

УДК 34

DOI: 10.34670/AR.2021.30.77.018

Фикции в трудовом праве

Мошарова Анастасия Сергеевна

Преподаватель кафедры частного права,
Пермский институт Федеральной службы исполнения наказаний России,
614012, Российская Федерация, Пермь, ул. Карпинского, 125;
аспирант,
Пермский государственный национальный исследовательский университет,
614068, Российская Федерация, Пермь, ул. Букирева, 15;
e-mail: Mosharova@mail.ru

Аннотация

Статья посвящена общим вопросам фикций в праве, их проявлению и месту в трудовом законодательстве Российской Федерации. В современных условиях развития общества, в его переходном, сложном периоде, внимание ученых слабо направлено на изучение и осмысление данной категории, что делает данную тему актуальной и интересной. Отношение к данной категории противоречиво и неоднозначно. Речь идет о фикциях как свойственных юридической теории в целом, так и выраженных в трудовом праве Российской Федерации как отрасли. В традиционном понимании фикция представляет собой технико-юридический прием, при этом существует точка зрения, что в трудовом праве фикции слабо выполняют данную роль. Автор статьи приходит к выводу, что фикции как средства юридической техники все же существуют в рассматриваемой отрасли права. Сложность заключается в том, что выявить фикции только по признаку словесной конструкции или наличия какого-либо особого признака непросто. Критерий вероятности существования явления в реальности и его нормативного закрепления возможен только с помощью анализа норм и понимания сути явления правовой фикции.

Для цитирования в научных исследованиях

Мошарова А.С. Фикции в трудовом праве // Вопросы российского и международного права. 2021. Том 11. № 11А. С. 217-221. DOI: 10.34670/AR.2021.30.77.018

Ключевые слова

Фикции, средства юридической техники, трудовое право, юридическая теория, правоотношения.

Введение

Фикции как правовое явление существуют столько же во времени, как и само право. На протяжении всей истории существования и развития фикций отмечалось неоднозначное отношение к ним. С одной стороны, необходимость и целесообразность использования, с другой – яростное отрицание их функциональной роли и вероятности применения в праве. Даже в относительно благоприятные периоды своей истории фикции воспринимались как отклонения от общепринятого, естественного порядка [Танимов, 2016]. В общей теории права под фикциями, как правило, понимают несуществующее положение, однако признаваемое законодательством в качестве существующего и ставшее в силу этого признания общеобязательным [Морозова, 2018]. Юридические фикции как прием юридической техники представляют собой конструирование условной реальности, которая охраняется законом, закреплена в нормативном правовом акте и является обязательным предписанием. По мнению Л.А. Морозовой, юридические фикции позволяют установить определенность в правовых отношениях, так как с этими фактами связаны возникновение и прекращение правоотношений.

Вопрос правовых фикций исследовался разными учеными, характеристика фикций давалась в дореволюционной юридической литературе в работах С.А. Муромцева, Н.О. Нерсесова, Л.И. Петражицкого, Г.Ф. Шершеневича, Г. Кельзена, Г. Фишера. В советский период в отечественной юридической литературе проблеме фикций в праве внимание уделялось в работах В.К. Бабаева, В.Б. Исакова, В.И. Каминской, А. Нашиц, В.А. Ойгензихта, П.Ф. Пашкевича.

Проблема фикций была освещена в работах С.С. Алексеева, В.К. Бабаева, В.М. Баранова, Н. А. Власенко, И.М. Зайцева, В.Б. Исакова, М.В. Карасевой, Т.В. Кашаниной, О.А. Кузнецовой, А.В. Малько, Н.Н. Тарусиной, З.М. Черниловского, О.В. Танимова, Т.В. Кашамовой, И.В. Филимоновой, А.Н. Жеребцова, однако в настоящее время среди них нет единого мнения.

