



НОВГОРОДСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ ЯРОСЛАВА МУДРОГО

С. И. МИТИНА

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА: ОСНОВЫ НАУКИ

**Великий Новгород
2021**

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«НОВГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ ЯРОСЛАВА МУДРОГО»

С. И. МИТИНА

**ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА:
ОСНОВЫ НАУКИ**

Учебное пособие

Великий Новгород
2021

УДК 340.12(075.8)
ББК 67.0я73
М66

Печатается по решению
РИС НовГУ

Рецензенты:

доктор юридических наук, профессор **С. В. Васильев**
(Псковский государственный университет)

доктор юридических наук, профессор **Н. А. Синькевич**
(Новгородский государственный университета имени Ярослава Мудрого)

Митина С. И.
М66 Теория государства и права: основы науки: учеб. пособие /
С. И. Митина; НовГУ им. Ярослава Мудрого. – Великий Новгород,
2021. – 213 с.
ISBN 978-5-89896-777-2

Учебное пособие содержит систематизированные материалы, составленные на основе новейших разработок российских ученых по 27 основным темам теории государства и права и предназначен для организации самостоятельной работы студентов I–IV курсов дневного, вечернего и заочного отделения юридического факультета. Теоретический материал сопровождается списком рекомендуемых источников и литературы для оптимизации подготовки к экзаменам, написания контрольных и курсовых работ.

УДК 340.12(075.8)
ББК 67.0я73

ISBN 978-5-89896-777-2

© Новгородский государственный
университет им. Ярослава
Мудрого, 2021
© С. И. Митина, 2021

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	8
Глава 1. Предмет и метод общей теории государства и права	9
1.1. Предмет общей теории государства и права.....	9
1.2. Функции общей теории государства и права.....	10
1.3. Методология общей теории государства и права	11
1.4. Место общей теории государства и права в системе юридических наук и ее значение	11
Глава 2. Происхождение государства и права.....	14
2.1. Основные теории происхождения государства	14
2.1.1. Теологическая теория происхождения государства	14
2.1.2. Патриархальная теория происхождения государства.....	14
2.1.3. Психологическая теория происхождения государства.....	15
2.1.4. Договорная теория происхождения государства	15
2.1.5. Теория насилия (завоевания)	16
2.1.6. Ирригационная теория происхождения государства.....	17
2.1.7. Органическая теория происхождения государства	17
2.1.8. Марксистская теория	18
2.1.9. Расовая теория	18
2.2. Теории происхождения права.....	18
2.2.1. Теологическая теория происхождения права.....	18
2.2.2. Естественнo-правовая теория происхождения права	19
2.2.3. Психологическая теория происхождения права	20
2.2.4. Марксистско-ленинская теория происхождения права....	20
2.2.5. Примирительная теория	20
2.2.6. Историческая теория	21
Глава 3. Понятие, сущность и признаки государства	22
3.1. Понятие государства	22
3.2. Признаки государства	24
3.3. Сущность государства.....	26
Глава 4. Функции государства	28
4.1. Понятие, признаки и содержание функции государства.....	28
4.2. Классификации функций государства	31
4.3. Классификация форм осуществления функций государства	33
Глава 5. Типология и формы государства	35
5.1. Понятие «тип государства».....	35
5.2. Формационный подход к типологии государств.....	36
5.3. Цивилизационный подход к типологии государств	38
5.4. Понятие формы государства и ее элементы	40

5.4.1. Формы государственного правления.....	40
5.4.2. Форма государственного устройства.....	43
5.4.3. Политический режим.....	46
Глава 6. Механизм государства.....	49
6.1. Понятие и признаки механизма государства	49
6.2. Понятие и виды государственных органов	50
6.3. Классификации органов государства	51
6.4. Принципы организации и деятельности механизма государства	52
6.5. Структура государственного механизма на примере Российской Федерации	54
6.5.1. Органы представительной и законодательной власти.....	54
6.5.2. Органы исполнительной власти.....	55
6.5.3. Органы судебной власти	57
Глава 7. Личность, право, государство	59
7.1. Человек. Личность. Гражданин	59
7.2. Правовой статус личности: структура, виды	59
7.3. Понятие и классификация прав и свобод человека и гражданина	62
Глава 8. Гражданское общество и правовое государство	65
8.1. Понятие и признаки гражданского общества	65
8.2. Структура гражданского общества	67
8.3. Правовое государство и его признаки.....	68
Глава 9. Государство в политической системе общества	70
9.1. Понятие и типы политических систем	70
9.2. Государство и партии.....	71
9.3. Государство и политические организации и движения	72
9.4. Государство и профессиональные союзы	73
9.5. Государство и церковь	74
9.6. Государство и местное самоуправление	75
Глава 10. Сущность, принципы и функции права.....	76
10.1. Право, его сущность и признаки	76
10.2. Основные принципы права	78
10.3. Функции права.....	79
10.4. Виды функций права	80
Глава 11. Правовые системы современности	82
11.1. Понятие правовой системы.....	82
11.2. Классификация правовых систем	82
11.3. Романо-германская (континентальная) правовая семья.....	84
11.4. Правовая семья англосаксонского (общего) права.....	85
11.5. Славянская правовая семья.....	86

11.6. Мусульманская правовая семья.....	88
11.7. Индусское право	90
11.8. Система обычного права	90
Глава 12. Право в системе нормативного регулирования	91
12.1. Понятие системы нормативного регулирования	91
12.2. Соотношение норм права и норм морали	92
12.3. Соотношение норм права и обычаев	96
12.4. Соотношение норм права и религиозных норм	98
12.5. Корпоративные нормы и их соотношение с правовыми	99
12.6. Технические нормы и их соотношение с правовыми	100
Глава 13. Правосознание и правовая культура.....	102
13.1. Понятие правосознания, его структура и виды	102
13.2. Правовая культура общества: понятие, структура, виды, функции	105
Глава 14. Нормы права.....	108
14.1. Понятие нормы права.....	108
14.2. Структура норм права	109
14.2.1. Виды гипотез правовой нормы	110
14.2.2. Виды диспозиций правовой нормы	111
14.2.3. Виды санкций правовой нормы	112
14.3. Виды норм права	113
14.4. Соотношение содержания нормы и текста нормативного акта	116
Глава 15. Источники права	117
15.1. Понятие источника права.....	117
15.2. Виды источников права	118
15.3. Классификация законов	123
15.4. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.....	126
Глава 16. Правотворчество и систематизация нормативных актов	129
16.1. Понятие правотворчества, его сущность, формы, и принципы	129
16.2. Стадии и этапы правотворческого процесса (на примере законотворчества)	130
16.3. Систематизация нормативных актов	132
Глава 17. Система права	136
17.1. Понятие системы права и ее структурные элементы	136
17.2. Критерии отраслевого деления системы права.....	137
17.3. Отраслевое деление системы права.....	138
17.4. Характеристика отраслей права.....	140

17.5. Соотношение системы права и системы законодательства	142
Глава 18. Правовые отношения	144
18.1. Правовые отношения: понятие, признаки	144
18.2. Структура и состав правоотношения	145
18.3. Понятие и виды субъектов правоотношений	145
18.4. Содержание правоотношений	148
18.5. Объекты правоотношений: понятие и виды	150
18.6. Классификация правоотношений	151
18.7. Юридические факты, их классификация	152
Глава 19. Реализация норм права	155
19.1. Понятие, формы и виды реализации норм права	155
19.2. Применение права как особая форма реализации права	156
19.3. Акты применения права: понятие и виды	158
19.4. Пробелы в праве и пути их преодоления. Аналогия закона и аналогия права	159
19.5. Юридические коллизии и способы их разрешения	161
Глава 20. Толкование права	162
20.1. Понятие толкования норм права	162
20.2. Способы толкования норм права	163
20.3. Виды толкования норм права	166
20.4. Виды толкования по объему	168
20.5. Акты толкования	169
Глава 21. Правомерное поведение, правонарушение, юридическая ответственность	171
21.1. Понятие, виды и структура правомерного поведения	171
21.2. Понятие правонарушения и его признаки	172
21.3. Юридический состав правонарушения	173
21.4. Виды правонарушений	176
21.5. Юридическая ответственность: понятие, сущность, принципы, виды	177
Глава 22. Механизм правового регулирования	181
22.1. Понятие и основные элементы механизма правового регулирования	181
22.2. Основные стадии процесса правового регулирования	183
22.3. Стимулы и ограничения в механизме правового регулирования	183
22.4. Эффективность механизма правового регулирования	184

Глава 23. Законность, правопорядок и дисциплина	185
23.1. Понятие, сущность, содержание, значение законности	185
23.2. Принципы законности	185
23.3. Правопорядок и законность	187
23.4. Гарантии законности и правопорядка	189
23.5. Соотношение законности, правопорядка и дисциплины	190
Глава 24. Соотношение государства, экономики, права	191
24.1. Общие принципы соотношения экономики, права и государства	191
24.1.1. Особенности правового регулирования рынка	192
24.1.2. Соотношение экономики и государства	193
24.2. Соотношение государства, права и экономики в различных социальных системах	194
24.2.1. Особенности взаимоотношений права и экономики в пределах социальной системы с рыночной экономикой	194
24.2.2. Особенности взаимоотношений права и экономики в пределах социальной системы с административно-командной экономикой	195
24.2.3. Особенности взаимоотношений права и экономики в пределах социальной системы со смешанной экономикой	196
Глава 25. Юридическая техника	199
25.1. Юридическая техника как категория общей теории права	199
25.2. Состав и классификация юридической техники	199
25.3. Законодательная техника	201
25.4. Юридическая техника как основа юридической практики	202
Глава 26. Юридическая практика	203
26.1. Понятие и признаки юридической практики	203
26.2. Формы юридической практики	203
26.3. Понятие и виды функций юридической практики	205
Глава 27. Право и информатизация	206
27.1. Понятие информатизации	206
27.2. Государство и информатизация	206
27.3. Право и информатизация	208
27.4. Гражданское общество и информатизация	209
Заключение	210
Рекомендуемые источники и литература	211

ВВЕДЕНИЕ

В системе юридических знаний вопросам теории государства и права традиционно уделяется значительное внимание. Это продиктовано особой ролью данной науки как базовой и методологической.

Учебный предмет «Теория государства и права» нацелен на то, чтобы обеспечить фундаментальную основу подготовки юриста широкого профиля, содействовать усвоению обучающимися общих правовых понятий, необходимых для эффективного изучения других юридических дисциплин.

В ходе изучения теории государства и права студенты должны овладеть теоретическими знаниями об основных и общих закономерностях появления, развития и функционирования государства и права; научиться анализировать конкретную юридическую практику и делать заключение на основе анализа; свободно ориентироваться и владеть навыками работы с нормативным материалом, системой законодательства и подзаконными актами; объективно оценивать характер (правомерный, неправомерный) той или иной ситуации, деяния и т. д.

Данный учебный курс призван содействовать формированию целостного представления обучающихся об основах общей теории государства и права, а также привить первичные навыки самостоятельной работы с правовыми документами. Особое внимание уделяется понятийному аппарату, классификационным системам, проблемам типологии государства и права.

Учебные материалы призваны способствовать формированию цельного юридического мировоззрения и правовой культуры обучающихся; содействовать формированию квалифицированных кадров, подготовленных к организационно-управленческой, правотворческой, правоприменительной, а также конкретно-исследовательской деятельности в сфере юриспруденции, владеющих требуемым объемом теоретических знаний и умеющих квалифицированно применять их на практике.

Теоретический материал разделен на 27 тем и снабжен списком учебной и научной литературы, знакомство с которой необходимо для усвоения курса и самостоятельной работы учащихся.

Глава 1

ПРЕДМЕТ И МЕТОД ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

1.1. Предмет общей теории государства и права

Предмет любой науки – это строго определенный круг изучаемых явлений и их закономерностей.

Предмет науки теории государства и права – это основные и общие закономерности возникновения, становления, развития и функционирования государства и права; признаки, формы, принципы построения механизма государства и системы права; место и роль государства и права в жизни общества на всех стадиях его исторического развития.

В качестве объекта исследования государство и право изучаются и рядом других наук: историей, социологией, политологией, философией. Общая теория государства и права имеет свои **особенности** в конкретизации предмета исследования.

Во-первых, государство и право изучаются как два равноправных объекта, составляющих единый предмет *познания*. С одной стороны, государство создает правовые нормы, охраняет их и гарантирует их соблюдение. С другой стороны, право обеспечивает нормативную основу функционирования государства. Таким образом, государство и право не могут изучаться в отрыве друг от друга. Они составляют единый предмет науки теории государства и права.

Во-вторых, теория государства и права изучает не все, а лишь основные закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, оставляя другим наукам широкое поле для исследования особенностей государственно-правовых явлений и процессов.

В-третьих, содержание предмета науки теории государства и права не является статичным, а непрерывно развивается и изменяется под влиянием исторической обусловленности. Меняются научные представления о государстве и праве, характере их взаимосвязи и взаимодействия, их месте и роли в жизни общества.

Теория государства и права, исходя из характера своего предмета, может быть охарактеризована как наука:

– общественная, изучающая государство и право как самостоятельные, но органично взаимосвязанные между собой важные сферы жизни общества;

- общетеоретическая, поскольку изучает только основные и общие закономерности возникновения и развития государства и права;
- юридическая, так как из всех общественных институтов изучает только государство и право.

1.2. Функции общей теории государства и права

Общая теория права как фундаментальная наука выполняет ряд функций: теоретическую, методологическую, идеологическую, практически-организаторскую, воспитательную.

Теоретическая функция выражается в способности описывать и объяснять природу государственно-правовых явлений и закономерностей их развития, существующую юридическую практику, а также предсказывать будущее состояние в развитии права, юридической науки и практики.

Аспекты теоретической функции:

- **познавательный.** Выражается в познании и объяснении явлений и процессов государственной и правовой жизни общества;
- **эвристический.** Теория государства и права не ограничивается познанием и объяснением основных закономерностей государственно-правовой действительности, а открывает новые закономерности;
- **прогностический.** Теория государства и права выявляет устойчивые тенденции в развитии изучаемых ею явлений.

Методологическая функция – выражается в творческой разработке методологии юриспруденции, что оказывает прямое влияние на процесс исследования путей и способов познания предмета всех отраслей права.

Идеологическая функция – предполагает формирование правовой идеологии общества и государства. Правовая идеология – совокупность взглядов и идей относительно действующего в обществе законодательства, правопорядка, а также относительно путей дальнейшего совершенствования государственной и правовой систем, работы юридических учреждений и правоохранительных органов.

Воспитательная функция – повышение уровня правовой культуры населения.

Практически-организаторская функция – выражается в том, что цели правового регулирования общественных отношений могут быть успешно реализованы лишь при условии постоянного совершенствования правотворческой и правореализационной деятельности.

1.3. Методология общей теории государства и права

Методология общей теории государства и права – совокупность теоретических принципов, логических приемов и специальных способов познания государственно-правовых явлений.

Методология общей теории права включает в себя всеобщие, общенаучные, специальные и частноправовые методы.

Всеобщие методы – это философские, выражающие наиболее универсальные принципы мышления. К ним относится, например, **диалектико-материалистический** метод, предполагающий изучение всех общественных явлений в развитии и взаимосвязи.

Общенаучные методы – дедукция и индукция, анализ и синтез, метод рассуждения по аналогии от противного, абстрагирование, функциональный, структурный, системный. Они лежат в основе исследований во всех областях научного знания.

Специальные методы – математические, статистические, социологические, психологические и прочие, разработанные конкретными науками и составляющие их методологическую основу. Значимость этих методов определяется необходимостью использования научного аппарата специальных наук в специальных исследованиях в рамках юридических отраслевых наук.

Частноправовые методы – сравнительно-правовой, формально-юридический, методы толкования права.

1.4. Место общей теории государства и права в системе юридических наук и ее значение

Общая теория государства и права входит в систему юридических наук. Существование целой системы таковых обусловлено сложностью изучаемых институтов, многообразием форм их организации и функционирования.

Система юридических наук и юридических дисциплин включает:

1. **теоретико-исторические** науки и юридические дисциплины:

- теорию государства и права;
- историю отечественного государства и права;
- историю государства и права зарубежных стран;
- историю политических и правовых учений;

- философия права;
- социология права;
- сравнительное право.

2. **отраслевые** юридические науки и юридические дисциплины:

- конституционное право;
- административное право;
- гражданское право;
- финансовое право;
- гражданско-процессуальное право;
- уголовное право;
- уголовно-процессуальное право;
- трудовое право;
- земельное право;
- экологическое право и др.

3. **специальные (прикладные)** юридические науки и учебные дисциплины:

- криминалистика;
- криминология;
- судебная медицина;
- судебная психиатрия;
- судебная статистика;
- судебная психология;
- судебная этика и искусство судебной ораторской речи и др.

Основные принципы соотношения теории государства и права с историческими государственно-правовыми науками:

– исторические науки, как и теория государства и права, рассматривают государство и право в целом, изучают все существовавшие типы государства и права, закономерности их развития. Однако они изучают процесс эволюции правовых форм жизни конкретных стран в хронологическом порядке, а теория – в обобщенном виде;

– теория государства и права использует исторический материал для всестороннего исследования и обобщения основных закономерностей государственно-правовой действительности. Выводы, полученные в результате данных обобщений, используются в свою очередь историческими науками.

Основные принципы соотношения теории государства с отраслевыми юридическими науками:

– теория государства и права изучает общие закономерности государственно-правовых явлений в целом, независимо от того, в какой конкретной области общественной жизни они имеют место. Отраслевые же науки исследуют природу функционирования лишь отдельных органов государства и отдельные группы правовых норм (отрасли права). Например, теория изучает основные признаки, принципы всех видов юридической ответственности. Уголовное право изучает конкретный вид юридической ответственности, наступающий за совершение преступления. Таким образом, теория соотносится с отраслевыми науками как общее с частным;

– теория государства и права – вводная наука и учебная дисциплина, с нее начинается изучение юриспруденции, отраслевых и специальных юридических наук;

– общая теория права является базовой методологической наукой. Без методологии, выработанной теорией государства и права, невозможно изучение отраслевых наук;

– теория разрабатывает юридический словарь и обеспечивает основной понятийный аппарат отраслевых наук.

Вывод: теория государства и права – это наука:

– базовая, методологическая, общетеоретическая по отношению ко всем остальным юридическим наукам;

– вырабатывающая общие понятия и категории, на которые опираются другие юридические науки;

– несущая идеологическую и воспитательную нагрузку, так как ее изучение способствует формированию правового сознания и правовой культуры.

Глава 2

ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

2.1. Основные теории происхождения государства

2.1.1. *Теологическая теория происхождения государства*

Представители: Аврелий Августин (354–450), Фома Аквинский (1225–1274), Жозеф де Местр (1753–1821), неотомисты.

Содержание. Древнейшие сохранившиеся источники, отражающие содержание данной теории – Библия; Законы царя Хаммурапи.

Название происходит от греческого слова «теос» – Бог. В странах Древнего Востока теологическая теория происхождения государства была единственной. Согласно теологической теории, государство – продукт божественной воли («вся власть от бога»). Законы царя Хаммурапи гласят, что «Боги поставили Хаммурапи править «черноголовыми». Теологическая теория является отражением фундаментальных основ восточной деспотии – принципа божественного происхождения государства и государственной власти.

Аврелий Августин утверждал, что государственная власть и государство происходят от бога, а причиной их создания был грехопадение людей. Монархи не сами устанавливают власть, она принадлежит им не по крови, не по рождению, не по выбору, а по воле Бога. В исключительных случаях Бог прямо назначает правителя. Так было с народом Израиля, когда Богом был назначен правитель Моисей. В других случаях воля Бога проявляется через естественный ход событий, через действие норм позитивного (писаного) права. Здесь Божественное предопределение сказывается не прямо, а опосредованно.

Фома Аквинский считал, что от Бога происходит только сам принцип власти, а государство является делом людей. Важнейшая задача государства – обеспечить людям праведную жизнь.

Жозеф де Местр, исходя из теологической концепции, отстаивал королевский абсолютизм во Франции даже в начале XIX в.

2.1.2. *Патриархальная теория происхождения государства*

Представители: Конфуций (551–479 до н. э.), Аристотель (384–322 до н. э.), Р. Филмер (1604–1688).

Содержание. Патриархальная теория рассматривает возникновение государства непосредственно из разросшейся семьи, а власть монарха конструируется из власти отца над членами его семьи.

Аристотель считал, что государство представляет собой естественную форму человеческой жизни, что вне государства общение людей между собой невозможно. Люди – существа общественные и стремятся к объединению. Первым таким объединением становится патриархальная семья. Увеличение числа семей и их объединение приводят к образованию государства. Государственная власть есть продолжение и развитие отцовской власти. Таким образом, согласно учению Аристотеля, государство является продуктом естественного развития, возникает в результате появления и разрастания семьи.

Свое развитие теория нашла в XVII веке в сочинении англичанина Р. Фильмера «Патриарх». Р. Фильмер пытался, опираясь на Библию, доказать, что Адам, который, по его мнению, получил власть от Бога, передал затем эту власть своему старшему сыну – патриарху, а тот уже своим потомкам – королям. Таким образом, библейская семья Адама рассматривалась как зародыш государственности.

В России патриархальную теорию активно развивали социолог, публицист, теоретик народничества Н. К. Михайловский, историк М. Н. Покровский.

2.1.3. Психологическая теория происхождения государства

Представители: Л. И. Петражицкий (1867–1931), З. Фрейд (1856–1939), Г. Тард (1843–1904).

Содержание. Возникновение государства объясняется свойствами человеческой психики, потребностью индивида жить в коллективе, желанием повелевать и подчиняться. Фрезер полагал, что люди испытывают потребность подчиняться силе и такой силой является государство. В качестве доказательства представители теории ссылаются на примеры зависимости человеческого сознания от авторитета вождей, религиозных и политических лидеров.

2.1.4. Договорная теория происхождения государства

Представители: Т. Гоббс (1588–1679), Б. Спиноза (1632–1677), Г. Гроций (1583–1645), Д. Локк (1632–1704), Ж.-Ж. Руссо (1712–1778), А. Н. Радищев (1749–1802).

Содержание. Отдельные элементы данной теории разрабатывались еще философами Древней Греции и Древнего Рима. Однако в своем классическом виде договорная теория появилась лишь в XVII–XVIII вв. и получила широкое распространение в Новое время, одновременно с зарождением теории правового государства и теории разделения властей.

Представители данной теории считали, что государство возникло в результате соглашения, то есть договора между людьми, которые, находясь в естественном состоянии, вынуждены были вести «войну всех против всех». В силу договора часть своих прав люди делегировали государству в обмен на его защиту и покровительство, перейдя в правовое состояние. Если же условия договора нарушаются, то народ имеет право на революцию.

Ж.-Ж. Руссо в его знаменитом труде «Об общественном договоре, или принципы политического права» с идеей общественного договора связывал реализацию принципа народного суверенитета. По его мнению, цель договора – в том, чтобы найти такую форму ассоциации, которая защищает и ограждает общей силой личность и имущество каждого из членов ассоциации и благодаря которой каждый остается столь же свободным, как и прежде.

Ж.-Ж. Руссо выдвигает и развивает идею прямого народного правления, ибо, согласно общественному договору, «только общая воля может управлять силами государства в соответствии с целью его установления, каковая есть общее благо».

А. И. Радищев считал, что государство возникает не как результат некоего Божественного Провидения, а как следствие молчаливого договора членов общества в целях совместной защиты слабых и угнетенных; что государственная власть принадлежит народу, передана им монарху и должна находиться под контролем народа. Люди, входя в государство, лишь ограничивают, но не теряют свою естественную свободу. Отсюда он выводил право народа на восстание и революционное свержение монарха, если он злоупотребляет властью и допускает произвол.

2.1.5. Теория насилия (завоевания)

Представители: Е. Дюринг (1833–1821), Л. Гумплович (1838–1909), К. Каутский (1854–1938).

Содержание. Государства возникают исключительно по военно-политическим причинам, в результате завоевания одних племен другими.

Для закрепления власти победителя над завоеванным народом, для насилия над ним и создается государство. По Е. Дюрингу, насилие необходимо для удержания в повиновении покоренных народов. С этой целью создается специальный аппарат принуждения – государство, и его инструмент – право. Л. Гумплович утверждал, что история не представляет ни одного примера, где бы государство возникало не при помощи акта насилия, а как-нибудь иначе. Государство всегда являлось в результате насилия одного племени над другим; оно выражалось в завоевании и порабощении более сильным чужим племенем более слабого уже оседлого населения.

2.1.6. Ирригационная теория происхождения государства

Представители: К.А. Виттфогель.

