

УДК 343.121

КОНЦЕПТУАЛЬНЫЕ ОСНОВЫ ЗАЩИТЫ

Г. И. Сибирцев

Воронежский государственный университет

Поступила в редакцию 21 сентября 2012 г.

Аннотация: приводится классификация защитительной деятельности. Дается анализ защиты как социального, психологического и биологического явления, определяются правила, свойства и уровни защиты.

Ключевые слова: философия защиты, независимость защиты, уровни защиты, правила защиты, свойства защиты, квалифицированная юридическая помощь.

Abstract: the article provides a classification of defensive activity. The author gives the analysis of defense as a social, psychological and biological phenomenon, states the rules, properties and levels of defense.

Key words: philosophy of the defense, independence of the defense, levels of the defense, laws of the defense, internals of the defense, qualified legal assistance.

Защита представляет собой широкий и многогранный термин, объединяющий в себе различные явления окружающего мира. Защитная функция свойственна подавляющему большинству объектов реальности (все живые организмы обладают механизмами защиты; общество, государство и все отдельно взятые их элементы также имеют в своем распоряжении инструменты защиты).

В соответствии с объектами и инструментами защиты можно выделить несколько уровней защиты: биологический, психологический, социальный. При этом все уровни защиты тесно взаимосвязаны и образуют систему, функционирующую на основании определенных законов.

Некоторые законы и свойства защитительной деятельности особенно ярко видны на биологическом уровне защиты, в то время как другие наиболее отчетливо прослеживаются на психологическом или социальном уровне защитительной деятельности. Таким образом, видится целесообразным рассмотрение особенностей всех уровней защиты с целью правильного выяснения ее свойств и законов.

Первый уровень защиты (биологический) направлен на недопущение причинения физического вреда организму. Все живые существа, включая даже простейшие организмы, обладают механизмами защиты этого уровня. Понятия, которыми оперирует современная синтетическая теория эволюции, могут быть рассмотрены с точки зрения совершенства защитных механизмов организма. Естественный отбор, в соответствии с представлениями Чарльза Дарвина, представляет собой результат борьбы за существование, в ходе которой некоторые вариации признаков у одной особи предоставляют ей (особи) преимущества выживания перед представителями других видов или представителями своего вида. Про-

цесс адаптации особи может быть охарактеризован как процесс совершенствования защитных механизмов организма. То есть защита выступает в качестве одного из основных катализаторов эволюции.

При этом степень совершенства инструментов защиты определяет и направление биологического прогресса: ароморфоз, идиоадаптация, общая дегенерация. Наличие необходимости совершенствования механизмов защиты может вести к биологическому прогрессу, повышать общий уровень развития организмов (ароморфоз). В свою очередь, наличие совершенной системы защиты может привести к общей дегенерации, поскольку без необходимости совершенствования защиты теряется мотивация для нахождения более приспособляемых форм существования, что ведет к упрощению организма.

Это утверждение абсолютно верно и для социального уровня защиты. Совершенная система защиты (к примеру, адвокат, способный убедить суд и следственные органы в невиновности своего подзащитного, даже если именно он совершил преступление) в социуме негативно сказывается на системе общественных связей, с одной стороны, разрушая их (в данном примере не действуют нормы морали и этики), а с другой – упрощая их (состязательность уголовного процесса нивелируется).

Отсюда вытекает такая характеристика защиты, как ее алеаторность. Защита может оказаться неэффективной, что приведет к различного рода негативным последствиям для защищаемой системы, в свою очередь, алеаторность защиты вытекает из независимости и самостоятельности двух субъектов защитных действий.

Эффективность защиты складывается из двух элементов: способности защиты нейтрализовать атаку, проводимую в отношении защищаемого субъекта, а также фактора своевременной активации защитного механизма. В том случае, если защита не была активирована системой во время нападения, это позволяет говорить о низкой эффективности защиты и элиминации системы. Однако, если защита активируется постоянно и при этом не производится анализ степени существующей угрозы, это также ведет к снижению эффективности защиты и в конечном счете к гибели самой системы. Причина в том, что защита как исключительная, вынужденная мера задействует большое количество ресурсов системы, а чрезмерное ее использование приводит к истощению и разрушению объекта.

Применительно к социальным отношениям, складывающимся в правовой сфере общества, это правило защиты может проявляться следующим образом: механизмы правовой защиты активируются субъектом с целью сутяжничества без реальной необходимости отстаивать свои права или, напротив, пропустив без уважительной причины срок исковой давности, лицо существенно затрудняет процесс защиты своих законных интересов. И в первом, и во втором случае имеются негативные последствия для правовой системы. В первом случае вполне можно вести речь о неуважении к закону, беспричинной перенагрузке судов; во втором – о правовом нигилизме, разочаровании в системе отправления правосудия и в последующем недоверии к ней.