Таким образом, несмотря на многочисленные исследования, проведенные в данной области в советский и в современный периоды, данная проблема остается недостаточно разработанной. В связи с этим тема настоящей статьи не теряет своей актуальности, ведь от ее разработки зависят эффективность и качество правового регулирования, так как применение данного средства юридической техники позволяет его оптимизировать.

Основная часть

Как было отмечено выше, в традиционном понимании фикция представляет собой технико-юридический прием, суть которого состоит в том, что объекту (лицу, предмету, явлению, процессу) приписывается характеристика, которой он не обладает, или, наоборот, отрицается присутствующая у объекта характеристика, что имеет определенное юридическое значение. Специфика и основное значение данного технико-юридического приема состоит в том, что он позволяет обеспечить стабильность и в то же время гибкость законодательства. Как технико-юридический прием фикция нашла применение при построении правовых норм различной отраслевой принадлежности [Резиньков, 2012].

Рассмотрим, что можно понимать под фикциями в трудовом праве. А.М. Лушников и М.Н. Лушникова в качестве примера фикции рассматривают аннулирование трудового договора [Лушников, 2009]. Аннулированный трудовой договор считается незаключенным [Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ, 2002]. Аннулирование трудового

договора означает его отсутствие, хотя фактические трудовые отношения уже могли наступить, т.е. отрицается уже существующая, присутствующая характеристика и тип отношений между субъектами. Субъекту может приписываться характеристика, которой он не обладает, например, приравнивание лиц, использующих наемный труд, к индивидуальным предпринимателям. Физические лица могут быть работодателями, если они зарегистрированы в установленном порядке в качестве индивидуальных предпринимателей и осуществляют предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также являются частными нотариусами, адвокатами, учредившими адвокатские кабинеты, либо являются иными лицами, чья профессиональная деятельность в соответствии с федеральными законами подлежит государственной регистрации и (или) лицензированию [Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ, 2002].

Физические лица, осуществляющие в нарушение требований федеральных законов указанную деятельность без государственной регистрации и (или) лицензирования, вступившие в трудовые отношения с работниками в целях осуществления этой деятельности, не освобождаются от исполнения обязанностей, возложенных настоящим Кодексом на работодателей – индивидуальных предпринимателей. В качестве работодателя могут выступать физические лица, вступившие в трудовые отношения с работниками (например, личным водителем, домашней работницей, садовником и т.д.) в целях личного обслуживания и помощи по ведению домашнего хозяйства, т.е. использующие чужой труд в личных целях, но не являющиеся индивидуальными предпринимателями. Мы видим, что с помощью фикций законодатель приравнивает разные по значению явления. При этом до сих пор остро стоит проблема определения статуса самозанятого населения, оно не включено в правовую сферу регулирования трудовым правом, хотя выполнение функций данной категорией очевидно, отчисление налогов в пользу государства урегулировано нормами Налогового кодекса. Видится неясной правовая природа введения Указом Президента от 20 октября 2021 г. № 595 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в октябре – ноябре 2021 г.» в ноябре 2021 года нерабочих праздничных дней на федеральном уровне.

В рамках данной статьи мы не ставим целью исследовать этот аспект и подзаконные акты, но возникает вопрос о том, можно ли данные нормы можно ли считать фикцией? Данный вопрос представляется интересным для дальнейшего изучения. Трудоправовыми фикциями также являются фикция, приравнивающая усыновление к рождению ребенка (согласно ч. 4 ст. 257 ТК РФ, женщине, усыновившей ребенка, может быть предоставлен отпуск по беременности и родам со дня усыновления), фикция, позволяющая по заявлению работника изменить формулировку незаконного основания увольнения на увольнение по собственному желанию (ч. 4 ст. 394 ТК РФ), фикция, устанавливающая обязанность суда при признании увольнения незаконным и истечении на время рассмотрения спора судом срока трудового договора изменить формулировку увольнения на увольнение по истечении срока трудового договора (ч. 6 ст. 394 ТК РФ) и другие [Зацепина, 2019].