Содержание: Возникновение государств связывается с необходимостью строительства гигантских ирригационных сооружений в восточных аграрных областях (в Месопотамии, Египте, Индии, Китае и т.д.). Эта необходимость приводит к образованию класса интеллектуалов-управленцев, налаживающих систему ирригации, от функционирования которой зависит выживание всего общества. В результате данный класс получает власть над всем обществом. Создаются разветвленный управленческий аппарат, нацеленный на обеспечение бесперебойного функционирования ирригационной системы и контроля над участием всего населения в едином производственном и жизненном цикле.

2.1.7. Органическая теория происхождения государства

Представители: Г. Спенсер (1820–1903).

Содержание. Согласно данной теории, человечество возникло как результат эволюции животного мира – от низшего к высшему. Дальнейшее развитие привело к объединению людей в процессе естественного отбора, борьбы с соседями в единый организм – государство, в котором правительство выполняет функции мозга, управляет всем организмом, используя, в частности, право как передаваемые мозгом импульсы. Низшие классы реализуют внутренние функции государства (обеспечивают его жизнедеятельность), а господствующие классы – внешние функции (оборона, нападение). Таким образом, государство приравнивается к человеческому организму, так как является результатом действия сил природы. Оно так же наделяется самостоятельной волей и сознанием. Наибольшее развитие теория получила в конце XIX – начале XX вв.

2.1.8. Марксистская теория

Представители: К. Маркс (1818–1883), Ф. Энгельс (1820–1895), В. И. Ленин (1870–1924).

Содержание. Основным письменным источником марксистской теории является работа Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства» (1884 г.)

Государство возникает в результате естественного экономического развития первобытного общества. В соответствии с марксистско-ленинским подходом, решающую роль в происхождении государства отводится возникновению классов. Государство возникает как продукт классовой непримиримости, как аппарат подавления господствующим классом других классов.

В соответствии с общематериалистическим подходом, решающее значение имело не классовое структурирование, а экономическое развитие общества, развитие его производительных сил и распределительных отношений, что потребовало совершенствования управления и привело к возникновению государства.

2.1.9. Расовая теория

Представители: Ж. Гобино (1816–1882), Ф. Ницше (1844–1900).

Содержание. Главный постулат теории заключается в том, что человеческие расы неравны, различаются по уровню физического, умственного и психологического развития. Высшая раса (белая) имеет право на господствующее положение. Государство же является инструментом обеспечения этого господства. В трактовке Ф. Ницше государство является средством насильственного социального процесса, порождающего элитарную расу культурных людей (сверхчеловеков), призванных господствовать над остальными.

2.2. Теории происхождения права

2.2.1. Теологическая теория происхождения права

Представители: Аврелий Августин, Фома Аквинский, Жозеф де Местр.

Содержание. Так же как и теологическая теория происхождения государства, эта теория целиком связывает происхождение права с волей Бога. Основной постулат теории – существование высшего божественного зако-

на и естественного права, которые и составляют основу действующего права. Теологическая теория опиралась в своем объяснении происхождения права на религиозные книги, прежде всего Библию, где утверждалось, что основные законы (заповеди Моисея) были даны человечеству Богом: «Моисей взошел к Господу, и Господь показал ему дерево, и он бросил его в воду, и вода стала сладкой. Там Бог дал народу устав и закон, и там испытывал его». Приняв этот закон, евреи вступили в особые отношения с Богом, заключили с ним договор, который обеспечивал им Божественное покровительство в случае соблюдения всех его предписаний.

Согласно представлениям *Фома Аквинского*, на вершине правовой пирамиды которой стоит вечный закон – Божественное провидение. Бог создал мир с определенной целью, но строительство мира еще не закончено. Людям недоступен план Творца, но он проявляется во Вселенной по мере ее развития в соответствии с Божьим замыслом. Часть Вечного закона – это Божественный закон, выраженный в Библии. Если человеческий закон противоречит Божественному закону, выраженному в Библии, то он не должен соблюдаться в любом случае.

2.2.2. Естественно-правовая теория происхождения права

Представители: Т. Гоббс, Б. Спиноза, Г. Гроций, Д. Локк, Ж.-Ж. Руссо, Е. Н. Трубецкой.

Содержание. Теория получила широкое распространение в Новое время, одновременно с договорной теорией происхождения государства. Зачатки же естественнорправовой теории возникли еще в античном мире (в римском праве).

Сторонники этой теории полагали, что кроме права, которое устанавливает государство, существует естественное право, присущее человеку от рождения. Среди них – право на жизнь, свободу, равенство, собственность и ряд других, следовательно, утверждала эта теория, естественное право (сумма естественных, вечных, неотчуждаемых и неизменяемых прав человека) – это высшее право по отношению к действующему праву (законы, обычаи, прецеденты), это право, воплощающее в себе разум и вечную справедливость. В XVII–XVIII вв. теория естественного права явилась идеологическим обоснованием революционных акций буржуазии, рвущейся к власти. Опираясь на естественные, основные права человека (свобода, равенство, собственность), идеологи буржуазии подвергли сокрушительной критике действующее в то время право, защищавшее сословные

привилегии, абсолютистские монархии, все то, что мешало становлению нового буржуазного строя.

2.2.3. Психологическая теория происхождения права

Представители: Л. И. Петражицкий, З. Фрейд, Г. Тард.

Содержание: Л. И. Петражицкий в книге «Теория права и государства в связи с теорией нравственности» определяет право как явление индивидуальной психики. Сравнивая право с нравственностью, он считал, что нравственность обладает чисто императивным характером, а характер права – императивно-атрибутивный. Императивность Л. И. Петражицким понималась как индивидуально-личностное сознание долга и обязанности, а атрибутивность – это сознание своего права, выступающее вовне как притязание. Таким образом, основные причины возникновения права лежат не в окружающей их экономической, социальной и иной среде, а в особенностях психики человека, в «импульсах» и в эмоциях, которые играют главную роль не только в приспособлении человека к условиям жизни общества, но и в образовании права.

2.2.4. Марксистско-ленинская теория происхождения права

Представители: Ф. Энгельс, К. Маркс, В. И. Ленин

Содержание. Согласно данной теории право возникает одновременно с возникновением частной собственности, разделением общества на классы и государством. Его задачей было закрепление классового неравенства. Поэтому важнейшими функциями права признавались принудительная, репрессивная, карательная функции. Для реализации данных функций право нуждается в специальном аппарате, способном принудить к исполнению норм права. Таким аппаратом является государство. Таким образом, право неразрывно связано с государством.

2.2.5. Примирительная теория

Представители: Г. Берман, Э. Аннерс.

Содержание. Причиной зарождения права стала необходимость упорядочения отношений между родами. В условиях нараставших противоречий между племенами, состоявшими из родовых объединений, было жизненно необходимо сохранять внутриплеменной мир. Право призвано было урегулировать внутриплеменные отношения мирным путем, что делало все племя более сплоченным и боеспособным на случай столкновения

с другими племенами. Правовые нормы сформировались из примирительного права, первоосновой которого были договоры о примирении, заключаемые народными собраниями и советами старейшин. По мере формирования государственных институтов, примирительное право нашло закрепление в законодательстве, гарантированном возможностью государственного принуждения.

2.2.6. Историческая теория

Представители: Г. Гуго, К. Савиньи, Г. Пухта.

Содержание: Право (и частное, и публичное) возникает спонтанно, вырастает из национального духа и народного сознания. Содержание права и его характер формируется в самый ранний период истории народа. Таким образом, право является проявлением особенностей национального характера того или иного народа и не обладает универсальным характером. В связи с этим задача юристов состоит не в том, чтобы создавать законы, а в том, чтобы облекать в юридическую форму то, что существует в народном духе. Право не может быть выражено абстрактными принципами, носящими всеобщий характер. Его институты можно изучать в контексте конкретного времени и места.

Глава 3

ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ПРИЗНАКИ ГОСУДАРСТВА

3.1. Понятие государства

В рамках современной науки теории государства и права существуют различные подходы к определению государства, базирующиеся на различных политических и правовых учениях. Отсутствие единого научного мнения по вопросу определения государства диктуется сложностью его как социального явления и постоянным развитием.

Из истории политических и правовых учений

Аристотель: государство – «самодовлеющее общение граждан, ни в каком другом общении не нуждающееся и ни от кого другого не зависящее».

Н. Макиавелли: государство – общее благо, которое должно получаться от выполнения реальных государственных интересов.

Ж. Боден: государство – «правовое управление семействами и тем, что у них есть общего с верховной властью, которая должна руководствоваться вечными началами добра и справедливости. Эти начала должны давать общее благо, которое и должно составлять цель государственного устройства».

Т. Гоббс: государство – «единое лицо, верховный владыка, суверен, воля которого вследствие договора многих лиц считается волей всех, так что оно может употреблять силы и способности всякого рода для общего мира и защиты».

Д. Локк: государство – «общая воля, являющаяся выражением преобладающей силы», т.е. большинства граждан, «входящих в государство». Д. Локк рассматривал государство как совокупность людей, соединившихся в одно целое под началом ими же установленного общего закона.

Л. Гумплович: государство – «естественно возникшая организация властвования, предназначенная для охраны определенного правопорядка».

Г. Еллинек: «Государство – это обладающее первичной господствующей властью союзное единство оседлых людей».

Л. Дюги: «Государство – всякое человеческое общество, в котором существует политическая дифференциация между правящими и управляемыми, т. е. политическая власть».

Н. М. Коркунов: «Государство есть общественный союз свободных людей с принудительным мирным порядком посредством предоставления исключительного права принуждения только органам государства».

Л. А. Тихомиров: «Государство есть союз членов социальных групп, основанный на общечеловеческом принципе справедливости под соответствующей ему верховной властью».

Г.Ф. Шершеневич: «Государство – союз людей, осевших в известных границах и подчиненных одной власти».

Ф.Ф. Кокошкин: «Государство – не совокупность людей определенного рода, а отношение между ними, форма общежития, известная психологическая связь между ними».

Определения современных российских ученых

В. К. Бабаев: государство – политико-территориальная суверенная организация публичной власти, располагающая специальным аппаратом для осуществления управленческо-обеспечительной, охранительной функции и способная делать свои веления обязательными для населения всей страны.

В. В. Лазарев: государство – это особая организация публичной политической власти господствующего класса (социальной группы, блока классовых сил, всего народа), располагающая специальным аппаратом управления и принуждения, которая, представляя общество, осуществляет руководство этим обществом и обеспечивает его интеграцию.

Л. И. Спиридонов: государство есть политико-территориальная организация общества, основанного на обменных связях людей, которая характеризуется публичной властью, призванной решать общие дела и осуществляющей свою деятельность на собираемые с населения налоги.

Выводы: чаще всего опорными слагаемыми определения государства выступают власть, территория, население, а также политическая организация общества, подразумевающая его классовую сущность. Таким образом, государство определяется как аппарат управления, выделившийся из общества и стоящий над ним или как политически организованное общество, объединение множества людей, особая политическая интеграция, предполагающая опору на специальные правовые институты.

Следует иметь в виду, что любое определение государства, имеющее в своей основе всего лишь один из его признаков (например, «организацию политической власти»), не может считаться научным. В условиях продол-

жающихся по сей день дискуссий о сущности и понятии государства оптимальным вариантом его определения в методических целях является тот, который предусматривает наиболее широкий охват сущностных признаков.

Государство – это основной элемент политической системы общества, управляющий этим обществом посредством специального механизма, включающего органы, учреждения и силовые структуры, обладающий суверенитетом, представляющий население страны на международной арене и применяющий в случае необходимости средства и меры принуждения.

Государство – это единая политическая организация общества, которая распространяет свою власть на всю территорию страны и ее население, располагает для этого специальным аппаратом управления, издает обязательные для всех законы и обладает суверенитетом.

3.2. Признаки государства

1. Население (народ), разделенное по территориальному принципу (административно-территориальная организация населения). Население связано с государством посредством гражданства или подданства. Гражданство (подданство) – это устойчивая связь человека с государством; гражданин (подданный) обязан выполнять все правовые требования, исходящие от государства, но и вправе рассчитывать на защиту своих прав со стороны государства, в том числе и за пределами данного государства.

2. Территория государства – это естественное условие существования и функционирования государства; пространство, в пределах которого осуществляется государственная власть; находящаяся под юрисдикцией (юридической властью) государства суша, воздушное пространство над нею, внутренние воды, территориальное море, континентальный шельф и государственные границы, отделяющие данное государство от других.

Составные элементы территории государства:

- а) земля и ее недра, образующие сухопутную территорию;
- б) реки, озера, искусственные водохранилища, а также морские внутренние и территориальные воды, омывающие территорию данного государства (водная территория государства);
- в) воздушное пространство над сухопутной и водной территорией (воздушная территория государства);
- г) объекты, приравненные к территории государства (морские и воздушные суда, космические корабли и станции, действующие под флагом данного государства, другие принадлежащие государству объекты).

Территориальное деление населения и распространение государственной власти на население данной территории предполагает административно-территориальное деление (провинции, округа, края, области, районы и т. д.). Цель такого деления: рациональная и эффективная организация государственной власти и управления на данной территории, обеспечение контроля над ресурсами и населением.

3. Публичная власть, не совпадающая непосредственно с населением и стоящая над обществом. Материальным выражением публичной власти является механизм государства. Механизм государства – это иерархическая система государственных органов, учреждений и силовых структур, практически осуществляющих государственную власть. Публичная власть, осуществляемая государственным механизмом, включает специальный слой людей: государственных служащих, чиновников, которые на материально-финансовой основе осуществляют профессионально властную деятельность.

4. Налоги, займы – учрежденные государством обязательные платежи, взыскиваемые с граждан и юридических лиц для содержания публичной власти и осуществления социальных программ, формирования общенационального бюджета

5. Правовая основа функционирования государственно-организованного общества. Право оформляет государственную власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства.

6. Государственный суверенитет – верховенство государственной власти внутри страны и независимость во внешнеполитической сфере.

Сущность государственного суверенитета раскрывается с двух сторон – внутренней и внешней:

– **внутренняя:** а) верховенство государственной власти и ее независимость от всех других властей внутри страны (от власти органов местного самоуправления, власти партий и общественных организаций, власти СМИ и т.д.); б) право государства официально представлять все общество, в) власть в государстве распространяется на все население; г) государство обладает правом издавать законы, действующие на территории всей страны;

– **внешняя:** а) признание государства международным сообществом в качестве субъекта межгосударственных отношений, представляющего все население определенной страны; б) проведение самостоятельной внешней политики при строгом соблюдении общепризнанных принципов

и норм международного права; в) невмешательство других государств во внутренние и внешние дела суверенного государства.

Государство располагает суверенитетом независимо от величины территории, численности населения, политического режима.

Верховенство государственной власти означает:

- она выступает в роли выразителя интересов народа;
- ее распространение на всех граждан и все социальные структуры общества;
- монопольную возможность применения средств принуждения, которыми не располагают другие субъекты политики;
- осуществление властных полномочий в специфических формах, прежде всего юридических (правотворческой, правоприменительной, правоохранительной);
- прерогативу государства отменять, признавать ничтожными акты других субъектов политики, если они не соответствуют установлениям государства.

7. Монополия на легальное применение силы, физического принуждения.

8. Государственный язык (или языки).

9. Атрибутика, символика (герб, флаг, гимн, столица).

3.3. Сущность государства

Сущность государства определяется в соответствии с общесоциальным или классовым подходом.

Общесоциальный подход рассматривает государство как инструмент реализации целей, значимых для всего общества, основной институт политической системы общества, посредством которого осуществляется организация совместной деятельности в политически организованном обществе.

С позиции **классового** подхода государство – это машина для подавления одного класса другим, средство обеспечения интересов господствующего класса.

Содержание общесоциального подхода: а) государство обеспечивает компромисс классов, сословных и прочих интересов в целях обеспечения стабильности общества; б) государство является организатором общих дел, вытекающих из потребностей функционирования общественного организма.

Содержание классового подхода: государство рассматривается как машина для поддержания господства одного класса над другим, меньшинства над большинством. Сущность такого государства заключается в диктатуре экономически и политически господствующего класса.

Факторы, определяющие сущность государства:

а) социальный фактор – социальная структура общества, характер и содержание отношений между ее элементами (классами, сословиями, стратами);

б) экономический фактор – содержание производственных отношений, формы собственности, уровень развития производительных сил, формы распределения и потребления;

в) политический фактор – характер и структура политической системы общества, взаимосвязь государства в рамках политической системы с другими ее элементами (партиями, политическими организациями и так далее), степень гарантированности политических прав и свобод;

г) культурный фактор – государство, как представитель всего населения, является официальным носителем признаков материальной и духовной культуры, хранителем прав и свобод человека и гражданина, демократических процессов,

д) национальный фактор – степень и формы выражения интересов проживающих на территории страны наций, национальных групп, национальных меньшинств.

е) исторический фактор – определяет изменение приоритета то классового, то общесоциального начала в сущности государства.

Глава 4

ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА

4.1. Понятие, признаки и содержание функции государства

Функции государства – основные направления деятельности государства, обусловленные его сущностью и содержанием, а также стоящими перед ним на том или ином этапе его развития целями, задачами и его социальным назначением. В функциях выражаются предмет и содержание деятельности государства, а также способы и средства ее обеспечения.

Признаки функций государства:

1. Функции государства всегда выражают и отражают социально-классовую сущность и содержание конкретного государства.

2. В функциях государства прослеживается прямая связь не только с социально-классовой сущностью и содержанием государства, но и с непосредственными, стоящими перед ним на том или ином этапе его развития основными целями и задачами. Характер функций определяется не только типом государства, его социально-классовой природой, сущностью и назначением, но и особенностями стоящих перед ним целей и задач. Функции как средства достижения целей и решения основных государственных задач во многом зависят и определяются характером этих самых целей и задач.

3. Функции государства не следует отождествлять с функциями его отдельных органов или же государственных организаций. Функции последних хотя и имеют в большинстве своем немалую значимость для жизни общества и государства, тем не менее обладают, по сравнению с функциями всего государства, относительно узким, локальным характером. Если функции государства охватывают собой всю его деятельность в целом, активность всего государственного аппарата или механизма, то функции отдельных органов распространяются лишь на его часть.

4. Функции государства отличаются своими методами и формами осуществления и не смешиваются со сферами их приложения. В соответствии с теми целями и задачами, которые стоят перед государством на том или ином этапе его развития, при осуществлении своих функций государство может использовать и использует методы поощрения, убеждения или же, при необходимости, методы принуждения. Основными правовыми формами деятельности государства при этом являются законодательная

(правотворческая), исполнительно-распорядительная и правоохранительная деятельность государства. Что же касается сфер приложения функций государства, то они далеко не всегда совпадают друг с другом. В одной и той же сфере деятельности государства может осуществляться несколько функций, и, наоборот, одна и та же функция может проявляться в нескольких сферах жизни общества.

5. Функции государства необходимо отличать от функций его отдельных органов. Если функции государства отвечают основным, общественно значимым направлениям его деятельности, которым подчинена работа всего государственного аппарата и каждого из его органов, то далеко не всегда в функциях отдельных государственных органов находят выражение социальное назначение и сущность государства.

6. Функции государства имеют комплексный характер. Нельзя отождествлять функции государства с деятельностью или отдельными аспектами деятельности государства. Содержание каждой функции может включать несколько однородных аспектов деятельности государства.

Вывод: следовательно, функция государства – это рассматриваемые в комплексе предмет и содержание деятельности государства на определенном направлении и обеспечивающие ее средства и способы.

Содержание функций государства:

1. Общесоциальное содержание функций характеризует в наибольшей степени деятельную сторону государства. Это содержание функций, которое сохранялось на протяжении всей истории государственности. К таким общесоциальным функциям относятся: обеспечение национальной безопасности, ликвидация последствий стихийных бедствий и экологических катастроф, реализация социальных программ поддержки здравоохранения, социального обеспечения нетрудоспособных, защита прав и свобод граждан и многое другое. К общесоциальному содержанию в зависимости от специфики форм хозяйственной деятельности народом могло относиться: поддержание мореплавания, морской торговли (островные государства), защита и воспроизводство рыбных ресурсов (некоторые северные или тихоокеанские страны); именно сохранение своей языковой или религиозной самобытности становилось объективно общесоциальным содержанием деятельности государства независимо от того, какой тип это государство являло или в каких формах устройства существовало и функционировало.

2. Классовое содержание функций государства является наиболее изменчивым, жестко привязанным к социальному назначению и форме конкретного государства. Классовые функции – это те направления дея-

тельности государства, которые в наиболее полной, яркой степени выражают классовые интересы, волю того класса, той социальной силы, группы, которые господствуют в данном обществе, захватывают и осуществляют государственную власть. К классовым функциям относится, прежде всего, подавление господствующим классом с помощью государства (главным образом используя карательные органы государства – армию, полицию) своих классовых противников.

3. Национальное содержание функций связано с той деятельностью государства, которая направлена на сохранение и развитие национальной культуры, языка, самобытности, традиций, самого существования и воспроизводства этноса, который, собственно, и выступает в государственной организованной форме как действующий субъект всемирной истории. Национальное содержание функций государства близко к общесоциальному, но не сливается с ним.

Дополнение: некоторые функции государства имеют смешанное содержание: общесоциальное, классовое, национальное. Так, общесоциальный характер может быть свойствен идеологической функции государства, когда она выражается в защите государством господствующей религии, являющейся цементирующей общество силой, что особенно характерно для теократических государств.

Факторы, определяющие эволюцию функций государства:

– научно-техническое, интеллектуальное развитие всей цивилизации. (С одной стороны, появляется жизненно важное направление деятельности государства: поддержка науки, особенно фундаментальной, использование ее результатов, развитие и обогащение интеллектуального потенциала общества. С другой – ограничение опасности, которая проистекает от неконтролируемого появления и использования современных научно-технических достижений. Это особенно касается ядерных технологий, генетики, медицинской биологии и т.п.);

– экологический фактор. Суть этого влияния заключается в том, что если каждое современное государство не возьмет на себя обязанность поддерживать условия существования людей на собственной территории, а также не станет взаимодействовать с другими государствами в сохранении общепланетарной среды существования человечества, то в самое ближайшее время неминуем общецивилизационный коллапс, глобальный кризис.

– интернационализация мировой экономики, всеобщее переплетение экономических интересов, появление и господство транснациональных компаний, иные экономические факторы планетного значения – еще одна сфера, оказывающая влияние на эволюцию функций.

– развивающаяся информатизация общества, создание баз данных, всепланетных информационных систем, формирование общепланетарного информационного пространства.

4.2. Классификации функций государства

1. По сферам политической направленности – **внутренние**, представляющие его деятельность внутри страны, определяющие его роль в жизни данного общества, и **внешние** – деятельность за ее пределами, в которой проявляется роль государства во взаимоотношениях с другими государствами. Поскольку внутренние и внешние функции любого государства тесно связаны, и внешняя политика, определяющая линию поведения с другими государствами, во многом зависит от внутренних условий существования данного государства, то можно выделить категорию **глобальных функций**. Особенность глобальных функций объясняется формированием единой цивилизации, ростом экономической, политической и культурной интеграции, а также усилением взаимозависимости государств в вопросах обеспечения жизнеспособности человеческого общества в целом.

2. По сферам общественной жизни – экономические, социальные, политические и осуществляемые в духовной сфере.

3. По принципу разделения властей – законодательные (правотворческие), управленческие, правоохранные, в том числе судебные, и информационные. Особенность данной классификации состоит в том, что она отражает процесс реализации государственной власти. Информационная функция характеризует деятельность четвертой власти – средств массовой информации.

4. По времени действия – **постоянные функции**, осуществляемые государством на всех этапах его существования (политические, экономические и социальные), **временные функции**, появление которых вызвано особыми преходящими обстоятельствами: революцией, войной, иной социальной катастрофой. Например, социалистическое государство эпохи диктатуры пролетариата осуществляло функцию подавления свергнутых эксплуататорских классов и функцию контроля за мерой труда и потребления. В дальнейшем надобность в этих функциях отпала.

5. По объектам государственного воздействия – функция охраны общественного порядка и обеспечения национальной безопасности, регулятивно-управленческая функция и функция обеспечения прав и свобод граждан.

Внутренние функции – это направления деятельности государства по отношению к обществу, которые проявляют себя в экономической, политической, идеологической и социальной областях.

Политические функции государства представляют собой направления деятельности, которые выражают волю социальных сил, стоящих у власти. Эти функции проявляются в удержании и осуществлении государственной власти в интересах тех слоев населения, которые составляют социальную основу данной власти.

Экономические функции государства проявляются в выработке и государственной координации основных направлений экономики в устойчивом режиме. На разных этапах развития общества государственная деятельность в сфере экономики может проявляться неодинаково: в одних случаях государство осуществляет хозяйственно-организаторскую деятельность административно-командными методами, в других случаях берет на себя роль «ночного сторожа», которая заключается в невмешательстве государства в экономическую деятельность частных предпринимателей.

Функция охраны правопорядка – это деятельность государства, направленная на обеспечение точного и полного осуществления его законодательных предписаний всеми участниками общественных отношений.