Следующим уровнем защиты является психологический уровень, свойственный исключительно человеку. В психологии широко рассмотрены вопросы классификации средств защиты, хотя общепризнанной классификации так и не было выработано. Психологическая защита – понятие глубинной психологии, обозначающее психический процесс, направленный на минимизацию психических переживаний¹.

Первое системное исследование механизмов психической защиты было предпринято Зигмундом Фрейдом в работе «Защитные нейропсихозы» в 1894 г., с тех пор многие ученые стремились сформулировать исчерпывающую классификацию психологической защиты.

В психологии выделяются сознательный и бессознательный типы защиты, а также активный тип защитных механизмов психики, защита через рационализацию, защита через капитуляцию и сверхзащиту, которые, в свою очередь, включают такие механизмы защиты, как сублимация, вытеснение, интроекция, проекция, идентификация, конфлюэнция, дефлексия, персонализация, регрессия и др. Понятия *тип защиты*, *механизм защиты* и *средство защиты* не синонимичны. Типы защиты включают в себя несколько механизмов защиты, объединенных общими признаками, синонимом понятия *тип защиты* является *форма защиты*. Механизм защиты состоит из нескольких последовательно (одновременно) используемых инструментов защиты или включает в себя один инструмент защиты, используемый различными способами. Таким образом, «первичной клеточкой» защиты является инструмент защиты.

Именно на уровне психологической защиты особенно объемно представлены различные девиантные формы (механизмы, инструменты) защиты. Данному вопросу в психологии уделялось также большое внимание, и многие психические явления рассматривались именно с точки зрения защитных механизмов. К примеру, свойственный всем истерическим личностям механизм защиты – репрессия – может привести к различного рода неврозам. Таким образом, под девиантными формами (механизмами, инструментами) защиты следует понимать такие формы защиты, которые хотя и нейтрализуют объект, посягающий на целостность и неприкосновенность защищаемой системы, сами наносят этой системе вред. При этом девиантная защита может с высокой степенью эффективности противостоять агрессивным объектам, иначе система отказывается ее использовать, рассматривая в качестве малоэффективной. Вред, который наносится самой защитой, вероятнее всего, не идентифицируется системой, следовательно, она воспринимает лишь внешние свойства используемой защиты, игнорируя внутренний негативный аспект. При этом девиантные формы защиты широко представлены на всех уровнях защиты, в том числе и на социальном. Применительно к адвокатской деятельности – это может быть охарактеризовано как незаконная

¹ См.: *Нэнси Мак-Вильямс*. Психоаналитическая диагностика : понимание структуры личности в клиническом процессе. URL: http://lib.aldebaran.ru/author/makvilyams_nyensi/makvilyams_nyensi_psihoanaliticheskaya_diagnostika_ponimanie_struktury_lichnosti_v_klinicheskom_processe/

деятельность адвоката. Непрофессионализм, некорректность, коррумпированные связи с представителями органов правосудия и предварительного расследования – вот лишь некоторые из широко распространенных в адвокатской среде нарушений, которые с тревогой отмечают сами представители корпорации².

Помимо психологического, социальный уровень защиты свойствен также лишь человеку. Хотя некоторые животные способны организовывать сообщества и даже создавать некие правила поведения в этих сообществах, рассматривать данные явления в качестве пусть и примитивных, но форм социальной защиты видится не верным, так как это одна из форм поведенческой защиты. Для социального уровня защиты необходимо наличие социума (общества) – объединения людей, занимающего относительно ограниченную территорию, обладающего собственной более или менее отличительной культурой и институтами³. Социальные формы защиты многообразны. Одной из основных форм защиты современного общества является государство. Государство как форма защиты общества объединяет в себе ряд защитных механизмов, которые могут быть дифференцированы по различным основаниям (внешние и внутренние защитные механизмы, экономические, управленческие и др.). Формами социальной защиты следует назвать также религию и искусство. В целом защитные механизмы религии и искусства во многом схожи и направлены на продуцирование в рамках социума, более или менее стройной аксиологической системы. Общество как сверхсложная организация людей требует наличия ценностных ориентиров своего развития, определения нравственно допустимого и недопустимого, а также прекрасного и, напротив, эстетически несовершенного, не допуская, таким образом, разобщения индивидов. Недопущение ценностной аномии является важнейшей целью данных форм защиты.

