации" (ред. от 03.07.2016)// "Собрание законодательства РФ", 06.07.2015, N 27, ст. 3953.
- 18.Федеральный закон от 30.12.2009 № 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений"(ред. от 02.07.2013)// "Собрание законодательства РФ", 04.01.2010, N 1, ст. 5)
- 19.Le code algorithmique au service du droit // Recueil Dalloz. 12 avril 2018. N 14/7771. P. 713 - 792.
- 20.Terra B., Wattel P. European Tax Law, 6th edition. 2012
- 21.Мальцев Г.В Социальные основания права / Г.В. Мальцев – М.: Норма, 2007 – с .524.
- 22.Парций Я.Е. Постатейный комментарий к Федеральному закону "О техническом регулировании // СПС "КонсультантПлюс", 2004;
- 23.Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН относительно политики в области стандартизации ECE/STAND/17/REV.3 (Женева, 1996 г.). Прил. D. URL: <http://www.lawmix.ru/abro/7174> (дата обращения: 20.03.2017).