Заключение

Неоднозначность отношения к фикциям в трудовом праве выражена в статье Д.А. Смирнова, где автор приходит к выводу, что в трудовом праве фикция как особый глубинный прием юридической техники не нашла своего применения. Она возникает там, где налицо

противоречие между понятийными структурами отрасли права и других наук либо здравым смыслом. Однако и понятийные структуры других наук, равно как и понятийные структуры здравого смысла, тоже являются условными и могут не соответствовать реальному положению. Указанное противоречие между фикциями как постулатами, лежащими в основе права как абстрактной практической системы, и положениями других наук и здравым смыслом, как нам представляется, не является настолько значимым, чтобы на его основе говорить о применении фикций в трудовом праве [Смирнов, 2017]. Также Д.А. Смирнов утверждает, что в отрасли трудового права фикции как особые глубинные приемы юридической техники не применяются, а зависят лишь от способа формулирования соответствующих правовых норм. Данная точка зрения заслуживает внимания, так как достаточно аргументирована. Считаем, что конструкция фикций в трудовом праве имеет ряд недостатков, но их наличие и значимость для данной отрасли права невозможно отрицать. В трудовом праве фикции в классическом смысле обнаружить крайне сложно, в отличие от других отраслей права. Фикции в трудовом праве – явление достаточно редкое, но реально существующее и закономерное. К сожалению, работ, посвященных фикциям, относительно немного, что дает возможность исследовать данную тему с особым интересом.

Библиография

1. Жеребцов А.Н., Павлов Н.В., Юшко А.В. Правовые фикции в механизме административно-правового регулирования управленческих отношений. М.: Юрайт, 2021. 183 с.
2. Зацепина О.Е. Проблемы формулирования и разграничения презумпций и фикций в трудовом праве // Юрислингвистика. 2019. № 14. С. 11-13.
3. Лушников А.М., Лушникова М.В. Курс трудового права. В 2 т. Т. 1. Сущность трудового права и история его развития. Трудовые права в системе прав человека. Общая часть. М.: Статут, 2009. 877 с.
4. Морозова Л.А. Теория государства и права. М.: Норма, 2018. 464 с.
5. Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в октябре – ноябре 2021 г.: указ Президента РФ от 20 октября 2021 г. № 595 // Собрание законодательства РФ. 2021. № 43. Ст. 7240.
6. Резиньков П.М. Юридическая фикция: теоретико-правовой анализ: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2012. 37 с.
7. Смирнов Д.А. Проблема фикций в трудовом праве: реальная или надуманная? // Вестник ЯрГУ. Серия Гуманитарные науки. 2017. № 2 (40). С. 51-55.
8. Танимов О.В. Теория юридических фикций / отв. ред. Т.В. Кашанина. М.: Проспект, 2016. 225 с.
9. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 22.11.2021) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 3.
10. Филимонова И.В. Основы современного учения о юридических фикциях в праве России. М.: Юрлитинформ, 2013. 282 с.
11. Чуфаров В.Ю. Нетипичные нормативные предписания в трудовом праве: дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2010. 26 с.

Fictions in labor law

Anastasiya S. Mosharova

Lecturer of the Department of Private Law,
Perm Institute of the Federal Penitentiary Service of the Russian Federation,
614012, 125, Karpinsky str., Perm, Russian Federation;
Graduate student, Perm State National Research University,
614068, 15, Bukireva str., Perm, Russian Federation;
e-mail: Mosharova@mail.ru

Anastasiya S. Mosharova

Abstract

The article is devoted to general issues of fictions in law, their manifestation and place in the labor legislation of the Russian Federation. In modern conditions of development of society, in its transitional, difficult period, the attention of scientists is poorly directed to the study and comprehension of this category, which makes this topic relevant and interesting. The attitude to this category is contradictory and ambiguous. We are talking about fictions, both inherent in legal theory in general, and expressed in the labor law of the Russian Federation as an industry. In the traditional sense, fiction is a technical and legal device, while there is a point of view that in labor law fictions poorly fulfill this role. The author of the article comes to the conclusion that fictions as a means of legal technique still exist in the considered branch of law. The difficulty lies in the fact that it is not easy to identify fictions only on the basis of a verbal structure or the presence of any special feature. The criterion of the probability of the existence of a phenomenon in reality and its normative consolidation is possible only with the help of an analysis of norms and an understanding of the essence of the phenomenon of legal fiction.