Социальные функции государства призваны обеспечить нормальные условия жизни для всех членов общества и социальную защищенность личности. Общесоциальными функциями государства являются обеспечение национальной безопасности, ликвидация последствий экологических катастроф и стихийных бедствий, реализация социальных программ, социальное обеспечение нетрудоспособных, поддержка здравоохранения, защита прав и свобод граждан и многие другие. Неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих функций способно привести государство к ослаблению, а затем к распаду и в конце концов – к гибели.

Идеологические функции государства проявляются в целенаправленном информационном воздействии на население посредством средств массовой информации. Содержание (отбор и оценка), а также способы подачи информации создают идеологическое поле, в котором действует государственная власть.

Функция обеспечения прав и свобод граждан – это особая функция. Она проявляется, с одной стороны, в самоограничении власти государства в отношении граждан, с другой стороны, в защите прав и свобод каждого отдельно взятого гражданина посредством социального обеспечения, здравоохранения и осуществления правоохранительных мер.

Внешние функции – это направления деятельности государства по отношению к другим государствам в сфере обеспечения политических интересов данного государства.

Функция сотрудничества с другими государствами – это разнообразная деятельность государства, направленная на установление и развитие равноправных экономических, политических, культурных и других отношений, гармонично сочетающих интересы данного государства с конкретными и общими интересами всех государств. Осуществляется в экономической сфере (международный координатор – ООН и ее специализированные учреждения), в политической области (международный координатор – Совет Безопасности ООН и региональные международные организации), в культурной и научно-технической сфере (ЮНЕСКО – образование, наука, культура; МАГАТЭ – Международное агентство по атомной энергетике, другие международные организации).

Функция обороны государства включает в себя систему специальных мероприятий: укрепление оборонной мощи, развитие вооруженных сил, повышение боеспособности и боеготовности армейских подразделений, военное обучение резерва, организация гражданской обороны, охрана государственных границ.

Государства, проводящие агрессивную внешнюю политику, наряду с указанными функциями осуществляют захват чужих территорий. Функция захвата нехарактерна для современных демократических государств. Наиболее интенсивное развитие экспансионистская функция ряда государств получила во время мировых и колониальных войн.

Глобальные функции – это направления деятельности государства, сочетающие в себе признаки внутренних и внешних функций:

- обеспечение и гарантии прав и свобод человека;
- контроль за достижениями научно-технического прогресса, влияющими на жизнеспособность человечества;
- сдерживание распространения оружия массового поражения;
- борьба с терроризмом;
- экологическая.

4.3. Классификация форм осуществления функций государства

1. По характеру деятельности основных звеньев механизма государства:
 - **законодательная деятельность** заключается в издании представительными и законодательными органами законов, обязательных для ис-

полнения всеми государственными органами, общественными объединениями, органами местного самоуправления, должностными лицами и гражданами;

– **управленческая или исполнительная деятельность** представляет собой основанную на законах оперативную, повседневную реализацию органами исполнительной власти (государственного управления) функций государства в сферах развития экономики и культуры, социального обеспечения и здравоохранения, транспорта и связи, охраны общественного порядка и обороны страны и т.д.;

– **судебная деятельность** охватывает реализацию функций государства путем осуществления правосудия всеми звеньями судебной системы страны;

– **контрольно-надзорная деятельность** – это выполнение функций государства посредством действия всех разновидностей государственного надзора и контроля за законностью. Особое место в системе этих средств занимает прокурорский надзор за точным и единообразным исполнением действующих на территории Российской Федерации законов, осуществляемый Генеральным прокурором РФ и подчиненными ему прокурорами.

2. По однородным внешним признакам деятельности органов государства, посредством которой реализуются его функции:

– **правовая** (подразделяется на *правотворческую и правоприменительную деятельность*. В рамках правоприменительной деятельности выделяются оперативно-исполнительная и охранительная);

– **организационная** (заключаются в однородной по своим внешним признакам деятельности государства, не влекущей за собой юридических последствий).

Подразделяется на *организационно-регламентирующую*, например, технико-организационное обеспечение функционирования различных звеньев государственного механизма; *организационно-хозяйственную*, например, экономическое обоснование, контрольно-ревизионная деятельность, бухгалтерский учет, статистика, организация снабжения, сбыта и т.п.; *организационно-идеологическую*, например, разъяснение издаваемых законов и иных нормативных актов, формирование общественного мнения, работа средств массовой информации и т.д.).

Глава 5

ТИПОЛОГИЯ И ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

5.1. Понятие «тип государства»

Тип государства – это взятые в единстве общие черты различных государств, система важнейших признаков и сторон, порождаемых соответствующей эпохой, характеризующихся общими сущностными свойствами.

Понятие «тип государства» служит для обозначения наиболее общих (типичных) черт различных государств, дающих возможность определить типовую принадлежность государства, то есть родство с другими государствами.

Назначение типологизации проявляется в следующем:

- смена исторических типов государства и права является одним из наиболее важных исторических моментов, без учета которых невозможно правильно понять ни развитие их сущности, ни социально-политическое содержание и назначение, ни изменение их форм, функций, места и роли в структуре политической системы общества;

- типология облегчает понимание внутренней логики и закономерностей процесса исторического развития государства и права, выступает как основа научного предвидения будущего государства и права России, равно как и многих других стран;

- процесс типизации государств и правовых систем позволяет органически сочетать исследование общих закономерностей развития государственно-правовых явлений, свойственных всем без исключения типам государства и права;

- в процессе типизации государств и правовых систем создаются все необходимые предпосылки и возможности для широкого обобщения, систематизации и анализа всего фактического и научного материала, который касается практически всех сторон процесса возникновения и развития общества, государства и права, их последовательного перехода от одной ступени к другой;

- процесс типологии государства и права создает объективную основу для научного изучения процесса естественно-исторического развития государства и права, дает возможность осуществлять государственно-правовое строительство в разных странах на строго научной основе;

– понятие «тип государства» позволяет достаточно точно определить характер государства самых разнообразных эпох истории. Тип государства представляет собой строгую систему его важнейших сторон и свойств, порождаемых соответствующей исторической эпохой.

Типизация государства и права производится в соответствии с выработанными социально-политической практикой объективными критериями: социально-классовой сущностью, содержанием и направленностью государственной власти, характером и уровнем развития производительных сил и соответствующих им производственных отношений, основными принципами организации и функционирования государства и права и др.

В соответствии с данными критериями в рамках современной теории государства и права различаются два подхода к типологии государства: формационный и цивилизационный.

С позиций формационной теории тип государства определяется тем, какому классу (классам) оно служит, а значит, в конечном счете, какому экономическому базису данного общества, формирующему эти классы. То есть, с этой точки зрения, тип государства – это совокупность тесно взаимосвязанных черт государства, соответствующих определенной классовой структуре общества, которая в свою очередь обусловлена экономическим базисом общества.

Согласно цивилизационной теории тип государства определяется не столько объективно-материальными, сколько идеально-духовными, культурными факторами.

5.2. Формационный подход к типологии государств

Главный критерий типологии государств при формационном подходе – принадлежность государства к конкретной общественно-экономической формации, которая представляет собой исторический тип общества, основывающийся на определенном способе производства. Каждая общественно-экономическая формация характеризуется определенным типом производственных отношений (экономический базис). Над экономическим базисом каждой общественно-экономической формации возвышается соответствующая надстройка в виде совокупности идей, теорий, взглядов, представлений, различных организаций и учреждений, а также системы возникающих между ними отношений. Каждой общественно-экономической формации соответствует определенный исторический тип

государства и права. Смена одной общественно-экономической формации другой знаменует собой смену системы производственных отношений – экономического базиса, возникающей на его основе надстройки, а вместе с тем соответствующего типа государства и права.

Истории известны пять общественно-экономических формации, четыре из которых характеризуются наличием государства: рабовладельческая, феодальная, буржуазная и коммунистическая (включающая две фазы: социализм и коммунизм). Соответственно выделяют четыре типа государства: рабовладельческое, феодальное, буржуазное и социалистическое.

Деление истории на общественно-экономические формации получило официальное признание после издания в 1938 г. Краткого курса истории Всесоюзной Коммунистической партии (большевиков) и принадлежит лично И. В. Сталину.

Характерные черты рабовладельческого государства:

- это первый исторический тип государства, возникший в результате разложения первобытнообщинного строя и представлявший собой политическую организацию экономически господствующего класса рабовладельцев.

- экономический базис рабовладельческого общества составляет собственность рабовладельцев на средства производства и орудия труда, к которым причисляются и люди (рабы).

- государство создано в целях охраны, укрепления и развития собственности рабовладельцев, как орудие их классового господства.

Замечание: формационная теория (в сталинской интерпретации) относит к рабовладельческому типу государств помимо античных государств – Афинского и Римского – многочисленные государства Древнего Востока: Египет, Вавилонское государство, Ассирию, Хеттское царство, Индию и Китай, что является грубой ошибкой. Древневосточные государства не имели признаков четкого классового деления на рабовладельцев и рабов. Основным производителем здесь всегда оставался крестьянин-общинник.

Характерные черты феодального государства:

- это особая политическая организация класса феодалов;

- основу производственных отношений феодального общества составляет собственность феодалов на землю как главное средство производства в эпоху феодализма;

- феодальное государство есть орудие организованного насилия над крепостными крестьянами, важнейшее средство охраны, укрепления и развития феодального экономического базиса;

Характерные черты буржуазного государства:

- закрепляет и защищает буржуазный экономический строй, охраняет условия буржуазной эксплуатации, и прежде всего ее основу – частную собственность на орудия и средства производства;
- выступает как орудие господства капитала над трудом.

Характерные черты социалистического государства:

- представляет собой последний исторический тип государства;
- является организацией политической власти трудящихся во главе с рабочим классом;
- организационная форма экономического и социально-культурного руководства обществом в условиях строительства социализма и коммунизма;
- экономическую базу социалистического государства составляют общественные социалистические формы собственности и социалистическая система хозяйства;
- социалистическое государство имеет гораздо более широкую социальную базу, чем любое досоциалистическое государство;
- это последний тип государства, на смену которому должно прийти коммунистическое общественное самоуправление.

Слабыми сторонами формационной типологии государства являются: – ограниченность критерия;

- условность, догматизм и схематичность процесса смены одних типов государств другими;
- данная типология не охватывает всего многообразия типов государств, существовавших за историю человечества, и касается, прежде всего, европейской цивилизации. Этот недостаток выразился в признании К. Марксом наличия особого «азиатского способа производства»;
- апологетика социалистического государства, представление о нем как о высшем неэксплуататорском типе государства, «отмирающем» государстве.

5.3. Цивилизационный подход к типологии государств

В основе цивилизационного подхода к типологии государств выступают такие факторы цивилизации, как культура, религия, национальная самобытность, технология и другие состояния культуры и общества.

Понятие «цивилизация» утвердилось в европейской науке в эпоху Просвещения и нашло в последствии свое развитие в трудах крупнейших

представителей философско-социологической мысли (О. Шпенглер, А. Тойнби, М. Вебер, Ш. Эйзенштадт, П. Сорокин, М. Зингер и др.).

Цивилизация – социокультурная система, обеспечивающая высокую степень дифференциации жизнедеятельности в соответствии с потребностями сложного, развитого общества и вместе с тем поддерживающая его необходимую интеграцию через создание регулируемых духовно-культурных факторов и необходимой иерархии структур и ценностей.

В ходе исторического развития сложилось более двадцати цивилизаций, которым соответствуют определенные типы государственности.

Классификация типов цивилизаций:

1. В соответствии с периодами исторического развития:

- древние локальные цивилизации (древнеегипетская, шумерская, эгейская и другие);
- особенные цивилизации (индийская, китайская, западноевропейская, православная и другие) с соответствующими типами государств;
- современная цивилизация с ее государственностью, которая в настоящее время только складывается и для которой характерно совместное существование традиционных и современных социально-политических структур.

2. По характеру организации государственно-политических институтов:

- первичные цивилизации. Государства первичных цивилизаций (Древний Египет и другие) существовали как политико-религиозные комплексы, обожествлявшие фараонов и занимавшиеся религиозной деятельностью. Различие между светской и религиозной властью не проводилось;
- вторичные цивилизации. Государства вторичных цивилизаций, в том числе европейские государства, выступали в обществе как элемент, подчиненный культурно-религиозной системе, а власть монарха рассматривалась как проявление божьей воли. Для вторичных цивилизаций характерно отчетливое различие между светской властью государства и религиозной властью церкви.

Государства в первичных и вторичных цивилизациях резко отличаются друг от друга по своему месту в обществе, выполняемой роли, социальной природе.

В первичных цивилизациях государство само определяет характер социальных и экономических структур, то есть, является составной частью

не только политической надстройки, но и базиса. Отличительной особенностью этих обществ было соединение государства с религией в политико-религиозном комплексе.

Во вторичных цивилизациях (западноевропейской, североамериканской, восточно-европейской, латиноамериканской, буддийской и др.) проявилось отчетливое разграничение между государственной властью и культурно-религиозным комплексом. Положение правителя было двойственным. С одной стороны, он – средство утверждения сакральных принципов и заветов. А с другой – он сам не вправе нарушать эти заветы, иначе его власть незаконна.

Слабыми сторонами цивилизационного подхода являются:

- недооценка социально-экономических факторов;
- существование множества критериев и несовпадающих классификаций;
- отсутствие собственно юридического подхода к государству, в результате чего предметом классификации вместо государства выступает общество.

5.4. Понятие формы государства и ее элементы

Форма государства – совокупность существенных способов организации, устройства и осуществления государственной власти.

Форма государства – понятие сложное, включающее в себя три элемента: форму правления, форму территориального устройства и политический режим.

Форма правления – совокупность способов организации государственной власти.

Форма государственного устройства – внутреннее деление государства на составные части: административно-государственные единицы, административные образования или суверенные государства.

Политический режим – совокупность средств и способов осуществления государственной власти и управления.

5.4.1. Формы государственного правления

В рамках современной теории государства и права различаются две формы правления: монархия и республика.

Монархия – это форма правления, при которой верховная власть полностью или частично принадлежит монарху.

Признаки монахий:

- власть передается по наследству в бессрочное и пожизненное владение независимо (в большинстве случаев) от воли народа;
- монарх персонифицирует государство, выступает во внешней и внутренней политике как его глава;
- монарх осуществляет единоличное правление. Его власть верховна и суверенна (независима);
- в большинстве случаев монарх считается свободным от ответственности.

Виды монахий:

Абсолютная (неограниченная) монархия характеризуется:

- неограниченной и ни перед кем неподотчетной властью монарха;
- отсутствием каких-либо представительных учреждений;
- сосредоточением всей государственной власти в руках монарха;
- тем, что монарх единолично издает законы, руководит правительством и контролирует правосудие;
- полным бесправием народа.

Примеры: Россия XVII–XVIII вв., Франция при Людовике XIV, современный Бруней.

Разновидностью абсолютистской монархии является теократическая монархия, глава государства одновременно представляет и светскую и религиозную власть (Саудовская Аравия).

Конституционная (ограниченная) монархия характеризуется тем, что:

- власть монарха ограничена выборным органом – парламентом и особым правовым актом – конституцией;
- монарх осуществляет представительские функции;
- правительство несет ответственность не перед монархом, а перед парламентом;
- в ряде случаев монарх сохраняет право назначать и смещать министров.

Примеры: Великобритания, Швеция, Дания и др.

Дуалистическая монархия характеризуется тем, что:

- возникает на стыке исторических эпох, когда феодалы не в состоянии безраздельно управлять государством, а буржуазия не в силах взять всю полноту власти;
- государственная власть имеет двойственный характер. Монарх выражает интересы феодалов и формирует путем назначения верхнюю пала-

ту парламента. Нижняя палата, которая формируется выборным путем, представляет интересы буржуазии.

Пример: Германия в конце XIX – начале XX вв.

Республика – это форма правления, при которой верховная власть принадлежит избранным на определенный срок органам власти.

Признаки республик:

- коллективное правление;
- высшие органы государственной власти имеют сложную структуру, несут ответственность за осуществление полномочий согласно закону;
- решения, принимаемые высшими органами власти, подлежат коллегиальному обсуждению по соответствующей процедуре;
- республиканское правление основано (в большинстве случаев) на принципе разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную;
- все высшие органы государственной власти избираются народом либо формируются общенациональным представительным учреждением;
- органы власти избираются на определенный срок;
- все должностные лица в республике несут ответственность.

Виды республик:

Президентская республика характеризуется:

- определенным соотношением полномочий президента – главы государства, парламента – законодательного органа и правительства – органа исполнительной власти, при котором в руках президента соединяются полномочия главы государства и главы правительства;
- государственное управление строится по принципу жесткого разделения властей. Президент управляет, парламент принимает законы;
- правительство ответственно перед президентом;
- как правило, внепарламентским способом избрания президента (всенародное избрание);
- отсутствием ответственности правительства перед парламентом;
- отсутствием у президента права роспуска парламента, наоборот, парламент может возбудить процесс отстранения президента от власти.

Примеры: США, Аргентина, Мексика, Бразилия.

Парламентская республика характеризуется:

- провозглашением принципа верховенства парламента, перед которым правительство несет политическую ответственность за свою деятельность;

- наличием должности премьер-министра, которого избирает (назначает) парламент;
- тем, что правительство формируется только парламентским путем из числа лидеров партии, получившей большинство в парламенте;
- номинальным участием президента в формировании правительства. Его политические функции могут быть реализованы только с согласия правительства, исходящие от него нормативные акты приобретают юридическую силу, как правило, только после одобрения правительством или парламентом.

Примеры: ФРГ, Финляндия, Индия, Турция и др.

Парламентско-президентская республика характеризуется сочетанием президентской и парламентской властей.

Пример: Франция.

5.4.2. Форма государственного устройства

Форма государственного устройства показывает:

- из каких частей состоит внутренняя структура государства;
- каково положение этих частей и каковы взаимоотношения их органов;
- как строятся отношения между центральными и местными государственными органами;
- в какой государственной форме выражаются интересы каждой нации, проживающей на территории данного государства.

Теория государства выделяет различные виды территориального (национально-государственного и административно-территориального) устройства государства. Таковые делятся на две основные группы: традиционные и нетрадиционные. К традиционным относятся унитарные и федеративные государства. К нетрадиционным относятся конфедерации, союзы, сообщества, содружества, унии, фузии, инкорпорации и т.д.

Унитарное государство – единое, цельное государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые подчиняются органам власти и признаками государственного суверенитета не обладают.

Признаки унитарного государства:

- 1) политическое и территориальное единство государства;
- 2) единое гражданство;
- 3) единые высшие органы законодательной, исполнительной и судебной власти;

4) централизация государственной власти, единая структура государственного аппарата на всей территории страны;

5) контроль за деятельностью административно-территориальных единиц;

6) при этом компетенция может быть распределена (по некоторым вопросам) между центром и местами, как правило, на договорной или конституционной основе;

7) все административно-территориальные единицы имеют одинаковый юридический статус и равное положение по отношению к центральным органам;

8) административно-территориальные единицы не могут обладать какой-либо политической самостоятельностью.

Примеры: Польша, Япония, Китай, Афганистан, Пакистан.

По степени зависимости местных органов власти от центральных различают централизованные и децентрализованные унитарные государства. В первом случае за органами самоуправления регионов осуществляется прямой контроль посредством назначения из центра чиновников. Во втором случае за местными органами осуществляется косвенный контроль и тем самым, с учетом национальных особенностей регионов, допускается их определенная автономия.

Федеративное государство – добровольное объединение нескольких ранее самостоятельных государственных образований в одно союзное государство.

Согласно другой точке зрения, государственные образования, входящие в состав федерации, не суверенны, поскольку не обладают верховенством внутри федерации и внешней политической независимостью. Государства – субъекты федерации имеют некоторый эквивалент суверенитета, так как располагают определенной степенью суверенности и вправе участвовать в осуществлении федеральной власти через верхнюю палату парламента.

Признаки федерации:

1) два уровня государственного аппарата: федеральные органы государственной власти и управления и органы власти и управления субъектов федерации;

2) две системы законодательства – федеральная и каждого субъекта федерации;

3) две судебные системы – общефедеральная и субъектов федерации;

4) двухканальная система налогов – федеральная налоговая система и налоговая система субъектов федерации;

5) разделение сфер полномочий федеральных органов и субъектов федерации;

6) «двойное гражданство», то есть гражданин субъекта федерации одновременно является гражданином федерации.

В зависимости от принципа формирования различают три вида федерации: территориальные федерации (США, Мексика), национальные (бывшая Югославия) и национально-территориальные (Россия).

Конфедерация – это объединение государств, как правило, на договорной основе, для достижения определенных целей (экономических, политических, социальных и др.), позволяющее создать наиболее благоприятные условия для деятельности этих государств. Эти цели могут носить как временный, так и постоянный характер.

Признаки конфедерации:

1) как правило, не имеет единых законодательных органов, единой системы налогов, единого бюджета и единого гражданства;

2) порядок вступления в конфедерацию основан на принципе добровольности и согласия всех ее членов. Выход из конфедерации может производиться на основе одностороннего волеизъявления;

3) в большинстве случаев носит временный характер. Постепенно превращается в федерацию (Швейцарский союз, Германский союз, США), либо распадается (Австро-Венгрия, ОАР);

4) субъекты конфедерации являются полностью самостоятельными государствами. Ограничение их суверенитета касается только тех сторон деятельности, которые стали предметом их добровольного объединения;

5) только интересующие всех субъектов конфедерации вопросы могут стать предметом нормоустановительной деятельности конфедеративных органов.

Содружество – еще более аморфное, чем конфедерация, но, тем не менее, организованное объединение государств, характеризующихся наличием общих признаков, определенной степенью однородности.

Признаки содружества:

1) это не государство, а своеобразное объединение независимых государств;

2) цели, выдвигаемые при создании содружества, затрагивают важные интересы государств, что не позволяет отнести их к разряду второстепенных;

3) могут создаваться и надгосударственные органы;

– денежные средства, если это необходимо для целей содружества, объединяются добровольно и в тех размерах, которые субъекты содружества сочтут необходимыми и достаточными;

4) правотворческая деятельность содружества осуществляется в форме нормативных актов, которые могут принимать главы государств, другие уполномоченные на это органы (устав содружества, акты об общих вооруженных силах и т.п.);

5) имеет переходный характер. Может развиваться в конфедерацию и даже в федерацию, либо, наоборот, послужить этапом окончательной дезинтеграции государств.

Примеры: СНГ, Британское содружество наций.

Сообщество – переходная форма к иной государственной организации общества, в большинстве случаев усиливающая интеграционные связи государств.

Признаки сообщества:

- 1) имеет над государственные органы и бюджет;
- 2) целью сообщества является отмена таможенных, визовых и других экономических барьеров.

Пример: бывшее Европейское сообщество.

Империя – насильственное объединение государств, осуществленное либо путем завоевания, либо путем создания иного вида давления (экономического, политического и т.п.). Иногда имеет место добровольное вхождение некоторых государств в состав империи, например, когда народу этого государства грозит уничтожение со стороны «третьего» государства, и в воссоединении с родственными государствами (по религии, языку) народ этого государства видит свое спасение.

Уния – добровольное объединение двух государств под властью одного монарха (Норвегия и Швеция в 1815 г).

Фузия – воссоединенные государства, образованные в результате исторически закономерного слияния (ФРГ и ГДР).

5.4.3. Политический режим

Режим характеризуют:

- правовое положение личности в обществе и государстве, ее фактическое положение;
- воздействие государства на политическую жизнь страны и другие черты;

– правовая форма применения тех или иных способов осуществления государственной власти.

Виды политических режимов:

Все режимы делятся на ***демократические и недемократические.***

Демократический режим – это способ осуществления государственной власти, обеспечивающий участие народа в управлении государством.

Характерные черты демократических режимов:

- формирование органов власти выборным путем;
- политический плюрализм, то есть свобода деятельности различных политических партий, движений, союзов;
- гарантированное существование политических прав и свобод граждан;
- равноправие всех форм собственности;
- децентрализация власти, широкое развитие всех форм самоуправления.

Антидемократический режим – это способ осуществления государственной власти, предусматривающий отстранение широких масс населения от участие в управлении государством.

Разновидности антидемократических режимов: деспотия, тирания, авторитарный, тоталитарный, фашистский.

Деспотический – режим, характерный для монархической формы правления, а именно для абсолютистской монархии (древневосточный монархии), когда неограниченная власть сосредотачивается в руках одного лица, получающего ее законно (по наследству). Данный режим отличается крайним произволом в управлении (власть осуществлялась подчас болезненно властолюбивыми лицами), полным бесправием и подчинением деспоту со стороны его подданных, отсутствием правовых и моральных начал в управлении. Деспот опирается на разветвленный бюрократический аппарат и армию. Жестоко подавляется любое инакомыслие.