Государство как форма защиты общества объединяет в себе многие механизмы социальной защиты. В связи с этим возникает обоснованный вопрос: может ли право считаться самостоятельной формой защиты общества или же это один из механизмов, используемых в рамках государственной формы защиты социума? Следует отметить, что право действительно обеспечивается государственным принуждением, однако это не должно рассматриваться как основание причисления права к механизмам государственной формы защиты. Во-первых, государство также «обеспечивается» правом, поскольку признание существующей государственной власти в качестве легитимной достигается посредством правовых инструментов. Во-вторых, право обладает амбивалентной сущностью. С одной стороны, это, безусловно, инструмент, но одновременно это и самостоятельная аксиологическая единица, вектор развития. Таким образом,

² См.: *Гармаев Ю. П.* Незаконная деятельность адвокатов в уголовном судопроизводстве. Средства предупреждения и нейтрализации. М., 2010. С. 6–7.

³ См.: *Волков Ю. Г., Епифанцев С. Г., Гулиев М. А.* Социология : учеб. пособие. Ростов н/Д, 2007. С. 278.

допускается возможным рассмотрение права в качестве самостоятельной формы социальной защиты, состоящей в особой связи с государственной формой социальной защиты.

Совокупность форм социальной защиты характеризуется динамичным развитием. Общество способно генерировать новые формы защиты, которые призваны эффективно решать задачи, имеющиеся на данном этапе его исторического развития.

Думается, что возможно выделить и такое явление, как вторичная защита. Она представляет собой комплементарный процесс, который присутствует в некоторых механизмах и формах защиты и направлен на сохранение защитного механизма системы. Следует сразу же отметить, что инструменты защиты, как правило, не обладают подобной характеристикой, однако, к примеру, норма как первичный инструмент правовой формы социальной защиты обладает функцией самозащиты.

Своей конечной целью вторичная защита ставит не сохранение системы, а обеспечение функционирования защиты в рамках этой системы. Иначе говоря, вторичная (субсидиарная) защита – это самозащита защиты. Если девиантные формы (механизмы, инструменты) защиты особенно отчетливо видны на психологическом уровне, то субсидиарные формы защиты главным образом представлены как раз на уровне социальной защиты. Ни один механизм социальной защиты не обходится без субсидиарной защиты.

Право как социальный институт выполняет определенные функции. Одними из основных функций права остаются регулятивная и охранительная функции. Их совокупность можно рассматривать в качестве проекции самой природы данного социального института. С одной стороны, право стремится урегулировать социальные отношения, устанавливая порядок поведения в обществе. С другой стороны, система подобных норм уже на самом раннем этапе своего становления обязана содержать механизмы «самозащиты», инструменты, способные гарантировать ее исполнение. В ином случае подобная совокупность норм скорее всего не будет реализовываться субъектами регулируемых отношений. Правовая система любого государства содержит такие механизмы, выражающиеся в виде санкций, которые, в свою очередь, обеспечиваются посредством государственного принуждения. Санкции, помимо прочего, своей целью преследуют закрепление правовой системы в обществе, поддержание ее действенности. Субсидиарные формы защиты права многообразны и образуют систему. Наличие системы субсидиарных механизмов защиты может свидетельствовать о высокой степени развития объекта. Элементы системы субсидиарных механизмов защиты права многообразны и действуют взаимосвязано. Так, система субсидиарной защиты права включает:

1. Институциональную субсидиарную защиту правовой системы государства, которая представляет собой деятельность различных правоохранительных и иных органов государства, а также деятельность политических партий, профсоюзов и иных общественных организаций,

направленную на поддержание статуса права как высшей социальной ценности.

2. Прескрипционную субсидиарную защиту правовой системы государства. Это непосредственно правовая «самозащита», выражающаяся в поддержании авторитета права с помощью описания в правовых нормах негативных последствий в случае несоблюдения требований данных норм. Таким образом, помимо регулирования общественных отношений, проявляется обеспечительная роль нормы права, гарантирующая функционирование правовой системы.

3. Аксиологическую субсидиарную защиту правовой системы государства. Выражается в осознании членами социума высокой значимости права. Данный защитный субсидиарный механизм возникает в поздних этапах становления общества и представляет собой наиболее эффективный механизм защиты права.