For citation

Mosharova A.S. (2021) Fiktsii v trudovom prave [Fictions in labor law]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 11 (11A), pp. 217-221. DOI: 10.34670/AR.2021.30.77.018

Keywords

Fictions, legal techniques, labor law, legal theory, legal relations.

References

1. Chufarov V.Yu. (2010) Netipichnye normativnye predpisaniya v trudovom prave. Dokt. Diss. [Atypical regulations in labor law]. Ekaterinburg.
2. Filimonova I.V. (2013) Osnovy sovremennogo ucheniya o yuridicheskikh fiktsiyakh v prave Rossii. Moscow: Yurlitinform Publ.
3. Lushnikov A.M., Lushnikova M.V. (2009) *Kurs trudovogo prava. V 2 t. T. 1. Sushchnost' trudovogo prava i istoriya ego razvitiya. Trudovye prava v sisteme prav cheloveka. Obshchaya chast'* [Labor law course. In 2 vols. T. 1. The essence of labor law and the history of its development. Labor rights in the human rights system. A common part]. Moscow: Statut Publ.
4. Morozova L.A. (2018) *Teoriya gosudarstva i prava* [Theory of Government and Rights]. Moscow: Norma Publ.
5. Ob ustanovlenii na territorii Rossiiskoi Federatsii nerabochikh dnei v oktyabre – noyabre 2021 g.: ukaz Prezidenta RF ot 20 oktyabrya 2021 g. № 595 [On the establishment of non-working days on the territory of the Russian Federation in October - November 2021: decree of the President of the Russian Federation of October 20, 2021 No. 595] (2022) *Sobranie zakonodatel'stva RF. St. 7240* [Collected Legislation of the Russian Federation. Art. 7240], 43.
6. Rezin'kov P.M. (2012) Yuridicheskaya fiktsiya: teoretiko-pravovoi analiz. Dokt. Diss. Abstract [Legal fiction: theoretical and legal analysis. Doct. Diss. Abstract]. Volgograd.
7. Smirnov D.A. (2017) Problema fiktsii v trudovom prave: real'naya ili nadumannaya? [The problem of fictions in labor law: real or contrived?]. *Vestnik YarGU. Seriya Gumanitarnye nauki* [Bulletin of Yaroslavl State University. Series Humanities], 2 (40), pp. 51-55.
8. Tanimov O.V. (2016) *Teoriya yuridicheskikh fiktsii* [The theory of legal fictions]. Moscow: Prospekt Publ.
9. Trudovoi kodeks Rossiiskoi Federatsii ot 30.12.2001 № 197-FZ (red. ot 22.11.2021) [Labor Code of the Russian Federation of 12/30/2001 No. 197-FZ (as revised on 11/22/2021)] (2002). *Sobranie zakonodatel'stva RF. St. 3* [Collected Legislation of the Russian Federation. Art. 3], 1 (part 1).
10. Zatsepina O.E. (2019) Problemy formulirovaniya i razgranicheniya prezumptsii i fiktsii v trudovom prave [Problems of formulating and distinguishing between presumptions and fictions in labor law]. *Yurislingvistika*, 14, pp. 11-13.
11. Zherebtsov A.N., Pavlov N.V., Yushko A.V. (2021) *Pravovye fiktsii v mekhanizme administrativno-pravovogo regulirovaniya upravlencheskikh otnoshenii* [Legal fictions in the mechanism of administrative and legal regulation of managerial relations]. Moscow: Yurait Publ.