Тиранический – режим, основанный на узурпации власти тираном и жестоких методах ее осуществления (тирании часто устанавливались в античных полисах, например, тирания Агафокла в Сиракузах). Власть тирана устанавливается насильственным, захватническим путем, смещением законной власти с помощью государственного переворота, отличается произволом, террором, жестокостью.

Авторитарный – режим, при котором власть осуществляется ограниченным кругом лиц и не контролируется народом; режим может осуще-

ствляться в разных формах. Представительные органы реально никакой роли в жизни общества не играют. Управляет правящая элита во главе с вождем или группой лиц (хунтой, олигархией, партийной группировкой). Устанавливается авторитарный режим в результате военного или государственного переворота.

Тоталитарный – режим, являющийся крайней формой авторитарного режима (социалистические государства периодов «культа личности»). Характеризуется наличием одной официальной идеологии, одной политической партии, слиянием партийного аппарата с государственным и формированием партийной номенклатуры; наличием «культа личности», партийной монополией на средства массовой информации, крайним центризмом в управлении, огосударствлением собственности, милитаризацией. Формально политические права и свободы закрепляются в законе, но отсутствует механизм их реализации.

Фашистский – режим, являющийся крайней формой тоталитаризма (Италия, Венгрия в 20–40 гг. XX в.). При фашистском режиме национализм становится государственной политикой. Целью фашистского государства объявляется охрана национальной общности, решение геополитических, социальных задач, защита чистоты расы. Фашистские режимы возникают в определенных исторических условиях, при нарастании социальной напряженности, обнищании масс.

Глава 6

МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА

6.1. Понятие и признаки механизма государства

Механизм государства – система специальных органов и учреждений, посредством которых государство осуществляет свои функции.

Признаки государственного механизма:

1. Механизм государства – это *система* государственных органов, основанная на единстве принципов его организации и деятельности, закрепленных в Конституции Российской Федерации, Законе РФ «Об основах государственной службы Российской Федерации» и других федеральных законах.

2. Механизм государства характеризуется *сложной структурой*, отражающей определенное место, которое занимают в ней различные виды и группы (подсистемы) государственных органов, их соотношением и взаимосвязями.

3. В статье 10 Конституции РФ в качестве основополагающего закреплён принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную. Согласно статье 12 Конституции РФ, органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти.

4. Между государственным механизмом и функциями государства существует тесная обратная связь. Функции современного Российского государства осуществляются, получают свое реальное воплощение, обретают жизнь при помощи государственного механизма, посредством деятельности всей системы объединяемых им и взаимосвязанных между собой государственных органов. Вместе с тем от функций государства зависит структура государственного механизма, они непосредственно влияют на возникновение, развитие и содержание деятельности тех или иных органов государства.

5. Механизм государства для обеспечения возложенных на него задач управления делами общества, воздействия на сложные социальные процессы и сферы, выполнения связанных с этим государственных функций располагает необходимыми материальными средствами, так называемыми вещественными придатками, на которые опираются в своей деятельности отдельные государственные органы и без которых не может обходиться ни одно государство.

Вывод: механизм государства – это государственный аппарат и его материальные придатки (армия, полиция, разведка, тюрьмы и другие силовые структуры).

Государственный аппарат – часть механизма государства, представляющая собой систему органов государства, с помощью которых осуществляется государственная власть, выполняются основные функции, достигаются стоящие перед государством на различных этапах его развития цели и задачи.

6.2. Понятие и виды государственных органов

Орган государства – это часть государственного механизма, его основная ячейка, обладающая определенными признаками, наделенная конкретным объемом властных полномочий для реализации четко определенных функций.

Характерные черты государственного органа.

1. Государственный орган наделен властными полномочиями, т.е. юридически закрепленными возможностями осуществлять государственную власть, принимать от имени государства юридически значимые решения и обеспечивать их реализацию.

Государственно-властное полномочие характеризуется тем, что:

а) порядок формирования и деятельности органа, его структура и компетенция (права и обязанности) закрепляются нормами права; б) орган государства наделен правом издания юридических актов, содержащих обязательные общие и индивидуальные правовые предписания; в) установленные этими актами предписания обеспечиваются прежде всего мерами убеждения, воспитания, поощрения, будучи одновременно с тем охраняемыми от нарушений возможностью применения принудительной силы государства; г) государственный орган опирается на материальное обеспечение своих предписаний благодаря возможности распоряжаться определенной частью средств из государственного бюджета.

2. Государственный орган наделен определенной экономической и организационной обособленностью и самостоятельностью.

3. Каждый государственный орган сообразно своей компетенции выполняет свойственные ему функции. Механизм государства действует через отдельные государственные органы: функции государства в целом осуществляются посредством функций отдельных государственных орга-

нов. Государственный орган, выполняя свои функции, тем самым одновременно участвует в реализации различных функций государства.

4. Для осуществления функций государственные органы располагают необходимыми материальными средствами, к каковым можно отнести разного рода материальные ценности и многочисленные организации, предприятия, учреждения, хотя и выполняющие текущую государственную работу, но не являющиеся органами государства.

5. Физическим воплощением государственного органа являются *государственные служащие*.

Вывод: орган государства – это юридически оформленная, организационно и хозяйственно обособленная часть государственного механизма, состоящая из государственных служащих, наделенная государственно-властными полномочиями и необходимыми материальными средствами для осуществления в пределах своей компетенции определенных задач и функций государства.

6.3. Классификации органов государства

1. По *критерию легитимности* подразделяются на:

а) органы, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, конституциями, уставами субъектов РФ для непосредственного выполнения задач и функций государства (Президент РФ, Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ, министерства и иные федеральные органы исполнительной власти, суды, прокуратура, органы законодательной и исполнительной власти субъектов РФ);

б) органы, учреждаемые в установленном законодательством порядке для обеспечения исполнения полномочий, функционирования указанного в предыдущем пункте вида государственных органов (Администрация Президента, аппараты палат Федерального Собрания, Правительства, высших судебных органов РФ, органов законодательной и исполнительной власти субъектов РФ).

Государственные органы, относящиеся к первому из рассмотренных видов, представляется обоснованным именовать первичными органами, ко второму – вторичными, производными от первых.

2. На основе *принципа разделения властей* государственные органы делятся на законодательные, исполнительные, судебные.

3. По *действию в пространстве* государственные органы подразделяются на федеральные органы и органы субъектов Федерации. При этом

Суды, прокуратура, вооруженные силы всегда относятся к федеральным органам.

4. *По срокам полномочий* государственные органы делятся на постоянные и временные. **Постоянные органы** создаются без ограничения срока действия, **временные** – для достижения краткосрочных целей.

5. *По порядку принятия решений* подразделяются на: коллегиальные и единоличные. Например: Президент (единоличный орган), Федеральное Собрание (коллегиальный орган);

6. *По иерархии* органы подразделяются на федеральные, республиканские и местные. *Федеральные органы* действуют в общегосударственном масштабе, *республиканские и местные* – в масштабах субъекта федерации;

7. *По правовым формам деятельности* различают правотворческие, правоприменительные и правоохранительные органы;

8. *По характеру компетенции* выделяют органы общей компетенции – Правительство и специальной компетенции – министерства.

6.4. Принципы организации и деятельности механизма государства

Принципы организации и деятельности механизма государства – это законодательные отправные начала, идеи и требования, лежащие в основе формирования, организации и функционирования механизма (аппарата) государства. Они подразделяются на **общие принципы**, относящиеся к механизму государства в целом, и **частные принципы**, действие которых распространяется лишь на некоторые звенья государственного механизма, отдельные органы или группы органов.

Общие принципы подразделяются на две группы:

1) закрепленные в Конституции РФ:

- принцип народовластия;
- принцип гуманизма;
- принцип разделения властей;
- принцип федерализма;
- принцип законности

2) принципы, сформулированные в Федеральном законе «О системе государственной службы Российской Федерации», Федеральном законе «О государственной гражданской службе Российской Федерации», федераль-

ных конституционных законах «О судебной системе Российской Федерации», «О Конституционном Суде Российской Федерации», Федеральном законе «О прокуратуре Российской Федерации» (новая редакция) и др.:

- верховенство Конституции Российской Федерации и федеральных законов над иными нормативно-правовыми актами, должностными инструкциями при исполнении государственными служащими должностных обязанностей и обеспечении их прав;

- единство правовых и организационных основ федеральной гражданской службы и гражданской службы субъектов Российской Федерации;

- приоритет прав и свобод человека и гражданина, их непосредственное действие; обязанность государственных служащих признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина;

- равный доступ граждан к государственной службе в соответствии со способностями и профессиональной подготовкой;

- обязательность для государственных служащих решений, принятых вышестоящими государственными органами и руководителями в пределах их полномочий и на основе законодательства Российской Федерации;

- профессионализм и компетентность госслужащих;

- доступность информации о гражданской службе;

- взаимодействие с общественными объединениями и гражданами;

- защищенность гражданских служащих от неправомерного вмешательства в их профессиональную служебную деятельность;

- некоторые другие.

Частные принципы проистекают из общих и конкретизируют их.

К числу этих принципов следовало бы также отнести предусмотренный Конституцией РФ и федеральными процессуальными законами принцип осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон, а также на закрепленный в Федеральном законе «О прокуратуре Российской Федерации» (новая редакция; ст. 4, п. 2) принцип организации и деятельности прокуратуры РФ, согласно которому органы прокуратуры осуществляют полномочия в строгом соответствии с действующими на территории России законами, независимо от федеральных органов государственной власти, органов власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, общественных объединений.

6.5. Структура государственного механизма на примере Российской Федерации

6.5.1. Органы представительной и законодательной власти

Представительными государственными органами являются законодательные органы и местные органы власти. Они формируются путем избрания населением, действуют от его имени и ответственны перед ним. Функции законодательной власти осуществляют высшие представительные органы государства. Законодательный орган занимает главенствующее положение в механизме государства: он устанавливает предписания, обязательные для исполнительной власти и составляющие законодательную основу деятельности судебной власти.

Представительным и законодательным органом России является *Федеральное Собрание*, которое состоит из двух палат – *Совета Федерации и Государственной Думы*.

В Совет Федерации входят по два представителя от каждого из 85 субъектов Российской Федерации: по одному от представительного и исполнительного органов государственной власти.

Государственная Дума состоит из 450 депутатов, избираемых в соответствии с федеральным законом. Депутаты работают на постоянной профессиональной основе. Главная функция Государственной Думы – принятие законов.

Федеральное Собрание является постоянно действующим органом.

К ведению Совета Федерации относятся:

- рассмотрение и утверждение законов, принятых Госдумой;
- изменение границ между субъектами Федерации;
- утверждение указов Президента РФ о введении военного или чрезвычайного положения;
- принятие решения о возможности использования Вооруженных Сил России за пределами ее территории;
- назначение выборов Президента РФ;
- назначение на должность судей Конституционного Суда, Верховного Суда, Генерального прокурора и другие вопросы.

В компетенцию Государственной Думы входят:

- дача согласия Президенту на назначение Председателя Правительства РФ;

- решение вопроса о доверии Правительству;
- назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального банка РФ;
- назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного по правам человека, действующего в соответствии с федеральным конституционным законом;
- объявление амнистии и другие вопросы.

Система представительных и законодательных органов государственной власти как составная структурная часть механизма Российского государства, наряду с Федеральным Собранием, включает в себя также законодательные и представительные органы, образуемые субъектами Российской Федерации. Органы законодательной власти субъектов Российской Федерации называются по-разному: областные и краевые думы (в городе федерального значения Москве – Городская дума), Законодательное собрание (в городе федерального значения Санкт-Петербурге и в Ленинградской области). Представительное собрание (в Астраханской области) и т.д.

6.5.2. Органы исполнительной власти

Согласно Конституции исполнительную власть Российской Федерации осуществляет **Правительство России**. Оно состоит из Председателя Правительства и заместителей Председателя Правительства и федеральных министров. Основная задача этих органов – исполнение законов, принятых парламентом. В целях их исполнения и на основе законов органы исполнительной власти в рамках своей компетенции издают собственные нормативно-правовые акты, которые не должны противоречить законам, и поэтому они называются подзаконными нормативно-правовыми актами. Поэтому органы исполнительной власти называются еще и распорядительными органами власти (исполнительно-распорядительными).

Правительство – это коллегиальный орган исполнительной власти, т. е. все решения членами правительства принимаются сообща, путем голосования. Члены правительства несут коллективную ответственность перед парламентом и перед главой государства за свою деятельность и могут быть отправлены в отставку всем составом правительства.

Правовой статус и порядок деятельности правительства определены главой 6 Конституции РФ и положениями Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации» 1997 г.

Функции Правительства РФ:

- разрабатывает и представляет Государственной Думе федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение;

- представляет Думе отчет об исполнении федерального бюджета;
- обеспечивает проведение в Российской Федерации единой финансовой, кредитной и денежной политики;
- обеспечивает проведение единой государственной политики в области культуры, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения, экологии;
- осуществляет управление федеральной собственностью;
- проводит меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, реализации внешней политики Российской Федерации;
- проводит меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью;
- реализует иные полномочия, возложенные на него Конституцией, федеральными законами, указами Президента.

Отраслевыми органами исполнительной являются министерства и другие ведомства, возглавляемые, как правило, единолично министрами – членами правительства или главами других ведомств.

Структура федеральных органов исполнительной власти включает:

- органы исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ, федеральные службы и федеральные агентства, подведомственные этим федеральным органам исполнительной власти (Министерство внутренних дел РФ, Министерство иностранных дел РФ, Министерство обороны РФ, Федеральное агентство по делам Содружества Независимых Государств, соотечественников, проживающих за рубежом и по международному гуманитарному сотрудничеству и т. д.)
- органы исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Правительство РФ, федеральные службы и федеральные агентства, подведомственные этим федеральным органам исполнительной власти (Министерство здравоохранения РФ, Федеральное агентство водных ресурсов, Федеральное агентство лесного хозяйства, Министерство спорта РФ и т. д.);
- федеральные службы и федеральные агентства, руководство деятельностью которых осуществляет Правительство РФ (Федеральная антимонопольная служба, Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии и т. д.).

Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации именуются правительствами или администрациями.

Президент Российской Федерации делит исполнительную власть с правительством Российской Федерации, может председательствовать на

заседаниях правительства Российской Федерации, осуществляет представительские функции, является Главнокомандующим Вооруженными Силами Российской Федерации, имеет право вето, может распустить Государственную Думу с назначением новых выборов. Согласно Конституции, Президент России является гарантом федеральной Конституции, прав и свобод человека и гражданина. Президент России в соответствии с Конституцией и федеральными законами определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Он как глава государства представляет Россию как внутри страны, так и в международных отношениях. Некоторые свои полномочия он осуществляет совместно с Федеральным Собранием России (например, назначение Председателя Правительства и других высших должностных лиц государства). Президент избирается на шесть лет гражданами России на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

Специальные (силовые) органы исполнительной власти – органы охраны правопорядка, органы государственной безопасности и вооруженные силы. Они отличаются от других исполнительных органов военизированной структурой, специфическим содержанием и особыми методами своей деятельности. Для решения задач по охране правопорядка, обеспечения безопасности государства и его обороны от нападения эти государственные органы могут применять меры силового воздействия, в том числе с использованием боевой техники и оружия.

Наряду с федеральным Президентом институт президентства существует и в ряде республик в составе Российской Федерации. При этом правовой статус президента как главы государства либо главы исполнительной власти определяется конституцией соответствующей республики.

6.5.3. Органы судебной власти

Судебная власть – одна из ветвей власти, она самостоятельна и действует независимо от законодательной и исполнительной властей. Согласно Конституции и Федеральному конституционному закону «О судебной системе Российской Федерации» (1996 г.), правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного, уголовного и арбитражного судопроизводства.

Судебная система Российской Федерации охватывает следующие разновидности органов судебной власти:

– Конституционный Суд Российской Федерации как орган конституционного контроля, осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства;

– Верховный Суд Российской Федерации как высший судебный орган по гражданским, уголовным, административным делам, разрешению экономических споров и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции.

Прокуратура Российской Федерации отдельно не выделена в Конституции РФ, структурно отнесена ею к Главе 7 «Судебная власть и прокуратура». По своему функциональному назначению прокуратура призвана непосредственно стоять на страже законности и правопорядка и является правоохранительным органом. Как определено в Конституции РФ, прокуратура Российской Федерации составляет единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору Российской Федерации. Правовой статус прокуратуры определен Федеральным законом 1992 г. «О прокуратуре Российской Федерации»

Прокуратура РФ осуществляет:

– разносторонний надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации;

– координацию деятельности органов внутренних дел РФ, Федеральной службы безопасности, федеральных органов налоговой полиции, таможенных органов РФ и других правоохранительных органов по борьбе с преступностью;

– уголовное преследование в соответствии с полномочиями, установленными уголовно-процессуальным законодательством РФ и иные функции.

Система прокуратуры Российской Федерации включает:

– Генеральную прокуратуру Российской Федерации;

– прокуратуры субъектов Российской Федерации;

– прокуратуры городов и районов (и другие территориальные прокуратуры);

– военную прокуратуру;

– специализированные прокуратуры (транспортные, природоохранные, пенитенциарные, на особо режимных объектах);

– научные и учебные организации прокуратуры (Университет прокуратуры Российской Федерации и т. д.);

– редакции печатных изданий прокуратуры.

Глава 7

ЛИЧНОСТЬ, ПРАВО, ГОСУДАРСТВО

7.1. Человек. Личность. Гражданин

Важнейшим условием нормального функционирования государственного организма является точный учет в государственной политике интересов и приоритетов личности, перед которой государство несет ответственность. Для характеристики взаимоотношений личности и государства важно уяснить суть категорий «человек», «личность», «гражданин».

Человек – это индивид, взятый вне социальных связей, то есть живое существо, представитель человеческого рода.

Личность – понятие, характеризующее человека с социальной стороны, его способность вступать в многочисленные социально-полезные связи с другими людьми. *Личность есть порождение общества.*

Гражданин – это человек, взятый в его отношениях с государством, то есть личность, обладающая определенным правовым статусом. Гражданин – продукт государства на известной ступени его развития.

Биологическое качество индивида выступает материальной основой личности, социальное преобразуется в правовой статус личности. Между человеческим, социальным и правовым существует прямая связь, внешним выражением которой является **правовой статус личности** в государственно организованном обществе.

Государство посредством права закрепляет личностные особенности граждан в категориях дееспособности: полной, неполной, частичной, ограниченной, нулевой, а также в категориях вменяемости и невменяемости, что, в свою очередь, определяет степень свободы личности, возможность ее самореализации.

Разграничение индивида как человека и как гражданина отразили законодательные акты демократических государств, в том числе Декларация прав человека и гражданина 1789 г. (Франция), Декларация прав и свобод человека и гражданина 1991 г. (Россия) и Конституция Российской Федерации 1993 г.

7.2. Правовой статус личности: структура, виды

Правовой статус – это юридически закрепленное положение личности в обществе.

Структура правового статуса включает в себя такие элементы, как правосубъектность, основные права и обязанности, законные интересы, гражданство, правоотношения общего (статутного) типа и юридическую ответственность.

Рассмотрим, из чего состоит структура правового статуса, т.е. из каких элементов он строится:

- права и обязанности,
- законные интересы,
- правосубъектность,
- гражданство,
- юридическая ответственность,
- правовые принципы и т.п.

Правовой статус – комплексная категория, которая отражает отношение личности и общества, гражданина и государства, индивида и коллектива, определяет реальное положение личности в обществе.

Важно, чтобы каждый правильно представлял свое положение, свои права и обязанности и свое место, ибо как справедливо отмечается в литературе, в жизни часто встречаются примеры ложно понятого или присвоенного статуса. Если статус понимается неверно, то человек ориентируется на неправильные образцы поведения. В случае присвоения чужого статуса субъект подлежит юридической ответственности, вплоть до уголовной.

В теории права принято различать три основных вида правового статуса: общий, специальный и индивидуальный. Наряду с основными видами выделяют также статус физических и юридических лиц; статус иностранцев, лиц без гражданства или с двойным гражданством; статус лиц, работающих в различных сферах, например, статус военнослужащих, сотрудников милиции, ФСБ.

Общий правовой статус – это статус индивида или гражданина государства, который определяется Конституцией, является одинаковым для всех граждан и характеризуется обобщенностью.

Содержание такого статуса составляют права и обязанности, которые предоставлены Основным законом всем и каждому. Общий правовой статус является базовым, то есть исходным для всех остальных. По нему можно судить о характере, социальной природе и степени демократичности государства.

Специальный правовой статус отражает особенности положения определенных категорий граждан: пенсионеров, студентов и других групп

населения. Указанные слои могут иметь дополнительные права, обязанности, льготы, предусмотренные законодательством.

Индивидуальный правовой статус фиксирует особенности конкретного лица: его пол, возраст, семейное положение, выполняемую работу и другие характерные признаки. Индивидуальный статус подвижен, динамичен, изменяется вместе с происходящими в жизни индивида переменами.

Существующие виды статуса на практике неразделимы: они тесно взаимосвязаны и взаимозависимы. Каждый человек выступает одновременно во всех правовых качествах, поскольку является гражданином своего государства, членом определенного слоя или группы и неповторимой личностью.

Общий правовой статус у всех один, специальных статусов – множество, индивидуальных – ровно столько, сколько граждан.

В Конституции РФ 1993 года получили выражения и закрепление следующие принципы правового статуса личности:

1. Закрепление сферы и характера прав и свобод, установленных общепризнанными принципами и нормами международного права.

Согласно этому принципу Российская Федерация признает и характеризует права и свободы, свойственные цивилизованному обществу. Эти права и свободы нашли отражение во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах, в Международном пакте о гражданских и политических правах, вступившем в силу в 1976 г.

2. Принцип неотчуждаемости основных прав и свобод человека и принадлежности их ему от рождения.

Он предполагает, что все люди признаются свободными и обладающими правами и свободами от рождения. Государство не вправе издавать законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина. Оно не может лишить гражданина Российской Федерации своего гражданства. Граждане, в свою очередь, свободны действовать в пределах своих неотчуждаемых прав и свобод, для чего не требуется никаких дозволений.

3. Равенство прав и свобод человека и гражданина. Этот принцип сводится к следующему.

Во-первых, осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

Во-вторых, смысл этого равенства выявляется по отношению к закону и суду. Государство призвано гарантировать равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения и т. д.

В-третьих, равенство прав и свобод человека и гражданина обретает реальное существование благодаря и тому, что они объявляются *Конституцией РФ непосредственно действующими*.

4. Принцип единства прав и обязанностей граждан. Он прежде всего основывается на том, что нет прав без обязанностей, как нет и обязанностей без прав.

7.3. Понятие и классификация прав и свобод человека и гражданина

Права гражданина – это охраняемая законом мера возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов человека.

Международными правовыми документами, закрепившими общепризнанные стандарты прав и свобод личности, являются: Всеобщая декларация прав человека (1948 г.) и Международные пакты 1966 г.

Различаются **права личности**:

- врожденные (право на жизнь, свободу, безопасность);
- установленные государством (право быть гражданином).

Четыре поколения прав личности:

– *права личности первого поколения* представляют собой традиционные либеральные ценности, которые были сформулированы в ходе буржуазных революций, а затем закреплены законодательством демократических стран (свобода слова, совести и религии; равенство перед законом; право на жизнь, свободу и безопасность; право каждого гражданина на участие в государственных делах; свобода от произвольного задержания, ареста либо изгнания из страны, а также право на беспристрастный суд);

– *права личности второго поколения* сформировались в процессе борьбы населения за улучшение своего социально-экономического положения и представляют собой выражение социальных притязаний граждан (право на труд и свободный выбор работы; право на социальное обеспечение и отдых; право на защиту материнства и детства; право на образование и на участие в культурной жизни общества);

– *третье поколение прав* стало формироваться после Второй мировой войны (право на мир; на здоровую окружающую среду; на социальное и экономическое развитие; право на информацию и т. п.);

– *четвертое поколение прав* будет определяться проблемами XXI века, когда речь пойдет уже о выживании человечества как биологического вида, о сохранении цивилизации, о дальнейшей, космической, социализации человечества. На защиту этих прав нацелены международно-правовые процессуальные институты, международное гуманитарное право.

Различаются права **индивидуальные и коллективные**:

– *право индивида* по своей природе является естественным правом, присущим ему от рождения и составляющим неотъемлемую ценность личности;

– *коллективное право* по своей природе – производное право, выражающее интересы и цели коллективного образования. В связи с этим коллективное право не может игнорировать права индивида, противоречить им либо подавлять. Права коллектива, идущие вразрез с правами индивида, не соответствуют праву в подлинном смысле слова и должны быть пересмотрены, будь то национальные, расовые или иные права. Осуществление коллективных прав нации, этноса или расы не должно вступать в противоречие с правами человека.