Особую роль в институциональной подсистеме субсидиарной защиты права имеют институты гражданского общества, призванные сформировать эффективную подсистему аксиологической субсидиарной защиты права. Адвокатура, будучи единственным законодательно закрепленным институтом гражданского общества⁴, может рассматриваться в качестве одного из основных субсидиарных механизмов защиты правовой системы от элиминации. Не случайно институт адвокатуры называют институтом правозащиты, или иначе институтом защиты права. Именно адвокатура способна положительно повлиять на процесс осознания обществом своих прав и обязанностей. Таким образом, и для амбивалентной природы адвокатуры первоочередными задачами являются как защита частных интересов определенных лиц, так и публичных интересов общества. Даже при защите интересов индивида в частноправовой сфере адвокатская деятельность не теряет своего публичного значения⁵. Конечная цель представления адвокатами интересов физических и юридических лиц в судопроизводстве – не только удовлетворение законного интереса частного лица, но и обеспечение принципа состязательности судебного процесса, утверждение принципов демократического и правового государства, что имеет значение не только для отдельных лиц, но и для общества в целом⁶. Таким образом, в деятельности адвокатуры сочетается защита частного и публичного интересов общества. Противоречивость этих интересов продуцирует этические конфликты в деятельности адвоката, и чаще всего почвой подобных конфликтов становится уголовный процесс, так как в его рамках рассматриваются дела о нарушении публичных интересов действиями частного лица.

Правозащита представляет одну из разновидностей защиты, и, следо-

⁴ См.: Баренбойм П. Д. Адвокатура как катализатор правовой реформы. URL: http://www.advokatymoscow.ru/library/publication/?ELEMENT_ID=142

⁵ См.: Научно-практический комментарий к Федеральному закону от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» / под общ. ред. А. Г. Кучерены. М., 2009. С. 18.

⁶ См.: Там же.

вательно, ей присущи все названные выше свойства и принципы защиты. Однако возникает вопрос о соотношении понятий *защита*, *правоохрана* и *правозащита*. Очевидно, что правозащита входит в более широкое понятие защиты. Представляется верной точка зрения, изложенная А. В. Воробьевым, А. В. Поляковым и Ю. В. Тихонравовым: правоохрана – государственная система (легитимного) силового воздействия на граждан (подданных) для обеспечения их законопослушного поведения (тут же авторы приводят обоснованную критику этого научного определения). Но такое определение скрывает момент произвола в правоохранительной деятельности, элементы нарушения установленных государством норм самими представителями правоохранительных органов. В ином случае правозащита была бы избыточна⁷. Для охраны, таким образом, характерно наличие определенного аппарата принуждения, в то время как правозащита осуществляется субъектами, лишенными властных полномочий.

Правозащита – система правового профессионального контроля за соблюдением государственным аппаратом законов от имени гражданского общества перед Верховной властью. Или: правозащита – феномен гражданского общества, направленный на выявление и изобличение правонарушений, исходящих от представителей государственной власти – чиновников⁸.

Термин *правозащитная деятельность* (в соответствии с указанным источником) следует понимать как активные меры общественного контроля в интересах гражданского общества и Верховной власти за правомерным отправление своих функций государственными служащими и государственными органами.

Итак, обозначим правила защиты, характерные для любой деятельности, направленной на нейтрализацию какой-либо атаки, а также выведем следующие свойства, характерные для защитительной деятельности на любом уровне защиты, в том числе и для правовых форм защиты:

1. Независимость – ключевое свойство любой защиты. Выступает определяющим по отношению ко всем остальным свойствам.

2. Конфликтность – защита возникает исключительно в случае столкновения противоположных интересов двух независимых друг от друга сторон.

3. Алеаторность (рисковость) – так как защита возникает в условиях конфликта интересов, успешность защитительной деятельности зависит от многих факторов. Подразумевается, что защита может и не достичь поставленной цели. Абсолютной защиты не существует, однако использование данного термина вполне оправдано в качестве теоретической абстракции.

4. Симметричность. Защита должна уравнивать обвинение. Применительно к уголовному процессу данный принцип определяется как принцип эквивалибума.

⁷ См.: Воробьев А. В., Поляков А. В., Тихонравов Ю. В. Теория адвокатуры. М., 2002. С. 482.

⁸ См.: Там же.

На основании данных свойств формулируем дефиницию защиты. Защита – это особый вид деятельности, направленной на недопущение возможных негативных последствий посягательств, стремящихся причинить вред объекту защиты, и характеризующейся алеаторностью, независимостью, компенсационностью, свойственной в одинаковой мере всем живым организмам и социальным институтам.

Воронежский государственный университет

Сибирцев Г. И., аспирант кафедры организации судебной власти и правоохранительной деятельности

E-mail: geor.sibirtsev@yandex.ru

Тел.: 8-920-217-49-99

Voronezh State University

Sibirtsev G. I., Post-graduate Student

E-mail: geor.sibirtsev@yandex.ru

Tel.: 8-920-217-49-99