Свобода личности выражает возможность каждому вести себя в отношениях с другими личностями так, как это полезно, необходимо ему, но при этом не нарушая свободы других личностей. Государство, его органы не должны ограничивать произвольно свободу личности, установленную и закрепленную правом.

Основные принципы прав и свобод человека и гражданина:

1. Понятие и содержание прав и свобод человека и гражданина взаимно дополняют друг друга. Право на информацию, которое получает закрепление в Конституции как право каждого свободно производить, искать, получать, передавать, распространять информацию, является также основным правом и условием любой жизнедеятельности человека, предпосылкой осуществления любых других прав и свобод.

2. Недопустимость использования прав, свобод и законных интересов таким образом, чтобы при этом нарушались права и свободы других лиц: предел их использования – свобода личности другого.

3. Права и свободы в совокупности составляют динамично развивающуюся систему, предполагающую признание приоритета прав и свобод человека над всеми другими правами – правами нации, народа, государств.

4. Равноправие личности независимо от расы, национальности, пола, религии, местожительства. Сочетание прав, обязанностей и ответственности.

5. Всеобщий, международный характер прав человека, а также со-единение в этой сфере национального законодательства и общепризнанных принципов и норм международного права.

Глава 8

ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО И ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО

8.1. Понятие и признаки гражданского общества

Из истории политических и правовых учений:

Макиавелли Н.: сущность политического организма заключается в согласовании повиновения (государству) и свободы (в ассоциации, обществе). Народный суверенитет является высшим по отношению к государству.

Кант И.: гражданское общество основано на следующих принципах: 1) свобода каждого члена общества; 2) равенство его с каждым другим как подданного; 3) самостоятельность каждого члена общества как гражданина.

Гегель Г.: гражданское общество и государство являются самостоятельными, но взаимодействующими институтами. Гражданское общество вместе с семьей составляют базис государства. В государстве представлена всеобщая воля граждан. Гражданское общество – это сфера особенных, частных интересов отдельных индивидов.

Гегель Г.: гражданское общество есть объединение частных лиц через систему потребностей (социально-экономические отношения), отправление правосудия (правовые учреждения и правопорядок), полицию и корпорацию.

Маркс К.: в гражданском обществе каждый индивид представляет собой некоторый замкнутый комплекс потребностей и существует для другого лишь постольку, поскольку они обоюдно становятся друг для друга средством.

Определения современных российских ученых:

Головастикова А. Н., Дмитриев Ю. А.: гражданское общество – это система самостоятельных и независимых от государства общественных институтов и отношений, которые обеспечивают условия для реализации частных интересов и потребностей индивидов и коллективов, для жизнедеятельности социальных, культурных сфер, их воспроизводства и передачи от поколения к поколению.

Абдуллаев М. И.: гражданское общество – это свободное демократическое правовое общество, ориентированное на конкретного человека, соз-

дающее атмосферу уважения к правовым традициям и законам, общегуманистическим идеалам, обеспечивающее свободу творческой и предпринимательской деятельности, создающее возможность достижения благополучия и реализации прав человека и гражданина, органично вырабатывающее механизмы ограничения и контроля за деятельностью государства.

Пиголкин А. С.: гражданское общество – это, во-первых, находящаяся на определенной стадии развития форма человеческой общности, с помощью труда удовлетворяющая потребности своих индивидов; во-вторых, это комплекс добровольно сформировавшихся первичных объединений индивидов (семья, кооперация, ассоциации, общественные организации и т. д.); в-третьих, это совокупность негосударственных отношений в обществе; в-четвертых, это сфера самопроявления свободных индивидов и их объединений, огражденная законами от прямого вмешательства и произвольной регламентации их деятельности со стороны государственной власти.

Перевалов В. Д.: гражданское общество – это, во-первых, сообщество свободных индивидов; во-вторых, открытое социальное образование; в-третьих, сложноструктурированная, саморазвивающаяся, самоуправляемая, плюралистическая система; в – четвертых, это демократическое общество.

Признаки гражданского общества:

- автономия по отношению к государству;
- наличие сообщества свободных индивидов;
- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- развитая демократия;
- самоуправляемость;
- наличие собственности в распоряжении людей (частная собственность – экономическая основа гражданского общества);
- конкуренция структур, отражающей многообразие интересов различных групп и слоев и различных групп людей;
- функционирование правового государства;
- реальное осуществление права человека на информацию;
- свободно формирующееся общественное мнение;
- государство выступает выразителем компромисса различных сил в обществе;
- интересы меньшинств выражают различные социальные, политические, культурные и прочие союзы, группы, блоки, партии, что позволяет отдельным людям осуществлять свои права и обязанности, оказывать влияние на принятие политических решений.

Институты гражданского общества в различных сферах общественной жизни:

– *в социальной* – семья, трудовой коллектив, объединения по интересам (творческие союзы, клубы, товарищества), детские и юношеские организации и т. д.;

– *в политической* – партии, организации, движения, преследующие политические цели;

– *в экономической* – предприятия, учреждения и организации, занимающиеся производством материальных благ, оказанием услуг материального и нематериального характера;

– *в духовно-культурной* – творческие союзы, образовательные учреждения, музеи, библиотеки, театры, церковь и религиозные организации;

– *в информационной сфере* – средства массовой информации.

8.2. Структура гражданского общества

Структура гражданского общества включает три уровня межличностных взаимосвязей:

– *первый уровень* обусловлен экономическими отношениями, основанными на многообразии форм собственности. Человеческие потребностями в пище, одежде, жилье удовлетворяются посредством обладания конкретной собственностью через такие общественные институты, как профессиональные, потребительские и иные объединения, кооперативы, ассоциации и т. д.;

– *второй уровень* определяется социокультурными отношениями (потребностями в продолжении рода, здоровье, воспитании детей, информации, общении, духовном развитии и т. д.). Они удовлетворяются в рамках институтов семьи, церкви, учреждений науки, образования и культуры;

– *третий уровень* формируется под влиянием потребностей в свободном выражении политических взглядов и предпочтений, которые реализуются посредством членства в политических партиях, участия в жизни политических движений и т. д.

Запомнить!

Основа гражданского общества – цивилизованный, самостоятельный, полноправный индивид, поэтому естественно, что сущность и качество общества зависят от качества составляющих его личностей.

Учение о гражданском обществе позволяет разграничить понятия «права человека» и «права гражданина». Права человека обеспечиваются гражданским обществом, а права гражданина – государством.

8.3. Правовое государство и его признаки

Термин «правовое государство» был введен в научный оборот в начале XIX в. немецкими учеными К. Т. Велькером, Р. Фон Модем, Р. Г. Шайстом и др. Предпосылкой формирования новой научной категории и всего учения о правовом государстве послужили взгляды мыслителей древней Греции, Рима, Индии, Китая. В основе современных концепций правового государства лежат идеи немецкого философа И. Канта, европейских просветителей XVIII и XIX вв. Дж. Локка, Д. Дидро, Ж.-Ж. Руссо.

Отправная идея: совершенная и справедливая организация общественной жизни возможна лишь при условии признания закона общеобязательным как для граждан, так и для самого государства.

Определения современных российских ученых:

Головастикова А. Н., Дмитриев Ю. А.: правовое государство – это форма организации и деятельности государственной власти, которая строится во взаимоотношениях с индивидами и их различными объединениями на основе норм права.

Малько А. В.: правовое государство – это организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотреблений.

Лебедев В. А., Киреева Е. А., Шадрин В. М.: правовое государство – это особая форма организации политической власти в гражданском обществе, при которой признаются и гарантируются естественные права человека, реально проводится разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную, обеспечивается верховенство правового закона и взаимная ответственность граждан перед государством и государства перед гражданами.

Байтин М. И.: правовое государство – это государство, пределы власти, а также формирование, полномочия и функционирование органов которого регламентированы правом, его высшее назначение состоит в признании, соблюдении и защите прав и свобод человека и гражданина.

Мелехин А. В.: правовое государство – это демократическое государство, где обеспечивается господство права, верховенство закона, равенство всех перед законом и независимым судом, где признаются и гаранти-

руются права и свободы человека и где в основу организации государственной власти положен принцип разделения законодательной, исполнительной и судебной властей.

Примечание: отсутствие в современной научной литературе разнообразия определений правового государства объясняется его сложным содержанием и невозможностью охватить краткой формулировкой сущность такового. Правовое государство чаще всего определяется посредством совокупности признаков и принципов.

Основные принципы и признаки правового государства:

- 1) полная гарантированность и незыблемость прав и свобод граждан;
- 2) верховенство закона;
- 3) принцип взаимной ответственности гражданина и государства;
- 4) функционирование органов правового государства базируется на принципе разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную, четкое разграничение компетенции властей, создание механизма сдержек и противовесов;
- 5) разграничение функций общества и государства;
- 6) наличие развитого гражданского общества;
- 7) контроль общества за деятельностью законодательных и исполнительных органов;
- 8) обеспечение правовой защиты всех субъектов социального общения от произвола со стороны властных субъектов;
- 9) обеспечение независимости суда;
- 10) повышение правовой культуры населения и должностных лиц.

Правовое государство имеет ***реальный, а не формальный характер***, если действующие законы служат интересам всего народа, а их реализация является воплощением справедливости.

Экономической основой правового государства являются признание и законодательное закрепление равноправия всех форм собственности.

Социальную основу правового государства составляет саморегулирующееся гражданское общество.

Нравственную основу правового государства образуют общечеловеческие принципы гуманизма и справедливости, равенства и свободы личности, ее чести и достоинства.

Политическая природа правового государства проявляется в его суверенитете.

Глава 9

ГОСУДАРСТВО В ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ ОБЩЕСТВА

9.1. Понятие и типы политических систем

Политическая система общества – система государственных и негосударственных социальных институтов, осуществляющих определенные политические функции. Эти социальные институты – государство, партии, профсоюзы и другие организации и движения, участвующие в сфере общественной жизни, где ядром является завоевание, удерживание и использование власти. Именно власть и отношения по ее поводу характеризуют политические функции различных социальных институтов, являются системообразующими факторами, формирующими, политическую систему.

Типы политических систем:

1. Тоталитарные политические системы закрытого характера формирует социальная среда распределительного типа. В таких политических системах у власти находится одна господствующая партия (ядро системы), другие общественные организации (профсоюзные, молодежные и даже детские) выступают проводниками государственной идеологии. Индивид полностью подчинен коллективу. Государство в лице чиновников полностью распределяет результаты коллективного труда. В тоталитарных политических системах господствуют идеи вождизма, культа личности лидера государства, происходит слияние государственного и партийного аппарата;

2. Либерально-демократические политические системы, как правило, являются открытыми: обмен идеями, знаниями, товарами, людьми, инвестициями становится их характерной чертой. В этих системах судебная власть, правовые установления приобретают определяющее значение. Государственная власть действует в организационно-правовых формах. Взаимоотношения государства, партий, профсоюзов и иных организаций в таких политических системах обеспечиваются, как правило, конституционным регулированием;

3. Конвергенционная политическая системы (смешанная). Характерна для периода реформ. В рамках такой системы плюрализм сосуществует с реликтами политической нетерпимости, призывы к обновлению, реформам сопровождаются попытками реставрации старых порядков, преж-

ней политической системы. Отличается нестабильностью, противоречивостью, эволюционирует, как правило, в иные системы.

Структура политической системы включает государство, партии, профсоюзы, молодежные организации, политические движения и другие социальные институты.

Особая роль государства в политической системе общества определяется следующим:

- именно через государство все остальные элементы данной системы приобщаются к власти;
- государство выступает как единственная организация, объединяющая всех граждан;
- государство обладает публичной властью и в необходимых случаях может применять принуждение;
- государство обладает монопольным правом издания законов и установления правил поведения;
- государство обладает суверенитетом.

9.2. Государство и партии

Политическая партия – это, как правило, весьма формализованная политическая организация со своей структурой (руководящие органы, региональные отделения, рядовые члены), выражающая интересы тех или иных общественных классов, социальных слоев, групп, объединяющая наиболее активных их представителей, ставящая, как правило, своей задачей завоевание политической власти для осуществления определенной программы, социальных, экономических, политических преобразований, достижение неких целей и идеалов.

Государство – это тот социальный институт, где партийные интересы, цели, идеалы могут выступать как общественные интересы, обеспечиваться властной поддержкой, сопровождаться механизмами их реализации. Поэтому государство и выступает важнейшим и очень ценным объектом политической борьбы, определяет участие партий в завоевании государственной власти.

Типы партий:

1. По способам завоевания власти – парламентские партии, ставящие целью завоевание власти демократическим путем, участием в парламентской деятельности, и партии, которые ставят задачей насильственные преобразования общественного строя, насильственный захват власти.

2. По отношению к уже существующей власти и участию в делах государства – правящие, парламентские и оппозиционные. **Правящие партии**, как правило, для осуществления своих программных целей производят полную смену должностных лиц в государственном аппарате, либо назначают по партийной принадлежности высших должностных лиц в государственном аппарате, либо назначают по партийной принадлежности высших должностных лиц государства с последующей ротацией номенклатурных кадров. **Парламентские партии** в механизме государственной власти занимают более скромное место; их политическая деятельность заключается в осуществлении законодательной власти в рамках парламентских процедур и направлена на овладение государственной властью путем участия во всеобщих выборах. **Оппозиционные партии** могут быть как парламентскими, так и не входить в парламент. Главная их особенность состоит в оппозиции по отношению к проводимому правящей партией политическому курсу.

Типы политических систем по признаку взаимоотношения государства с политическими партиями:

1. Политическая система с однопартийным государством («партийным государством»).
2. Многопартийные, плюралистические политические системы.

9.3. Государство и политические организации и движения

Политические организации и движения – это менее формализованные общественные образования, различные фронты, союзы, соборы, другие организации. Политические, национальные, культурные движения, как правило, не имеют членства, структура их размыта. Часто политические и иные общественные движения не имеют и формальных региональных отделений, от их имени выступают лишь руководящие органы (организационные комитеты, президиумы и т.п.). Характерным признаком этих организаций является их прямая связь с политикой, их активное воздействие на политику. Непосредственной целью их создания и функционирования выступает политическая цель. Она заключается в формировании и осуществлении внутренней и внешней политики на разных этапах развития общества, в политическом и идеологическом воздействии на различные слои и классы, существующие в обществе, в проведении политических интересов господствующих кругов и отчасти всего общества в жизнь.

Отношения государства и политических организаций и движений многоплановы. Там, например, где осуществляется департизация и деидеологизация государственных органов, цели и задачи политических движений воспринимаются аппаратом государства не организационно, не институционально, а через сложную систему идеологического воздействия. Но в некоторых государственно-организованных обществах членство в той или иной политической организации, участие в том или ином политическом движении отнюдь не служит препятствием для государственной службы, а иногда, наоборот, служит основанием для зачисления на службу.

9.4. Государство и профессиональные союзы

Профессиональные союзы – это организации, выражающие и защищающие интересы определенных категорий работников. Выросшие из средневековых цеховых организаций ремесленников, в настоящее время профсоюзы представляют мощную экономическую и политическую силу.

Взаимоотношения государства с профсоюзами строятся при отсутствии государственного руководства. Профсоюзы – самостоятельный элемент политической системы. Они имеют свои функции, обеспечивающие защиту интересов трудящихся. Социальные задачи должны решаться путем сочетания государственной политики и линии профсоюзов.

История взаимоотношений государства и профессиональных союзов также драматична и многопланова. Диапазон здесь велик: на разных этапах государственности профсоюзы то вступали в отношения сотрудничества, даже партнерства с государством, то выступали по отношению к государству противоборствующим, разрушительным элементом.

По признаку позиции, занимаемой профсоюзом по отношению к государству, выделяют независимые, свободные профсоюзы и профсоюзы официальные, поддерживаемые государством, которое в некоторых политических системах даже передавало официальным профсоюзам законотворческие функции и сфере трудовых отношений (например, такими функциями обладал Всесоюзный центральный совет профессиональных союзов (ВЦСПС) в бывшем СССР).

В условиях демократического режима профсоюзы выдвигают экономические требования и лозунги. В конвергенционных политических системах, особенно характерных для перехода от распределительной к рыночной социальной среде, деятельность профсоюзов придает этим систе-

мам своеобразные анархо-синдикалистские свойства. В таких системах те или иные профсоюзные организации выступают от имени своих членов (как правило, работающих в отдельной отрасли производства: шахтеров, энергетиков, нефтяников и т.д.) и становятся мощным прессом воздействия на правительство для повышения уровня оплаты труда, условий труда и быта, получения льгот, более активного участия в политической жизни и т.п. Угрозы забастовок, экономические и политические требования сопровождают деятельность профсоюзов, заставляя государство попеременно удовлетворять требования то одних, то других групп трудящихся.

9.5. Государство и церковь

Церковь в рамках общественной жизни выступает как социальный институт, занимающийся духовной деятельностью.

История взаимоотношений государства и церкви позволяет выделить теократические и светские государства, воинственно-атеистические и конфессионально-плюралистические.

Как правило, политические системы большинства обществ, особенно на современном этапе, исключили формально церковь из своего состава, произошло отделение государства от церкви. Этот принцип закрепляется конституционно, государство формально не вмешивается в дела церкви, а церковь, имея перед собой благородную цель нравственно-религиозного, духовного воспитания, а весьма часто и возрождения общества, не вмешивается в государственную жизнь, в политику. В таком взаимоотношении реализуется принцип свободы совести, вероисповедальной свободы, секуляризации политики и автономии религии. В обществах, где господствуют те или иные религиозные системы, например ислам, напротив, религиозные организации оказывали и оказывают воздействие на функционирование государственных институтов, задают и определяют социальные цели и смыслы общественной, политической жизни, выступают фактически важным институтом политической системы.

В Российской Федерации отношение государства к церкви как элементу неполитического характера закреплено в Конституции Российской Федерации (ст. 14). Церковь формально исключена из политической системы. Однако прямо и косвенно церковь пользуется своим духовным влиянием на политическую жизнь, то есть фактически является элементом политического общества.

9.6. Государство и местное самоуправление

Органы местного самоуправления – выборные и другие органы, наделенные полномочиями на решение вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти.

Органы местного самоуправления являются юридическими лицами в соответствии с уставом муниципального образования и наделяются собственной компетенцией в решении вопросов местного значения: бытового и коммунального устройства, обрядовой духовной жизни. Это различные советы, муниципалитеты, сходы, собрания, клубы, родительские комитеты, трудовые коллективы и т.п. Роль органов самоуправления в политической системе общества весьма велика. Например, трудовые коллективы в некоторых обществах наделялись специальными политическими функциями выдвижения кандидата в депутаты представительных органов власти, участием в избирательных кампаниях. Конституция РФ передает органам местного самоуправления решение вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью. Они вправе создавать предприятия, организации и учреждения для осуществления хозяйственной деятельности.

Формами осуществления местного самоуправления являются референдумы, выборы и прочие формы прямого волеизъявления, осуществляемые через выборные и другие органы местного самоуправления.

Выводы: таким образом, политическая система общества представляет органическое единство государства и других социальных элементов, объективно имеющих различные политические функции, но объединяющихся вокруг цели завоевания, удержания и использования власти и связанных с ней ценностей. Политические системы имеют динамический характер, постоянно эволюционируют, что напрямую зависит от развития политической структуры общества и очередности выдвигаемых политических задач в отношении реализации власти.

Глава 10

СУЩНОСТЬ, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА

10.1. Право, его сущность и признаки

Общая теория права различает право в объективном значении и право в субъективном значении.

Объективное право – совокупность юридических норм, регулирующих наиболее важные общественные отношения. Так, право собственности в объективном значении – это совокупность юридических норм, регулирующих отношение собственности.

Субъективное право – правомочие, которое имеет субъект – гражданин либо юридическое лицо – в соответствии с нормами права. Так, право собственности в субъективном значении включает в себя три правомочия: владение, пользование и распоряжение. Право называется субъективным, так как правомочия принадлежат субъекту.

Право – это нормативная система государственно-организованного общества, которую характеризует наличие общеобязательных формально-определенных правил поведения, устанавливающих меру свободы всех субъектов права.

Основные признаки объективного права:

1. **Общеобязательность** – право адресовано всем членам общества, имеет связь с государством и поддерживается с помощью государственно-го принуждения. Общеобязательность возникает вместе с нормой права. Вместе с нею развивается и изменяется. И одновременно с отменой акта, содержащего нормы права, прекращается.

2. **Нормативность** – право закрепляет права и обязанности. Его нормы выступают в качестве критерия оценки поведения как правомерного либо неправомерного.

3. **Формальная определенность** – право имеет определенные формы внешнего выражения – законы и другие нормативные акты.

4. **Связь с государством** – право представляет собой систему норм, установленных или санкционированных государством. В мире существует множество систем различных социальных норм. Но только система правовых норм исходит от государства.

5. **Системность** – право представляет собой систему норм или правил поведения, имеющих общеобязательный характер. Общеобязатель-

ность означает непременность выполнения всеми членами общества требований, содержащихся в нормах права.

6. **Волевой характер** – право всегда выражает государственную волю как основу права, которая, в свою очередь, согласно различным, существующим в отечественной и зарубежной юридической науке концепциям, воплощает в себе волю класса, правящей группы, народа, общества или нации.

7. **Право есть мера, масштаб свободы и поведения человека** – право отражает меру полноты, реальности прав, свобод личности; меру допустимых ограничений свобод человека.

Соотношение права и закона:

1. Право и закон не могут быть абсолютно тождественными понятиями: закон может быть несправедливым, попирающим права и свободы человека, что противоречит принципам «естественного» права (с точки зрения естественно-правовой теории).

2. Даже если закон соответствует требованиям права (правовой закон), он является всего лишь одним из источников права. Помимо него существуют другие источники права: правовой обычай; юридический прецедент, нормативно-правовой акт и т.д.

Два подхода к сущности права:

1) **классовый** – право выражает интересы господствующего класса, воплощает его волю и служит средством подавления и насилия по отношению к другим классам. Этот подход выражает марксистская теория, которая рассматривает право как социально-классовый регулятор общественных отношений;

2) **общесоциальный** – трактует право как средство компромисса для снятия противоречий в обществе, как средство согласия, уступок. При правовом решении проблем должно быть достигнуто согласие и компромисс, и лишь затем применяться принуждение.

Следует признать, что сущность права многообразна как само право. Вместе с тем можно выделить ее двойственный характер: с одной стороны, право выражает и охраняет интересы власти – классовая сущность, с другой стороны, является средством защиты интересов всех членов общества – общесоциальная сущность.

10.2. Основные принципы права

Принципы права – это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие закономерности и сущность права как специфического социального регулятора.

Классификация принципов права:

1) **В зависимости от своего характера** – социально-экономические, политические, идеологические, этические, религиозные и специально-юридические.

К специально-юридическим принципам относят:

- принцип общеобязательности норм права для всего населения страны и приоритета этих норм перед всеми иными социальными нормами;
- принцип непротиворечивости норм, составляющих действующую правовую систему государства, и приоритет закона перед иными нормативно-правовыми актами;
- принцип подразделения правовой системы государства на публичное и частное право, на относительно самостоятельные отрасли и институты права;
- принцип соответствия между объективным и субъективным правом, между нормами права и правовыми отношениями, между правом и его осуществлением;
- принцип социальной свободы, выраженный в системе субъективных прав, субъектов общественных отношений, равенство перед законом и судом, равноправие;
- принцип законности и юридической гарантированности прав и свобод личности, зафиксированных в законе, связанность нормами законодательства деятельности всех должностных лиц государственных органов;
- принцип справедливости, выраженный в равном юридическом масштабе поведения и в строгой соразмерности юридической ответственности допущенному правонарушению;
- принцип юридической ответственности только за виновное противоправное поведение и признания каждого невиновным до тех пор, пока вина не будет установлена в судебном порядке; презумпция невиновности;
- принцип недопустимости обратной силы законов, устанавливающих новую или более тяжелую юридическую ответственность, и гуманности наказания, способствующего исправлению осужденного.

2) **В зависимости от степени распространения** – распространяющиеся на всю систему права; на несколько отраслей; отдельную отрасль права; межотраслевые.

Распространяющиеся на всю систему права:

- принцип социальной справедливости,
- принцип гуманизма,
- принцип равноправия,
- принцип законности в процессе создания и реализации норм права,
- принцип единства юридических прав и обязанностей,
- принцип демократизма и др.

К межотраслевым относятся правовые принципы охватывающие собой две или более отраслей права.

К отраслевым принципам относятся принципы права, распространяющиеся лишь на отдельные отрасли права – конституционное, гражданское, уголовное, земельное, трудовое и др. Например, для земельного права России свойственны такие правовые принципы, как принцип множественности и правового равенства форм собственности на землю, принцип нахождения земли в гражданском обороте, принцип государственного управления землей и др.

10.3. Функции права

Функции права – это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.

Особенности функций права:

- функции права производны от его сущности и определяются назначением права в обществе;
- функции – это такие направления воздействия права на общественные отношения, потребность в осуществлении которых порождает необходимость существования права как социального явления;
- функции выражают наиболее существенные, главные черты права и направлены на осуществление коренных задач, стоящих перед правом на данном этапе развития общества;
- функции права представляют направления его активного действия, упорядочивающего определенный вид общественных отношений. Поэтому одним из важнейших признаков функции права является ее динамизм, движение, действие;
- постоянство как необходимый признак функции характеризует непрерывность, длительность действия этой функции.

10.4. Виды функций права

По основным направлениям и способам воздействия права на общественные отношения функции делятся на **внешние и внутренние**.

Внешние делятся, в зависимости от сфер общественной жизни, регулируемых правом, на политическую, экономическую, социальную, воспитательную и т. д.

Внутренние вытекают из самой природы права, способов его воздействия на поведение людей, особенностей форм реализации и подразделяются на регулятивную и охранительную функции.

Регулятивная функция нацелена на установлении позитивных правил поведения, координацию социальных взаимосвязей. В рамках этой функции выделяют две ее разновидности – регулятивную статическую и регулятивную динамическую.

Регулятивная статическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах.

Регулятивная динамическая функция выражается в воздействии на общественные отношения путем реализации правовых норм в правомерном поведении. Сущность динамической функции права состоит в развитии отношений, соответствующих интересам общества.

Способы осуществления регулятивной функции права:

- определение посредством норм права праводеееспособности граждан;
- закрепление и изменение правового статуса граждан;
- определение компетенции госорганов, полномочий должностных лиц;
- установление правового статуса юридических лиц;
- определение юридических фактов, связанных с возникновением, изменением и прекращением правоотношений и т.д.

Охранительная функция права – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых, наиболее важных экономических, политических, национальных, личных отношений, их неприкосновенность и, сообразно этому, на вытеснение отношений, чуждых данному строю.

Специфика охранительной функции:

- характеризует право как особый способ воздействия на поведение людей, выражающийся во влиянии на их волю угрозой санкций, установлением запретов и реализацией юридической ответственности;

– служит информатором для субъектов общественных отношений о том, какие социальные ценности взяты под охрану государством посредством правовых предписаний;

– является показателем политического и культурного уровня общества, гуманных начал, содержащихся в праве.

Таким образом, **право:**

– это особая целостная категория, прогрессивное явление цивилизации и культуры, основанное на приоритете общечеловеческих ценностей, гуманизма, справедливости, добра, моральных ценностей общества;

– это система норм, выраженных в законах, иных признаваемых государством источниках и являющихся общеобязательным, нормативно-государственным критерием правомерно дозволенного (а также запрещенного и предписанного) поведения. (С. С. Алексеев).

Глава 11

ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ

11.1. Понятие правовой системы

Правовая система включает в себя три элемента:

1. Совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых официальная власть оказывает регулятивно организующее воздействие на общественные отношения и поведение людей;
2. Правовую идеологию (совокупность взглядов и идей, доктрины, концепции и т.д.).
3. Юридическую практику (законодательную, судебную, адвокатскую, нотариальную и т.д.).

В узком смысле слова под правовой системой понимается право определенного государства, то есть национальная правовая система. В более широком смысле термин «правовая система» служит для обозначения правовых семей, то есть совокупности национальных правовых систем, имеющих сходные признаки. В рамках одной правовой семьи на основе некоторой общности возможно выделение определенных групп правовой системы.

11.2. Классификация правовых систем

Классификация правовых систем означает распределение национальных систем права по классам (типам) в зависимости от тех или иных критериев. Правильный выбор критерия является ведущей научной проблемой в классификации правовых систем. Разными научными школами в основу классификации правовых систем могут быть положены исторические, идеологические, технико-юридические, культурно-правовые, религиозно-этические и другие критерии. В связи с многообразием позиций и точек зрения существует множество классификаций правовых систем. Наиболее авторитетными классификациями являются трихотомическая классификация (автор – Р. Давид), «стилевая» классификация (автор – К. Цвайгерт) и многофакторная классификация (автор – профессор А. Х. Саидов).

Идея трихотомии заключается в том, что три правовые семьи (романо-германская, англосаксонская и социалистическая) противостоят друг

другу в плане различий. Остальные правовые семьи («религиозные и традиционные системы») примыкают к господствующим правовым системам. В основе трихотомической классификации лежат два критерия – идеологический и технико-юридический. Вариант этой классификации представлен в учебном курсе французского ученого П. Сандевуара. Последний выделяет пять правовых систем: романо-германскую, англосаксонскую, коллективистскую, исламскую и систему обычного права.

«Стилевая» классификация правовых систем учитывает несколько явлений, которые характеризуют «стиль права». К таким правовым явлениям К. Цвайгерт относит происхождение и эволюцию правовой системы, природу источников права, правовые институты, особенности юридического мышления, а также идеологические факторы. На этой основе автор выделяет восемь правовых кругов: романский, германский, скандинавский, англо-американский, социалистический, исламский, индусский.

Многофакторная классификация правовых систем построена на основе трех взаимосвязанных критериев. Такими критериями являются исторический генезис правовых систем, система источников права и структура правовой системы. В соответствии с указанными критериями выделяют несколько правовых семей: романо-германскую правовую семью, правовую семью общего права, скандинавскую правовую семью, латиноамериканскую, мусульманскую, индусскую, дальневосточную правовую семью и семью обычного права.

В рамках современной теории государства и права, как правило, в качестве основных критериев классификации используются этногеографические, технико-юридические и религиозно-этические признаки права. В современном мире обычно различают следующие правовые массивы: национальные правовые системы, правовые семьи, группы правовых систем.

Национальная правовая система – элемент того или иного конкретного общества, она отражает его социально-экономические, политические, культурные особенности. По отношению к правовым семьям национальные правовые системы выступают в качестве явления особенного, единичного. В настоящее время в мире насчитывается около двухсот национальных правовых систем, например, национальные правовые системы России, Англии, Франции, Японии и так далее.

Национальные правовые системы могут составлять *группы правовых систем*, которые объединяются в *правовые семьи*.

11.3. Романо-германская (континентальная) правовая семья

К **романо-германской правовой семье** относятся правовые системы государств континентальной Европы, латиноамериканских государств, стран Ближнего Востока, большей части стран Африки.

Внутри романо-германской правовой семьи отечественные авторы выделяют две группы правовых систем: **романскую** (Франция, Бельгия, Люксембург, Голландия, Италия, Португалия, Испания и другие) и **германскую** (Германия, Австрия, Швейцария и другие).

Исторические корни этой правовой семьи относятся к римскому праву (V в. до н.э. – VI в. н.э.), а также к каноническим и местным обычаям. Вначале рецепция римского права (заимствование и воспроизведение) имела доктринальный характер: римское право изучалось в итальянских, французских и германских средневековых университетах. Постепенно, по мере роста товарного производства и рыночных отношений, нормы частного римского права стали восприниматься законодателем. Принятие гражданских кодексов во Франции в 1804 г., а затем в Германии, Швейцарии и других государствах Европы завершило формирование романо-германской правовой семьи

Характерные черты данной правовой системы:

1) в качестве основного источника она использует писаное право, т.е. юридические правила (нормы), сформулированные в законодательных актах государства. Система источников образует единую иерархическую систему, включающую в себя конституцию, кодексы, текущие законы и подзаконные акты. Обычай как источник права в этой системе не имеет самостоятельного значения. Судебная практика относится к числу вспомогательных источников права. Таковым признается «кассационный прецедент»;

2) четко разделены правотворческая и правоприменительная практики. Законодатель (орган государственной власти) должен осмыслить общественные отношения, обобщить социальную практику, типизировать повторяющиеся ситуации и сформулировать в нормативных актах общие модели прав и обязанностей для граждан и организаций. На правоприменителей (это наименование весьма точно для данной правовой семьи отражает роль и функции юристов), прежде всего суд, возлагается обязанность точной реализации этих общих норм в конкретных судебных, административных решениях, что в конечном счете обеспечивает единообразие судебной или административной практики в масштабе всего государства;

3) судья романо-германской правовой семьи не обязан следовать ранее принятому решению другого суда, за исключением судебной практики верховного и (или) конституционного суда. Но и в этом случае высшие судебные инстанции не вправе создавать своими решениями новые нормы, а могут лишь толковать имеющиеся в нормативно-правовых актах. Судья, решая юридическое дело, главным образом осуществляет лишь процесс квалификации – строит цепь умозаключений по методу силлогизма, где роль большей посылки играет норма, а меньшей – обстоятельства конкретного случая;

4) во всех странах романо-германской семьи существует деление права на частное и публичное. К **публичному праву** относятся те отрасли, которые определяют компетенцию, порядок деятельности органов государства и отношение государства к индивиду. К **частному праву** относятся отрасли и правовые институты, регулирующие отношения частных лиц между собой.

11.4. Правовая семья англосаксонского (общего) права

Общее право исторически сложилось в Англии и действовало на территории всей Англии (период его становления – X–XIII вв.) в виде судебных обычаев, возникавших помимо законодательства, и распространялось на всех свободных подданных короля в гражданском судопроизводстве. После норманского завоевания Англии (1066 г.) правосудие в основном осуществлялось королевскими судами в Лондоне. В результате их деятельности постепенно сложилось *общее право* – сумма решений, которыми впоследствии руководствовались все суды.

Англосаксонская правовая семья включает в себя две группы: группу английского права (Англия, Северная Ирландия, Канада, Австралия, Новая Зеландия, бывшие колонии Британской империи – 36 государств) и право США, за исключением штата Луизиана и Калифорнии, где значительную роль играют французское и испанское право. Правовая система США в настоящее время является вполне самостоятельной, но по-прежнему сохраняет сходство с английской правовой системой.

Характерные черты данной правовой системы:

1) основным юридическим источником в английской правовой системе является юридическая практика, опирающаяся на юридические прецеденты, то есть на ранее вынесенные судебные решения. Обобщая судебную практику в своих решениях, судьи руководствовались нормами уже

сложившихся отношений и на их основе вырабатывали свои юридические принципы. Совокупность этих решений, точнее, принципов (прецедентов), на которых они основывались, была обязательной для всех судов и таким образом составила систему общего права. Вместе с тем наряду с судебной практикой определенное значение придается статутному праву, то есть законам и подзаконным актам, принятым во исполнение законов и «праву справедливости»;

2) в английском праве отсутствует деление на публичное и частное право. Его заменяет деление на общее право и право справедливости. Англия не имеет писаной конституции в форме Основного закона и кодексов европейского типа. Нормативные акты под влиянием судебной практики содержат нормы казуистического характера. Отрасли английского права выражены менее четко, чем в континентальных правовых системах;

3) отсутствует четкое деление юридической практики на правотворческую и правоприменительную. Норма общего права носит казуистический (индивидуальный) характер, так как она «модель» конкретного решения, а не результат законодательного абстрагирования от отдельных случаев. Общее право приоритетное значение придает процессуальным нормам, формам судопроизводства, источникам доказательств, так как они составляют одновременно и механизм правообразования, и механизм правоприменения. Признание прецедента источником права дает возможность суду фактически творить право;

4) автономия судебной власти от любой иной власти в государстве, что проявляется в отсутствии прокуратуры и административной юстиции;

5) в настоящее время наряду с общим правом в странах англосаксонской правовой семьи широкое развитие получило законодательство (статутное право), источником которого являются акты представительных органов, что свидетельствует о сложных процессах эволюции данной правовой семьи. Также среди источников английского права резко возрастает роль делегированного законодательства, особенно в сфере образования, медицинского обслуживания, социального страхования и т.д. Однако исходные принципы организации правовой системы, например, Англии, сохраняются с XIII в. до сих пор.

11.5. Славянская правовая семья

Славянская система права представляет собой видоизмененную континентальную правовую систему, новую систему, которая сложилась под влиянием особенностей формирования и развития славянского типа госу-

дарства, правовой общности, образуемой странами славянского этнического происхождения, относимыми в свое время к социалистической правовой семье. Самобытность славянской правовой семьи, и прежде всего российской правовой системы, обусловлена не столько технико-юридическими, формальными признаками, сколько глубокими социальными, культурными, государственными началами жизни славянских народов.

В составе славянской правовой семьи выделяются *группа восточнославянского права* (Россия, Беларусь, Украина) и *южнославянская группа права* (Сербия, Черногория). Исторически славянская правовая семья основывается на правовой культуре Византийской империи, обычаях славян и традициях православия.

Характерные черты данной правовой системы:

1) обособление данной правовой семьи отражает историческую и этнокультурную специфику России, других восточноевропейских стран. Для русского права всегда была исключительно важной связь с государством;

2) особые условия экономического прогресса, для которого характерна опора на коллективные формы хозяйствования, крестьянскую общину, артель, сельскохозяйственный кооператив, основывающиеся на специфической трудовой этике, взаимопомощи, трудовой демократии, традициях местного самоуправления;

3) формирование особого типа социального статуса личности, которому свойственно преобладание коллективистских элементов правосознания и нежесткость линий дифференциации личности и государства;

4) тесная связь традиционной основы права и государства со спецификой православной ветви христианства с ее акцентами не на мирском жизнепонимании Бога и человека (католицизм) и тем более не на благословении стяжательства (протестантизм), а на духовной жизни человека с соответствующими этическими выводами (нестяжание, благочестие и т.д.);

5) юридические источники славянской правовой семьи через Византию (Восточно-Римскую империю) унаследовали законодательные традиции римского права и таким, своего рода «круглым», путем примыкают к романо-германской правовой семье;

6) на современном этапе основными источниками права служат нормативно-правовые акты, нормативно-правовые договоры и правовые обычаи. Юридический прецедент как источник права играет «неофициальную» роль;

7) ведущий элемент славянской правовой семьи – *российская правовая система*. Ее историческими, региональными и юридическими источ-

никами выступают два таких различных, на первый взгляд, законодательных массива, как право Российской империи и советское право, чья противоположность, однако, во многом была связана лишь со специфическими особенностями права СССР, обусловленными социалистической идеологией. Вне рамок этой идеологии (которая также во многом имеет национальную детерминацию) можно говорить о преемственном процессе развития одной и той же правовой системы России;

8) сферой влияния российской правовой системы исторически продолжает оставаться территория бывшего СССР, республики которого пользовались с Россией фактически одним и тем же правом, что, вероятно, имеет определенную объективную обусловленность. Несмотря на процессы активной суверенизации, эта обусловленность, скорее всего, сохранит свое действие и в будущем.

11.6. Мусульманская правовая семья

К **мусульманской правовой семье** относятся правовые системы государств, расположенных от западной оконечности Африки до тихоокеанских островов, где проживает свыше миллиарда человек, исповедующих ислам (Сирия, Турция, Тунис, Марокко, Алжир, Египет, Иордания, Ирак, Иран, Пакистан и так далее).

Мусульманское право сложилось в эпоху становления феодального общества в Арабском халифате в XII–XIII вв. и представляет по своей сути религиозное право. В соответствии с догмами ислама, создателем мусульманского права является Аллах, который явил его верующим через своего пророка Мухаммеда. Мусульманское право, которое берет свое начало в Коране, считается исламскими теологами плодом божественных установлений, данных человечеству раз и навсегда.

Характерные черты данной правовой системы:

1) источниками мусульманского права являются Коран, сунна и иджма. Коран – священная книга ислама и всех мусульман, состоящая из высказываний пророка Магомета, произнесенных им в Мекке и Медине. Наряду с общими духовными положениями, проповедями, обрядами там есть и установления вполне нормативно-юридического характера. Сунна – мусульманское священное предание, рассказывающее о жизни пророка, она представляет собой сборник норм-традиций, связанных с поведением и высказываниями пророка, которые должны служить образцами для

мусульман. Иджма – третий источник мусульманского права – комментарии ислама, составленные его толкователями: докторами мусульманской религии (мусульманский судья, осуществляя правосудие, обращается непосредственно не к Корану, который он не может и не должен толковать, а к книгам, написанным в разные годы авторитетными юристами, учеными-богословами и содержащим в себе такое толкование). Данные комментарии восполняют пробелы в религиозных нормах. Окончательное толкование ислама дается в иджме, поэтому Коран и сунна непосредственного юридического значения не имеют. Практики ссылаются на сборники норм, соответствующие иджме. Наиболее поздним источником мусульманского права является Кияс – правила применения шариата (норм мусульманского права) к новым случаям по принципу аналогий.

2) мусульманское право сформировалось в глубоком средневековье и до сих пор сохраняет черты некоторой архаичности, казуистичности, отличается отсутствием писаных систематизированных норм. Так, согласно теории мусульманского права государство в лице суверена-монарха или же в более позднее время – парламента не может творить право, законодательствовать. Суверен в исламистском понимании является не господином, а слугой права. Мусульманское право создается самим Аллахом и его посланником и пророком Мухаммедом. Что же касается суверена, то он, следуя праву, издает лишь административные акты и следит за правильным осуществлением правосудия. Подобные архаические черты сглаживаются принятием в новейшее время законов, кодексов – продуктов деятельности государства. За последние два столетия мусульманское право восприняло идею кодификации. В конце XIX в. в Египте, других странах Ближнего Востока были приняты гражданские кодексы западного образца. В первой половине XX в. законы о семейном праве были приняты в Египте, Судане, Турции.

3) в современном мусульманском праве отсутствует деление права на частное и публичное: предписания имущественного характера излагаются наряду с нормами, которые следовало бы отнести к уголовному праву. К числу основных отраслей относятся судебное право, уголовное право и семейное право.

4) судебная практика отличается простотой. Суд тоже осуществляется в рамках требований и на основе общепризнанных канонов ислама. Теоретически он вершился именем или от имени Аллаха. Иерархия судов в большинстве мусульманских стран отсутствует. Судья единолично рас-

смачивает дела всех категорий. Исключение составляет Египет, отказавшийся от мусульманских судов.

11.7. Индусское право

Индусское право тесно связано с религией и распространено в Индии, а также среди индусов, проживающих в Пакистане, Бирме, Сингапуре, Малайзии и восточном побережье Африки.

Источниками индусского права являются Веды – религиозные сборники, отдельные строки которых содержат правила поведения, и Дхармашастры – свод различных правовых норм, выработанных древними жрецами.

После провозглашения независимости Индии (1947 г.) база правовых источников начала кардинально изменяться, что выразилось в принятии законов, резко ограничивших сферу действия традиций. Ныне судьи руководствуются в первую очередь законами и прецедентами.

В современных условиях индусское право как регулятор сохраняет свое значение в брачно-семейных, наследственных отношениях и кастовом делении.

11.8. Система обычного права

Система обычного права характерна для многих африканских стран, где на протяжении веков господствовали племенные обычаи.

Колонизаторская политика европейских государств привела к распространению в Африке элементов французского (во французской Африке и на Мадагаскаре), португальского (в Анголе и Мозамбике), английского (в колониях Англии) права.

В условиях национальной независимости главной тенденцией развития обычного права молодых африканских государств является ограничение правовых обычаев и расширение круга общественных отношений, регулируемых национальным законодательством. Однако эта тенденция реализуется на фоне сохранения значения традиционных норм.

Глава 12

ПРАВО В СИСТЕМЕ НОРМАТИВНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

12.1. Понятие системы нормативного регулирования

Система нормативного регулирования представляет собой совокупность норм, упорядочивающих поведение людей, действия социальных групп, коллективов, организаций в различных сферах жизнедеятельности.

Основной элемент системы нормативного регулирования – **социальная норма**. Социальная норма – это правило социально значимого поведения членов общества.

Социальные нормы делятся на социально-технические нормы и просто социальные нормы. Социально-технические нормы вытекают из всевозможных правил эксплуатации технических средств, санаторно-гигиенических, агрономических и других подобных правил. К собственно социальным нормам относят право (нормы права), мораль (нормы морали) или нравственность (нормы нравственности), корпоративные нормы (нормы общественных организаций), религиозные нормы, неправоновые обычаи, традиции, ритуалы.

Нормативная система в обществе – это действительно целостная система, так как, кроме определенных элементов, составляющих ее, она еще имеет четкие связи между своими элементами, а эти связи, в свою очередь, имеют соответствующие характеристики.

В систему нормативного регулирования общественных отношений входят:

– **обычаи** – исторически сложившиеся правила поведения, выполняемые под воздействием общественного мнения;

– **традиции** – правила поведения, сложившиеся под воздействием обстоятельств и выполняемые в силу привычки;

нормы морали – правила поведения, сложившиеся в обществе в соответствии с общепринятыми представлениями о добре и зле, выполняемые в силу внутреннего убеждения;

– **религиозные нормы** – правила поведения, сложившиеся в соответствии с духовными потребностями человека, выполняемые в силу внутреннего убеждения;

– **корпоративные нормы** – правила поведения, установленные общественными организациями для своих членов, охраняемые от нарушений уставными мерами;

– **технические нормы** – правила, определяющие взаимодействие человека с техникой и силами природы.

Классификации социальных норм:

1. По источнику возникновения – обычаи (традиции), нормы морали, религиозные нормы, корпоративные и юридические.

2. По сфере урегулирования общественных отношений – политические, организационные эстетические и правовые нормы.

3. По способу выражения – письменные и устные социальные нормы.

Отличительные черты правовых норм, как особого регулятора общественных отношений:

1) нормативность, т. е. выраженность в определенных нормах, правилах, распределяющихся на определенное количество лиц и неопределенное количество случаев. Признаком нормативности обладают и все остальные специальные нормы;

2) общеобязательность, т. е. распространение действия норм права на всех членов общества. Этим же признаком, кроме права, обладают мораль и неправовые обычаи, традиции, ритуалы;

3) преимущественная выраженность норм права в определенных письменных источниках (кроме некоторых правовых обычаев). Таким же признаком среди других социальных норм обладают корпоративные нормы;

4) возможность применения мер принуждения со стороны государства в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения правил, принципов, норм права. Таким признаком не обладают никакие иные социальные нормы.

12.2. Соотношение норм права и норм морали

Наиболее тесную взаимосвязь право имеет с моралью. Их объединяют два общих признака: нормативность и общеобязательность.

Мораль (нравственность) – это взгляды, представление людей о добре и зле, чести и достоинстве, порядочности и справедливости, долге и обязанности, а также правила, возникающие как непосредственное отражение условий общественной жизни в сознании людей. Нормы морали предписывают поведение людей в соответствии с представлениями о спра-

ведливости и несправедливости, добре и зле, чести, совести, долге, достоинстве и т. д.

С точки зрения современной системы ценностей право должно соответствовать основным требованиям морали, но полностью отождествлять эти понятия нельзя. Главные их общие черты проявляются в том, что они входят в содержание культуры общества, являются ценностными формами сознания, имеют нормативное содержание и служат регуляторами поведения людей.

Различие между правом и моралью проявляется в их особенностях:

1) по происхождению – нормы права устанавливаются государством; нормы морали складываются в соответствии с нравственными представлениями о добре и зле, справедливости и несправедливости, чести и бесчестии и т. д. Как форма общественного сознания и регулятор общественных отношений мораль зародилась раньше политической и правовой форм сознания, раньше государственной организации общества и права. В ходе исторического развития общечеловеческое содержание нравственности обрело выражение в «золотом правиле»: «Поступай по отношению к другим так, как ты хотел бы, чтобы они поступали по отношению к тебе». *Принципы морали* – это один из древнейших регуляторов, включающий основные начала, исходные требования, охватывающие общечеловеческую и личную жизнь человека. Они конкретизируются в виде норм, регулирующих поведение людей в определенных жизненных ситуациях.

2) по сфере действия – нормы права регулируют общественные отношения, имеющие государственную значимость; сферы регулирования права и морали совпадают не полностью. Сфера регулирования морали шире и объемнее. Многие взаимоотношения людей в быту, коллективе, семье являются объектом морали, но не подлежат правовому регулированию. Однако мораль, в свою очередь, включает не все отношения, регулируемые правом. Так, организационные формы и структура государственных органов, процедурная практика выборов или принятия законов регулируются правом, а мораль к этим вопросам «равнодушна». В право же не могут включаться все без исключения требования морали. Связано это с тем, что право очень тесно взаимодействует с государством и государственным принуждением, поэтому чрезмерное вторжение права в частную жизнь недопустимо. Содержание норм права характеризуется большой конкретностью, в правовых нормах в ряде случаев предусматриваются весьма подробные детали, связи. В правовых нормах выражен государственный подход к оценке конкретных общественных отношений.

3) по форме закрепления – правовые нормы получают закрепление в официальных нормативных актах – законах, указах, постановлениях; нормы морали не закрепляются в специальных актах, они содержатся в сознании людей и находят отражение в литературе. Право (кроме некоторых правовых обычаев) внешне выражается в письменных юридических документах. Нормы морали объективного выражения вовне не имеют, а закрепляются в сознании людей. Различается также и само содержание норм, их логическая структура. Для правовых норм характерны запреты и разрешения («можно» – «нельзя»), а также позитивные обязывания («вправе» – «должен»). Нормы морали свое регулятивное воздействие оказывают оценочными измерителями типа «добро» – «зло», «справедливо» – «несправедливо». Принципы и нормы морали могут быть систематизированы, собраны в «моральном кодексе», но в целом нравственные воззрения, представления, требования выражаются в общественном мнении, передаются им. Моральные воззрения, идеи передаются художественной литературой, искусством, средствами массовой информации.

4) по содержанию – правовые нормы представляют собой детализованные правила поведения, которые предписывают кто и что должен делать, каким образом, при каких обстоятельствах и с какими последствиями. Нормы морали выступают в виде обобщенных правил и принципов.

5) по способу обеспечения – реализация норм права поддерживается принудительной силой государства; мораль обращается только к совести индивида. Санкции позитивного права выступают как мера принуждения. Единственной санкцией морали является нравственное осуждение. Соблюдение норм морали обеспечивается силой общественного мнения. Требования морали и права выполняются большинством людей добровольно в силу понимания их справедливости. Нормы морали исполняются в силу личной убежденности, привычек человека. Выполнение норм права может быть обеспечено принудительным воздействием со стороны государства (через суд, иные государственные органы) или органов местного самоуправления.

6) В оценке мотивов поведения лица право предписывает необходимость всесторонней оценки поведения человека, совершившего правонарушение. Но с правовой точки зрения безразлично, какими мотивами руководствовался человек в конкретном случае, если его поведение по своим результатам было правомерным, законным. С точки зрения морали, важно выявить стимулы, мотивы человека, его намерения в выборе определенного поведения, являющегося правомерным.

Взаимодействие и единство морали и права проявляется в их взаимопроникновении и взаимовлиянии:

1) Общность морали и права заключается в том, что эти социальные институты обслуживают общий экономический базис, идеологию и политику.

2) Взаимопроникновение состоит в том, что право основывается на морали. По В. С. Соловьеву, право – минимум нравственности, обязательный для всех. Право закрепляет моральные принципы в качестве правовых требований. Так, Уголовный кодекс 1996 г. и ряд других законодательных актов закрепили моральные принципы справедливости, равенства и гуманизма в качестве основополагающих положений действующего законодательства.

3) Взаимовлияние проявляется в том, что мораль оказывает активное воздействие на правосознание и тем самым способствует реализации норм права. В свою очередь право поддерживает требования морали юридическими санкциями и тем самым защищает необходимый минимум нравственности.

4) Универсальность права и морали проявляется в том, что они распространяются на все общественные отношения, то есть являются самыми универсальными регуляторами в системе социальных норм.

5) Нормативность морали и права заключается в том, что они служат эталоном и критерием оценки поведения людей.

6) Право и мораль имеют общую базу в виде социальных, экономических, политических условий жизни общества, служат общей цели – согласованию интересов личности и общества, обеспечению и возвышению достоинства человека, поддержанию общественного порядка.

Противоречия морали и права заключаются:

а) в несовпадении правовых и моральных предписаний;

б) в несовпадении моральных и правовых оценок.

В одних случаях там, где право налагает запрет, мораль разрешает. Типичный пример – самогоноварение. В других случаях там, где право молчит, мораль осуждает. Типичный пример – проституция и другие виды разврата. В третьих случаях нормы права не соответствуют нормам морали, противостоят им. Типичный пример – смертная казнь как санкция уголовного права.

Причины противоречий могут быть:

– *объективные* – право по своей природе консервативно, мораль – динамична. Следовательно, право отстает от морали и неизбежно содержит пробелы;

– *субъективные* – право выражает интересы государства, мораль выражает интересы общества. При этом государство зачастую исходит из принципа целесообразности, общество – из принципа справедливости.

Неравномерное развитие права и морали неизбежно порождает противоречие между нормами права и морали. Мораль требует от человека больше и судит строже. Там, где право порой молчит, нравственное чувство осуждает. Отсутствие согласованности между правом и моралью вредит праву. Справедливое (моральное по своей сути) право должно запрещать и предписывать то, что одобряется моралью, в противном случае население будет действовать в обход правовых норм и вопреки правовым предписаниям. В том случае, когда нормы права приходят в противоречие с общественным мнением, требованиями нравственности, долгом компетентных государственных органов является принятие необходимых мер по совершенствованию правового регулирования. Противоречия между правом и моралью имеются в регулировании имущественных, семейных, трудовых, экологических, международных отношений. Противоречия между правосознанием и моральным представлением могут быть в определении преступления, административного проступка, мер уголовной, административной, имущественной ответственности. Ряд коллизионных вопросов в соотношении права и морали возникает, например, в регулировании трансплантации человеческих органов и тканей, операций искусственного оплодотворения и имплантации, в осуществлении других медицинских операций и способов лечения.

12.3. Соотношение норм права и обычаев

Обычай – это правило, утвердившееся в общественной практике в результате многократного применения, установившегося подхода к оценке определенного образа отношений, действий человека, коллектива людей. Обычай представляет собой привычную для членов общества, группы людей форму социальной регуляции. Обычаи, имеющие нравственный характер, называются нравами. В нравах выражается психология определенной социальной группы. Пережитки прошлого в области морали чаще всего удерживаются в нравах. Общество, используя культурные, организационные меры, ведет борьбу с неприемлемыми в цивилизованном обществе нравами.

В широком смысле слова, обычаи – это все формы привычного поведения: обычаи, традиции, обыкновения и ритуалы, имеющие социальную значимость.

В узком смысле слова, обычаи – это нормы, соблюдение которых стало привычным в силу их длительного существования.

Традиции – сложившиеся способы поведения людей, социальных групп, передаваемые из поколения в поколение. Обычаи и традиции обладают признаками устойчивости. По сравнению с обычаем традиции представляют собой более широкое образование. Традиции по содержанию значительно шире обычаев. В качестве традиции проявляются определенные идеи, ценности, социальные установления. Поддержка традиций обосновывается их полезностью для общества. Основой жизнестойкости традиций является преемственность в развитии общества, бережное отношение к социальному, культурному наследию, истории народа, государства. В ходе жизненных процессов зарождаются и утверждаются новые традиции и обычаи.

В социальной жизни, прежде всего в области бытовых, семейных отношений, обычаи, традиции проявляются в обрядах, ритуалах. Обряд – это определенного характера действие или комплекс поступков человека, группы людей. Таковы, например, традиционные свадебные обряды, обряд вручения свидетельства о рождении ребенка, обряды посвящения в рабочие молодые люди, приступающих к трудовой деятельности, проводы ветеранов труда на заслуженный отдых и т.п. Обрядовые церемонии, совершаемые в торжественной обстановке, называются ритуалом. Таким образом, о ритуале можно сказать, что это есть разновидность обычаев или традиции.

Особенности обычаев как регулятора:

а) устойчивость обычаев проявляется в их значительной инерционной силе и повторяемости привычных форм поведения;

б) массовость обычаев – исторически обусловленное свойство, появление которого связано с возникновением и формированием стереотипов общественно приемлемого поведения в социальных группах, сообществах и этносах. Массовость обычаев проявляется в их широком распространении среди населения в качестве образцов поведения, воспринимаемых как нормы быта и межличностного общения;

в) привычность обычаев означает отсутствие особых механизмов их обеспечения, включающих в себя меры принуждения. Следование привычному образцу поведения обеспечено самим фактом его существования и не требует специальных условий со стороны общества. Обычаи в силу их привычности воспринимаются населением как органическая часть повсе-

дневного образа жизни и выполняются без внутреннего сопротивления как правила, получившие всеобщее признание.

Взаимосвязь и взаимодействие обычаев и норм права:

- они имеют общие признаки нормативности и общеобязательности;
- государство по мере создания и развития законодательства санкционирует в качестве норм права обычаи, которые отвечают интересам государства, и налагают запрет на обычаи, которые являются пережитками прошлого (тормозят общественное развитие либо имеют негативный характер);

- право может быть безразлично к обычаям и традициям, но наиболее общественно опасные из них запрещает (например, существующий у горских народностей обычай кровной мести, обычаи, связанные с многоженством).

Отличаются обычаи и традиции от норм права тем, что не имеют внешнего выражения в письменных документах и не обеспечиваются принудительной силой со стороны государства (т. е. так же, как и мораль отличается от права).

Неправовые обычаи следует отличать от **правовых обычаев**. Последние представляют собой сложившиеся в обществе правила поведения, которые в результате многократного повторения их людьми превратились в устойчивые правовые нормы. Правовые обычаи признаются государством в качестве таковых и фиксируются в юридических документах, либо «молчаливо» признаются государством. В последнем случае обычаи нигде не записываются, но всеми неукоснительно соблюдаются и имеют значение наряду с другими источниками права для разрешения конкретных юридических дел и споров в судах и иных государственных или муниципальных органах, т. е. обеспечиваются принудительной силой со стороны государства или органов местного самоуправления.

12.4. Соотношение норм права и религиозных норм

Религиозные нормы – нормы, регулирующие отношения верующих людей к Богу, церкви, друг к другу, строение и функции религиозных организаций.

Религиозные нормы, в отличие от права, морали и неправовых обычаев, не обладают признаками общеобязательности. Они заключены в догматах определенного вероисповедания (конфессии), могут, как и нормы

права, заключаться в письменных документах (Библия для христиан и иудеев, Коран для мусульман и т. д.). Религиозные нормы не обеспечиваются принудительной силой государства. Однако в тех странах, где имеется государственная и общеобязательная религия (теократическое государство), эти нормы являются источниками права и превращаются в нормы права (Саудовская Аравия, Оман и некоторые другие мусульманские страны).

Сфера регулирования религиозных норм может совпадать со сферой регулирования норм права и норм морали.

В Российской Федерации взаимодействие права с религиозными нормами проявляется в законодательном признании свободы совести и религии, что выражается в свободном исповедании традиционных для населения религиозных верований: православия, ислама, буддизма, иудаизма и др. Российское законодательство о свободе совести, религии, об отношениях государства и церкви, о религиозных организациях отражает принципы «Всеобщей декларации прав человека», «Итогового документа Венской встречи представителей государств – участников совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе». В принятой в России «Декларации прав и свобод человека и гражданина» говорится, что каждому человеку гарантируется свобода совести, вероисповедания, религиозной или атеистической деятельности. Каждый вправе свободно исповедовать любую религию или не исповедовать никакой, выбирать, иметь и распространять религиозные либо атеистические убеждения и действовать в соответствии с ними при условии соблюдения закона (ст. 14).

12.5. Корпоративные нормы и их соотношение с правовыми

Не обладают признаками обязательности и возможностью принудительного обеспечения со стороны государства или органов местного самоуправления и корпоративные нормы (нормы общественных организаций). Они закреплены в уставах этих организаций или других актах, издаваемых этими организациями.

Корпоративные нормы следует отличать от локальных нормативно-правовых актов, которые регулируют деятельность отдельных коммерческих и некоммерческих организаций, создаваемых в соответствии с гражданским законодательством.

Так же как и корпоративные нормы, эти акты действуют в пределах одной организации. Однако они порождают права и обязанности, обес-

печенные возможностью принудительного воздействия со стороны государства или органов местного самоуправления. Например, вынесение решения о нарушении устава акционерного общества, являющегося коммерческой организацией, может быть обжаловано в суде, аналогичное решение политической партии, профессионального союза, политического движения, добровольного общества (общественной организации) такому обжалованию не подлежит.

Корпоративные нормы с нормами права объединяет тот признак, что они всегда выражены в письменных документах (уставах и т. д.).

Итак, право не является и не может являться единственным регулятором общественных отношений. Право наиболее тесно связано с государством. В правовом государстве, каковым провозгласила себя Россия в ст. 1 Конституции, свободно функционирует и развивается гражданское общество, отношения в котором регулируются не только правом, но и другими социальными нормами. Поэтому эффективное взаимодействие права с другими социальными нормами, недопущение регулирования только правом всех общественных отношений являются одним из условий успешного функционирования правового государства.

Весьма действенным в обществе является и групповой регулятор (нормы различных организаций и объединений). Нормы этого регулятора отличаются от иных тем, что их адресатами выступают члены соответствующих организаций или же корпораций. По существу, данные нормы создаются членами этих организаций и ими же поддерживаются: например, нормы профсоюзных организаций, уставные нормы партии и т.д. Действие группового регулятора также обеспечивается соответствующими санкциями, содержание которых варьируется от осуждения со стороны общественного мнения до различных мер принудительного, в том числе материального характера.

12.6. Технические нормы и их соотношение с правовыми

Технические нормы – это правила использования технических средств, зданий, производственных комплексов, технологий и явлений природы в процессе их эксплуатации. Данные нормы выступают как средство организации производственных процессов в режиме безопасности и наибольшей эффективности.

Роль данного регулятора со временем все более возрастает в связи с все большей актуализацией задачи обеспечения оптимального согласо-

ния возможностей человека с характеристиками современных и будущих технических систем, производственных технологий, с требованиями охраны природы и экологического благополучия (например, это могут быть инструкции о том, как задействовать ту или иную технику, как пользоваться этой техникой).

Соотношение технических норм с правовыми нормами проявляется в том, что научно-технические, технологические нормы, получившие положительную социальную оценку, в определенном порядке закрепляются в юридических актах и приобретают значение государственного стандарта, инструкций, указаний, методических материалов, ГОСТов и других регулятивных документов.

Как и правовой регулятор, юридико-технический определяет отношения участников общественного производства, устанавливая их взаимные права и обязанности, т.е. регулирует отношения между людьми. Однако в отличие от собственно правового, он включает технические нормы (в совокупности и в сочетании с правовыми) и обеспечивает их соблюдение с помощью правового механизма. В свою очередь, в отличие от юридико-технического, нормативно-технический регулятор устанавливает различные технические и технологические нормы, определяет непосредственное отношение работников к технике, предмету труда, его параметрам и т.д.

Глава 13

ПРАВОСОЗНАНИЕ И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

13.1. Понятие правосознания, его структура и виды

Правовое сознание – система знаний, оценок, настроений и чувств, выражающих отношение к праву, действующему законодательству и юридической практике.

Элементы правосознания:

- правовая идеология (правовые взгляды, идеи и представления);
- правовая психология (настроения, чувства и переживания).

Правовая идеология – 1) это совокупность юридических идей, теорий, взглядов, которые в концептуальном, систематизированном виде отражают и оценивают правовую реальность; 2) это осознанное отношение к праву, выражаемое в обоснованной, аргументированной критике или одобрении всей правовой системы, правовых учреждений, судов, отдельных законов и т.п.

Правовая психология – это также оценка существующего и желательного права, но выражается она в виде эмоций, штампов, стереотипов, иных психологических характеристик.

Основные функции правосознания:

- *познавательная функция правосознания* – проявляется в качественном овладении правовыми знаниями, умениями и навыками;
- *оценочная функция правосознания* – проявляется в определенном отношении к праву. Это отношение по своему характеру может быть положительным, отрицательным, двойственным либо индифферентным (равнодушно безразличным). В любом случае сознательно-волевое отношение к праву реализуется в практических действиях либо в бездействии индивида;
- *регулятивная функция правосознания* – определяет соотношение уровня правосознания и состояния законности и правопорядка. Чем выше правосознание, тем крепче законность и правопорядок в обществе и, напротив, чем ниже правосознание, тем больше совершается правонарушений;
- *прогностическая функция правосознания* – заключается в умении предвидеть результаты правотворческой, правоприменительной, научной, правомерной и неправомерной деятельности.

Виды правосознания: массовое, групповое, индивидуальное.

Массовое правосознание (правосознание общества) отражает общественное мнение в отношении роли и ценности права в жизни общества и проявляется в правовых взглядах, идеях, представлениях и правовых установках, поддерживаемых обществом.

Групповое правосознание выражает специфику правового сознания конкретных социальных групп (классов, общественных организаций, партий и т. д.).

Индивидуальное правосознание представляет собой систему познавательных, ценностных и мотивационных элементов, характеризующих отношение личности к праву и правовым явлениям; формируется у каждого члена общества, так или иначе включенного в общественные отношения, в различные движения, партии, структуры.

Уровни правосознания: эмпирическое (обыденное), профессиональное (юридическое) и доктринальное (научное).

Обыденное правосознание – это массовые представления людей, их эмоции, настроения по поводу права и законности; их оценки на уровне стереотипов, штампов, слухов, курсирующих в тех или иных социальных группах. Эти чувства возникают под влиянием непосредственных условий жизни людей, их практического опыта. Правовые знания на этом уровне ограничены личным опытом и житейскими устремлениями. Знания имеют фрагментарный, зачастую поверхностный и бессистемный характер. Отношение к праву противоречиво и во многом зависит от господствующих настроений и сиюминутных эмоций. В бытовом правосознании преобладают психологические элементы.

Профессиональный уровень – это правосознание юристов-практиков (судейского корпуса, прокуроров, следователей, нотариусов, иных юридических и государственных работников). Эта разновидность правосознания играет наиболее существенную роль в реализации юридических норм. Профессиональное правосознание юриста вместе с системой теоретических знаний об общих принципах права, правовой жизни общества включает также определенные систематические познания в какой-либо конкретной сфере права – например, гражданского, финансового, торгового, трудового, семейного, административного, экологического, уголовного.

Научное правосознание – идеи, концепции, взгляды, выражающие систематизированное, теоретическое освоение права. Носителями этого вида отражения правовых явлений выступают ученые-правоведы. Научное правосознание опирается на изучение состояния действующей правовой системы, необходимых перемен, социальных заказов и ожиданий в право-

вой сфере. Отличительными свойствами научного правосознания являются целостность, системность, способность к прогнозированию.

Дополнение: *особый уровень* составляет правосознание лиц с отклоняющимся поведением – правовые представления и чувства граждан, отбывающих наказание в местах лишения свободы, преступников-рецидивистов. Например, у человека, совершившего преступление, вместе со знанием статей уголовного кодекса соседствует нигилистическое отношение к праву, определенный настрой на нарушение закона. Так называемые «воры в законе» обладают специфической правовой психологией, что определяет их авторитет в преступной среде.

Дефекты правосознания – это недостатки правового сознания, которые свидетельствуют о его несформированности и тенденциозности.

Основной дефект правового сознания – правовой нигилизм.

Правовой нигилизм – это дефект правосознания, который заключается в отрицательном отношении к праву, непризнании его силы и социальной ценности. Носители этого дефекта склонны подчиняться только насилию и сами действуют с позиций силы. Как социальное явление нигилизм характеризуется:

- резко критическим, крайне негативным отношением к общественным ценностям;
- максималистским подходом, интенсивностью, бескомпромиссностью отрицания;
- несет в себе деструктивное, разрушительное начало.

Формы проявления правового нигилизма:

- умышленное нарушение законов;
- несоблюдение, неисполнение юридических предписаний;
- издание противоречивых правовых актов;
- подмена законности целесообразностью;
- конфронтация представительных и исполнительных органов;
- нарушение прав человека и т.д.

Способы борьбы с правовым нигилизмом:

- реформы социально-экономического характера;
- изменение содержания правового регулирования;
- подъем авторитета правосудия как за счет изменения характера судебной деятельности, так и путем воспитания уважения к суду;
- улучшение правоприменительной практики и т. д.

Факторы, влияющие на формирование различных видов и уровней правосознания:

- характер типа правовой системы, общества, в котором она действует;
- место жительства (жители городов, сельской местности);
- возраст;
- уровень образования;
- профессиональная принадлежность;
- исторические традиции народа;
- психологические особенности людей;
- существующие социально-политические, экономические и культурные условия жизни общества.

13.2. Правовая культура общества: понятие, структура, виды, функции

Правовая культура – это: 1) совокупность компонентов юридической надстройки в их реальном функционировании, комплекс представлений той или иной общности людей о праве, его реализации, о деятельности государственных органов, должностных лиц; 2) совокупность материализованных идей, чувств, представлений как осознанной необходимости и внутренней потребности поведения личности в сфере права, базирующаяся на правовом сознании.

Правовая культура общества охватывает все ценности, созданные в сфере права, в том числе: ясные законы, совершенная законодательная техника, развитая правовая наука, высокоорганизованная юридическая практика и другие качественные достижения в области правовой деятельности.

Правовая культура отдельной личности включает в себя высокий уровень правосознания и качественное овладение навыками правомерного поведения, близко примыкает к образованности и зависит от правовой информированности.

Содержание правовой культуры включает: знание права, отношение к праву, привычку соблюдать право (закон), правовую активность.

Структура правовой культуры включает: культуру правового сознания, правового поведения; культуру функционирования законодательных, судебных и правоприменительных органов.

Культура правового сознания – правовая интуиция, позволяющая отличить верное и допустимое от неверного и недопустимого; правовые знания, представления и убеждения.

Культура правового поведения – наличие правовых ориентаций, определенный характер и уровень правовой активности, благодаря которой личность приобретает и развивает правовые знания, умения и навыки.

Правовая культура законодательной и правоохранительной систем проявляется в культуре правотворчества, правоохранительной и судебной деятельности органов государства и должностных лиц.

Виды правовой культуры: правовая культура общества; правовая культура индивида; правовая культура социальных общностей (этносов, наций, народов).

Уровни правовой культуры: обыденная, профессиональная и доктринальная.

Обыденный уровень характеризуется отсутствием системных правовых знаний и юридического опыта; ограничен повседневными рамками жизни людей при их соприкосновении с правовыми явлениями. Специфика обыденной правовой культуры в том, что она, не поднимаясь до уровня теоретических обобщений, проявляется на стадии здравого смысла, активно используется людьми в их повседневной жизни при соблюдении юридических обязанностей, использовании субъективных прав.

Профессиональный уровень складывается у практикующих юристов: судей, адвокатов, сотрудников правоохранительных органов. Им свойственна более высокая степень знания и понимания правовых проблем, задач, целей, а также профессионального поведения.

Доктринальный уровень опирается на знание всего механизма правового регулирования, а не отдельных его направлений. Правовая культура теоретического уровня вырабатывается коллективными усилиями ученых – философов, социологов, политологов, юристов и представляет собой идейно-теоретический источник права. Доктринальная правовая культура является необходимым условием (средством) совершенствования законодательства, развития науки и подготовки юридических кадров.

Функции правовой культуры:

– **познавательная** – освоение правового наследия прошлых эпох и достижений отечественного и зарубежного права. Данная функция тесно связана с формированием правового государства и развитием гражданского общества;

– **регулятивная** – направлена на обеспечение эффективного функционирования всех элементов правовой системы и создания устойчивого правопорядка. Правовая культура обеспечивает следование правовым

предписаниям и тем самым вносит упорядоченность в общественные отношения. Регулятивная функция реализуется через правовые и другие социальные нормы;

– **коммуникативная** – способствует согласованию общественных, групповых и личных интересов, обеспечивает социальное сплочение людей, реализуется в правовом общении, в процессе получения образования, опосредуется средствами массовой информации, литературы и других видов искусства;

– **прогностическая** – охватывает тенденции развития правотворчества и реализации права, проблемы укрепления законности, правопорядка, правовой активности населения и другие изменения правовой системы;

– **ценностно-нормативная** – проявляется в разнообразных фактах, которые приобретают ценностное значение, отражаясь в сознании действующих индивидов и человеческих поступках, социальных институтах. Исходя из этого, правовые нормы, другие составляющие правовой культуры общества выступают объектами оценки. Здесь идет речь о ценностях в праве и самом праве как ценности. Данная функция проявляется и при изучении оценочного отношения личности к результату и цели ее действий, направленных на изменение окружающей правовой действительности, к эталонам и образцам поведения, предусмотренным нормами права.

Вывод: правовая культура – качественное правовое состояние личности и общества, совокупность всех позитивных компонентов правовой деятельности в ее реальном функционировании, воплотившая достижения правовой мысли, юридической техники и практики.

Глава 14

НОРМЫ ПРАВА

14.1. Понятие нормы права

Норма права – это правило поведения, установленное или санкционированное государством, охраняемое от нарушений с помощью мер государственного принуждения.

Существенные признаки нормы права:

1. Норма права – общее правило поведения. Это означает, что государство адресует норму права не конкретным индивидам, а всем субъектам права – физическим и юридическим.

2. Норма права – обязательное правило поведения. Ненадлежащее исполнение либо несоблюдение норм права влечет принятие мер государственного принуждения. Она рассчитана на определенный круг уполномоченных и обязанных лиц; предполагает неоднократное действие; вступает в действие всякий раз, когда налицо условия, ею предусмотренные.

3. Норма права – формально-определенное поведение. Правовые нормы формулируются в официальных документах в виде точных предписаний, чем обеспечивается их правильное и единообразное понимание и реализация.

4. Норма права – двустороннее правило поведения. Предписание, которое закрепляет норма, включает в себя права и обязанности участников правоотношения: выполнение обязанностей одной стороной влечет использование прав другой стороной. Таким образом, норма права носит представительно-обязывающий характер, одним субъектом предоставляя право, а на других возлагая обязанности.

5. Норма права – системное правило поведения. Каждая норма права регулирует общественные отношения в единстве с другими нормами, то есть как элемент системы права, находящийся во взаимосвязи и взаимодействии с другими элементами. Так, нормы материального права, т.е. конкретные правила поведения, находятся в определенных связях как с другими материальными нормами права, так и с процедурными, процессуальными нормами права.

6. Норма права – институциональное правило поведения. Предписание, закрепленное нормой права, исходит от государства и является его властным велением, охраняющим государственно значимые общественные отношения.

7. Содержание правовой нормы определяется объективной природой конкретного вида общественных отношений, упорядочить которые она призвана.

8. Норма права определяет границы возможного и должного поведения в конкретных отношениях и тем самым обеспечивает меру свободы субъектов права.

Вывод:

Норма права – это общеобязательное, социально-определенное, представительско-обязывающее системное правило поведения, установленное либо санкционированное государством, обеспеченное его силой, закрепляющее права и обязанности участников общественных отношений и являющееся критерием оценки поведения как правомерного либо неправомерного.

С помощью правовых норм государство закрепляет и охраняет существующие отношения, способствует развитию новых прогрессивных отношений, ограничивает и вытесняет отношения, которые противоречат государственной политике.

14.2. Структура норм права

Норма права имеет определенную структуру, то есть, внутреннее строение и связь ее элементов. Структурными элементами правовой нормы являются гипотеза, диспозиция, санкция.

Гипотеза – это часть правовой нормы, в которой содержится условие ее реализации. Например, в уголовном праве в качестве условий привлечения к ответственности выступают общие признаки субъекта преступления: определенный возраст и вменяемость; в семейном праве согласие, возраст и другие жизненные обстоятельства являются условиями действия нормы о заключении брака.

Диспозиция – это часть нормы права, которая формулирует правило правомерного поведения либо признаки неправомерного поведения. В гражданском праве и в ряде других регулятивных отраслей диспозиции выступают в виде правил правомерного поведения. В уголовном праве и других правоохранительных отраслях большинство диспозиций содержит признаки запрещенных деяний.

Санкция – это часть нормы права, в которой указаны правовые последствия: негативные либо позитивные. В уголовном и административном праве негативные санкции сформулированы как вид и

мера наказания. Таким образом, в большинстве случаев санкцией правовой нормы называется нормативное определение мер государственного принуждения, применяемых в случае правонарушения и содержащих его итоговую правовую оценку. Однако в трудовом праве и ряде других отраслей в качестве позитивных санкций предусматриваются поощрительные меры.

14.2.1. Виды гипотез правовой нормы

Гипотезы правовых норм классифицируются по различным основаниям:

1. По характеру содержания различают общие и конкретные гипотезы.

Общая (абстрактная) гипотеза определяет условия действия норм общими родовыми признаками.

Конкретная (казуистическая) гипотеза устанавливает частные специальные условия действия нормы. Например, гипотеза нормы уголовно-процессуального кодекса, где по пунктам перечислены обстоятельства, при наличии которых уголовное дело не возбуждается либо прекращается.

2. По степени определенности общая гипотеза может быть абсолютно определенной, абсолютно неопределенной либо относительной.

Абсолютно определенная гипотеза только указывает факты, которые обуславливают действие нормы, например, сроки давности.

Абсолютно неопределенная гипотеза не указывает никаких фактов, с которыми связано ее действие, а предоставляет право органам власти в необходимых случаях применять правовую норму.

Относительно определенная гипотеза содержит указание на ограничительные условия действия нормы, например, применение нормы в военное время.

3. В зависимости от основания применения правовой нормы гипотезы подразделяются на односторонние и двусторонние.

Односторонняя гипотеза в качестве основания применения нормы предусматривает только правомерное либо неправомерное поведение.

Двусторонние гипотезы содержат указание как на правомерное, так и на неправомерное поведение, приводящее в действие правовую норму. При этом предусматривается, что последствия зависят от характера поведения, например, при повторной неявке в суд по гражданскому делу, если причина уважительная, судебное разбирательство откладывается; если причина неуважительная, то суд оставляет иск без рассмотрения.

14.2.2. Виды диспозиций правовой нормы

Диспозиции норм права классифицируются по следующим основаниям:

1. По способу описания различают диспозиции простые, описательные, бланкетные и отсылочные.

Простая диспозиция содержит указание на совершенное деяние без описания его признаков, так как они достаточно очевидны. Например, закон не характеризует признаки преступления, если речь идет о предельно ясном деянии.

Описательная диспозиция содержит признаки правомерного либо неправомерного поведения. Например, закон характеризует кражу как: а) незаконное, б) безвозмездное, в) изъятие, г) чужого имущества, д) совершенное тайным способом.

Отсылочная диспозиция вместо описания признаков деяния содержит ссылку на другую норму того же нормативного акта, например, при характеристике квалифицированного преступления законодатель ссылается на признаки, указанные в ч. 1 уголовно-правовой нормы.

Бланкетная диспозиция содержит ссылку на другой нормативный акт либо указывает на незаконность действий и таким образом отсылает правоприменителя к соответствующему закону. Например, закон устанавливает обязанность соблюдать правила дорожного движения, но какие конкретно правила станут в этом случае обязательными по закону, будет определяться набором из правил дорожного движения.

2. По своей юридической направленности выделяют представительно-обязывающие, обязывающие, управомочивающие, рекомендательные, ограничительные и закрепительные диспозиции.

Представительно-обязывающие диспозиции содержат двусторонние правила поведения, например, продавца и покупателя.

Обязывающие диспозиции указывают вид и меру поведения обязанного лица, например, должника по договору займа.

Управомочивающие диспозиции содержат указание на вид и меру возможного поведения, например, собственника имущества.

Рекомендательные диспозиции указывают на желательность либо нецелесообразность определенного поведения.

Ограничительные диспозиции ограничивают поведение строго определенными рамками, например, нормы Трудового кодекса ограничивают продолжительность труда несовершеннолетнего.

Закрепительные диспозиции закрепляют общие принципы и задачи деятельности государственных органов.

14.2.3. Виды санкций правовой нормы

Санкции правовых норм классифицируются по следующим основаниям:

1. *По характеру последствий* различают позитивные и негативные санкции.

Позитивные санкции предусматривают меры поощрения (стимулирующие санкции) и меры восстановления субъективных прав (правовосстановительные санкции).

Негативные санкции предусматривают виды и меры наказания (карательные санкции) и возможность признания деяний недействительными (санкции ничтожности).

Карательные меры в литературе иногда называют полными санкциями, а санкции ничтожности именуются неполными, так как они не сопровождаются наказанием нарушителя.

2. *По степени определенности и вариантности* выделяют несколько видов санкций: абсолютно-определенные, относительно определенные, альтернативные, кумулятивные и комбинированные:

- абсолютно-определенная санкция содержит указание на точно зафиксированное последствие, например, смертная казнь;

- относительно-определенная санкция содержит указание на нижний и верхний пределы наказания, например, в случае лишения свободы – от 2 до 5 лет, от 8 до 15 лет;

- альтернативная санкция содержит указание на несколько видов возможных наказаний и тем самым предоставляет правоохранительным органам право выбора, например, за ряд преступлений могут быть применены лишение свободы или исправительные работы;

- кумулятивная санкция предусматривает возможность сложения нескольких видов наказаний. К примеру, смертная казнь может сочетаться с конфискацией имущества, а лишение свободы – с лишением определенного права;

- комбинированная санкция представляет собой комбинацию относительно-определенных, альтернативных и кумулятивных санкций.

Итоги: взаимосвязанность гипотезы, диспозиции, санкции охватывается формулой «если – то – иначе». «Если» – это условие действия нормы права, «то» – само правило поведения, «иначе» – это те неблагоприятные последствия, которые возникают у правонарушителя.

14.3. Виды норм права

Классификация норм права проводится по различным основаниям:

1. По предмету правового регулирования, т.е. по виду тех общественных отношений, которые регулируются нормой, различаются государственно-правовые (конституционные), административные, гражданско-правовые, брачно-семейные, трудовые, уголовно-правовые нормы и нормы других отраслей права.

2. По специфике правового регулирования отраслевые нормы делятся на материальные и процессуальные.

Материальные нормы права закрепляют права и обязанности участников правоотношений, *указывают, «что делать»*.

Процессуальные нормы закрепляют порядок реализации прав и обязанностей, процедуру оформления и защиты прав, установленных материально-правовыми нормами, порядок и последовательность действий государственных органов и должностных лиц, применяющих правовые нормы, *указывают, «как делать»*.

3. По целевому содержанию предмета регулирования правовые нормы делятся на нормы частного и нормы публичного права. К частному праву относятся нормы гражданского, семейного, трудового и других отраслей права, связанных с развитием гражданского общества. Публичное право включает государственное, административное, финансовое, уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное, другие отрасли права, регулирующие деятельность государственных органов и должностных лиц. К публичному праву относится также большинство норм уголовного права.

4. По характеру содержания выделяют нормы-декларации, нормы-дефиниции, нормы-правила.

Нормы-декларации закрепляют правовые принципы, цели и задачи. В Уголовном кодексе РФ декларативными являются нормы, закрепляющие задачи уголовного законодательства, принципы уголовного права и цели наказания.

Нормы-дефиниции содержат формулировки законодательных (легальных) определений правовых понятий. В Уголовном кодексе РФ дефинитивными являются нормы, определяющие понятия преступления, покушения на преступление, соучастия в преступлении, невменяемости и другие уголовно-правовые понятия.

Нормы-правила содержат правовые предписания в форме прав и обязанностей либо в форме правовых запретов.

5. По способу воздействия на субъектов права нормы-правила делятся на обязывающие, запрещающие и управомочивающие.

Обязывающие нормы возлагают на субъектов обязанности. Основная цель обязывающих норм – определение требуемого (должного, обязательного) поведения. Таковы нормы, определяющие гражданские, трудовые, семейные, административные, процессуальные и другие обязанности.

Запрещающие нормы налагают запрет на совершение определенных действий. В нормах уголовного и административного права, которые указывают наказуемые действия, запрет на совершение таких действий подразумевается. С помощью запретительных норм осуществляется охрана правопорядка, предупреждение и пресечение деяний, вредных или опасных для общества.

Управомочивающие нормы предоставляют субъектам определенные правомочия. Социальный смысл управомочивающих норм – предоставление гражданам и другим субъектам права определенной возможности поведения, гарантированной соответствующими обязанностями других лиц. К ним относятся, например, нормы о праве на трудовую деятельность, на вознаграждение, на отдых, на образование, на материальное обеспечение, нормы о правах автора, об имущественных правах и др.

6. По степени обязательности выделяют императивные и диспозитивные нормы.

Императивные (категорические) нормы содержат категорические предписания, которые могут быть изменены по усмотрению субъектов права.

Диспозитивные нормы предписывают определенный вариант поведения, но при этом предоставляют субъектам возможность договориться о правах и обязанностях. В тех случаях, когда субъекты не в состоянии достигнуть соглашения, они должны осуществить свои права и обязанности в соответствии с предписанным вариантом поведения. Диспозитивные нормы характерны для гражданского права, которое предусматривает равноправие субъектов, их автономность и возможность соглашения сторон.

7. По сфере действия юридические нормы разграничиваются на нормы общего действия (значения), ограниченного действия, локальные.

Нормы общего действия не предусматривают специальных условий и каких-либо ограничений их действия. Таковыми являются федеральные правовые нормы, выраженные в нормативных актах федеральных органов законодательной и исполнительной власти Российской Федерации.

Нормы ограниченного действия – это общие предписания, пределы реализации которых связываются с определенными пространственными, субъектными, временными и ситуационными факторами. К данному виду правовых норм относятся: все региональные нормы; нормы, адресованные специальным субъектам (например, работникам определенных министерств и других федеральных ведомств, военнослужащим).

Локальные нормы выражают характер, цели и специфику деятельности конкретного трудового коллектива, определенного общественного объединения.

8. По функциональному назначению нормы права делятся на регулятивные и охранительные. Регулятивные нормы определяют модель поведения субъектов, охранительные нормы определяют средства защиты прав и законных интересов от нарушений.

9. По кругу субъектов различаются общие и специальные нормы. Общие нормы распространяются на всех граждан, независимо от профессиональной деятельности и условий, в которых они находятся. Специальные нормы распространяются только на определенные категории лиц (пенсионеры, студенты, военнослужащие и так далее).

10. По юридической силе (зависимости от субъекта правотворчества) нормы подразделяются на федеральные и региональные законодательные нормы, обладающие в пределах своей компетенции высшей юридической силой, и федеральные и региональные подзаконные нормы, выраженные в подзаконных нормативных актах, издаваемых на основе и во исполнение закона.

Федеральные законодательные нормы подразделяются на нормы, содержащиеся: в Конституции РФ; федеральных конституционных законах; федеральных законах.

Региональные законодательные нормы делятся на нормы, содержащиеся: в конституциях и уставах субъектов Российской Федерации (республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов) и законах указанных субъектов в составе РФ.

Федеральные подзаконные нормы подразделяются на нормы, выраженные: в нормативных указах Президента РФ; постановлениях Правительства РФ; приказах и инструкциях федеральных министерств, государственных комитетов и других органов исполнительной власти Российской Федерации. Соответственно разграничиваются и *региональные подзаконные нормы*, издаваемые органами исполнительной власти субъектов РФ.

Замечание: любая классификация имеет условный характер, но помогает профессионально, точно и грамотно осуществлять правовое регулирование.

14.4. Соотношение содержания нормы и текста нормативного акта

Норма права не тождественна статье закона, а структура последней не совпадает со структурой правовой нормы. Это определяется рядом обстоятельств. В одной статье нормативного акта (и даже в одном нормативном акте) не могут быть выражены в полном объеме все элементы, из которых состоит правовая норма. При подготовке, принятии и издании нормативного акта правовой материал по правилам законодательной техники группируется таким образом, чтобы акт был компактен, а его предписания легко воспринимаемы. Поэтому существуют варианты *способов изложения юридических норм в статьях нормативных актов, позволяющие оптимально реализовать требования законодательной техники*:

1) норма права и статья нормативного акта совпадают. В статье наличествуют все три элемента, составляющие выраженную в ней правовую норму;

2) норма права изложена в двух или нескольких статьях одного и того же нормативного акта или даже другого нормативного акта;

3) в одной статье нормативного акта содержатся две или несколько юридических норм. Большинство статей Особенной части УК РФ состоит из двух или более частей, каждая из которых — самостоятельная норма права.

Глава 15

ИСТОЧНИКИ ПРАВА

15.1. Понятие источника права

Источник права:

- это внешняя форма выражения права, совокупность способов формирования, «документирования» государственной воли;
- это способ выражения воле государственной воли, юридических правил поведения, способ объективирования правовых норм.

Иное толкование «источника права» встречается в научной литературе в связи с активно дискутируемой проблемой соотношения данной категории с понятием «формы права».

Суть научной дискуссии и соотношение категорий «форма права» и «источник права»:

Форма права – это определенные способы внешнего выражения права. Назначение этой формы – упорядочить содержание, придать ему свойства государственно-властного характера.

Категория «форма права» отражает всю юридическую реальность, складывающуюся в обществе, все ее элементы, опосредующие экономические, политические, хозяйственные, культурные и иные фактические отношения, т.е. данный способ производства и обмена, данный тип экономического базиса.

Различаются внутренняя и внешняя формы права:

- внутренняя – структура права, система элементов (нормативные предписания, институты, отрасли);
- внешняя – объективированный комплекс юридических источников, формально закрепляющих правовые явления и позволяющих адресатам правовых установлений ознакомиться с их реальным содержанием и пользоваться ими.

Понятия «форма права» и «источник права» тесно взаимосвязаны, но не совпадают. Если «форма права» показывает, как содержание права организовано и выражено вовне, то «источник права» – истоки формирования права, систему факторов, предопределяющих его содержание и формы выражения.

Источник права – деятельность государства по созданию правовых предписаний, и результат этой деятельности. Различаются *материальные, идеальные и юридические* источники права. Например, в качестве источни-

ков права можно трактовать те материальные, социальные и иные условия жизни общества, которые объективно вызывают необходимость издания или изменения и дополнения тех или иных нормативно-правовых актов, а также – правовой системы в целом. Своеобразие источников сказывается на формах внешнего выражения права. Взаимосвязь системы источников и форм внешнего выражения права определяет специфику конкретных правовых систем.

15.2. Виды источников права

1. Правовой обычай – это санкционированное государством правило поведения, утвердившееся в обществе в результате длительной повторяемости.

Признаки обычая как источника права:

1) правовой обычай – одна из наиболее древних разновидностей социальных норм. Этот источник права появился на весьма ранних этапах правового развития. Он регулировал, прежде всего, семейно-брачные отношения, земле- и водопользование, имущественные отношения и т.д. На основе обычаев как образцов поведения, которые складываются тысячелетиями и закрепляют полезный опыт человечества, сложилось обычное право.

2) обычай принимает форму правового источника лишь тогда, когда государство официально признает его в качестве общеобязательного правила.

3) обычай исторически предшествовал закону. Он регулировал такие социально значимые отношения, где вмешательство законодателя или нежелательно, или преждевременно.

4) в современных условиях обычай либо совсем вытесняется как регулятор, либо интегрируется в национальные системы права. Семья традиционного права полностью базируется на обычае как основном источнике права.

5) обычай, который получает молчаливое или специальное признание в международных, межгосударственных отношениях, является международным, например обычай дипломатического этикета.

6) правовой обычай следует отличать от делового обычая или делового обыкновения, которое присутствует в современной административной практике и связано с установившимся спонтанно, самоорганизационно порядком работы с документом, его оформлением.

В новом законодательстве России стали получать большее признание *правовые обычаи как источники права*. ГК РФ признал в общей

форме, а не для отдельных отношений, возможность применения обычаев делового оборота, не *противоречащих закону или договору*. Применение обычая предусмотрено также Семейным кодексом, Кодексом торгового мореплавания.

2. Правовой прецедент – такое решение государственного органа (суда), которое принимается за образец (правило) при последующем рассмотрении аналогичных дел. С его помощью может быть подтвержден или объяснен какой-либо аналогичный факт или обстоятельство.

Признаки прецедента как источника права:

1) как источник права юридический прецедент получил наиболее широкое распространение в системе общего права Англии, США, Канады, Австралии, где он имеет силу законодательного акта.

2) прецедент может быть как судебным, так и административным.

3) степень обязательности прецедента зависит также от положения в судебной системе как суда, разрешающего конкретную жизненную ситуацию, так и суда, чье решение берется за образец по аналогичным делам. Чем выше положение суда, тем меньше он связан прецедентами.

4) помимо судебного прецедента, выделяются и прецеденты толкования правовых норм. Этот результат возникает в процессе толкования правовых норм судебными органами (в России Конституционным Судом, Верховным Судом, Высшим Арбитражным Судом, а например, в Англии – Палатой Лордов) или самим законодательным органом.

Применение прецедента в качестве источника права в виде исключения имеет место и в ***российской правовой системе***, что связано, прежде всего, с деятельностью Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов, руководящие разъяснения которых кладутся в основу решений конкретных юридических споров всеми нижестоящими судебными органами. Так, многие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ приобретают характер судебных прецедентов, когда в них конкретизируются и детализируются общие нормы закона, когда раскрывается и устанавливается однозначное понимание оценочных понятий.

3. Договор нормативного содержания – особый вид нормативно-правового акта, выступающий базой (основой) для принятия последующих нормативных актов.

Нормативные договоры получают все более широкое распространение в конституционном, трудовом, гражданском, международном и других отраслях права.

Признаки договоров нормативного содержания как источника права:

- содержат норму общего характера;
- добровольность заключения;
- общность интереса;
- равенство сторон;
- согласие участников по всем существенным аспектам договора;
- эквивалентность и, как правило, возмездность;
- взаимная ответственность сторон за невыполнение или ненадлежащее исполнение принятых обязательств;
- правовое обеспечение.

В отличие от договоров-сделок, нормативный договор не носит персонафицированного, индивидуально-разового характера, его содержание составляют правила поведения общего характера – нормы.

Разновидности нормативных договоров:

- 1) международные договоры;
- 2) коллективные и трудовые договоры;
- 3) типовые договоры;
- 4) соглашения, носящие нормативный характер.

Примером нормативного договора является *коллективный договор* между администрацией предприятия и профсоюзной организацией, представляющей трудовой коллектив. Он выполняет весьма значительную роль при регулировании трудовых отношений. Во многих случаях коллективным работодателем выступает само государство в лице ведомства или администрации субъекта Российской Федерации.

К числу нормативных относится и *Федеративный договор*, заключенный между федеральной властью и субъектами Российской Федерации. *Типовые договоры* представляют собой своеобразное участие государства в регулировании экономики, причем во многих странах, когда государство, действуя в рыночной экономике, все же устанавливает те или иные типовые договорные отношения (в сфере интеллектуальной собственности, федеративных отношениях и т.д.). Типовые договоры устанавливают обязательные основные условия тех или иных соглашений.

Правило: в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции, «если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора». Таким образом, международные договоры Российской Федерации

объявлялись в качестве составной части ее правовой системы. *Следует иметь в виду*, что это правило не распространяется на положения Конституции РФ, поскольку этот основной закон имеет «высшую юридическую силу» (ч. 1 ст. 15).

4. Религиозные нормы – источник права, характерный для религиозных правовых систем (мусульманской и индульской). Например, для мусульманского права главными источниками являются Коран, Сунна, Иджма, Кияс.

Коран – священная книга, представляющая собой собрание поучений, заповедей Аллаха и речей пророка Мухаммеда.

Сунна – собрание преданий о пророке Мухаммеде, содержащее правила, которыми должны руководствоваться верующие.

Иджма – комментарии ислама, созданные учеными-богословами, имеющие практическую значимость.

Кияс – правила применения шариата к новым случаям по принципу аналогии.

5. Правовая доктрина – мнение ведущих ученых-юристов, выраженное с специальных научных работах в области права.

В римском праве поучения, формулы юристов-классиков становились составной частью нормативно-правовых актов, кодексов, судебных прецедентов и т.д. Яркий пример здесь – Дигесты Юстиниана (VI век н.э.), в который вошли многие положения римских юристов Папиниана, Ульпиана, Павла, Модестина.

В становлении европейского средневекового права большое значение занимали школы «глоссаторов» и «постглоссаторов» (толкователи, комментаторы), которые занимались рецепцией римского права, творчески адаптируя его к новым товарно-денежным и политическим условиям средневековой Европы. Их деятельность стала основой формирования Романо-германской правовой семьи в ее современном виде.

Доктрина имеет значение формы права и в других правовых системах, например, в той части ислама, который служит основой для разрешения семейно-брачных, имущественных и иных споров в мусульманских странах.

В современной России роль научной доктрины в качестве источника права обсуждается пока лишь на уровне научной теории.

6. Нормативно-правовой акт – изданный в особом порядке официальный акт-документ компетентного правотворческого органа, содержа-

щий нормы права, которым устанавливаются, изменяются или прекращаются правовые отношения.

Признаки нормативно-правового акта как источника права:

– нормативно-правовые акты исходят от государства, выражают сбалансированную государственную волю. При этом они являются результатом правотворческой деятельности не всяких, а лишь компетентных (уполномоченных на то законом) государственных органов. Принимать такого рода акты могут и иные, негосударственные организации (акционерные общества, профсоюзы и т.д.), но лишь с ведома (предварительного или последующего санкционирования) государства;

– их основное содержание составляют типичные нормативные предписания, обладающие определенной юридической силой и устанавливающие единый, государственно-властный порядок регулирования социально значимых отношений, ограниченный во времени, в пространстве и по кругу адресатов;

– они имеют строго определенную документально-письменную форму (закон, указ, постановление и т.д.). Это официальные акты-документы, имеющие установленные символы и реквизиты. Их содержание должным образом структурировано и излагается стилем документов с использованием специальной и общепризнанной терминологии;

– нормативно-правовые акты принимаются и осуществляются в юридически урегулированном процедурно-процессуальном порядке;

– их реализация обеспечивается комплексом мер государственного воздействия (экономическими, организационными, принудительными и т. д.).

В Российской Федерации нормативно-правовой акт является основным, наиболее распространенным источником права. Все нормативно-правовые акты функционируют как единая система и в зависимости от юридической силы подразделяются на *законы* и *подзаконные акты*.

Закон – это принятый в особом порядке акт законодательного органа, обладающий высшей юридической силой и направленный на регулирование наиболее важных общественных отношений.

Замечание: юридическая сила акта – это его место в иерархии нормативно-правовых актов, соответствие, соподчиненность актов, принятых нижестоящим органом, вышестоящим актам.

Признаки закона как источника права:

– принимаются только законодательными (представительными) органами государственной власти или непосредственно народом в порядке референдума;

– обладают высшей юридической силой, которая означает, что содержание всех иных нормативно-правовых актов не должно противоречить законам: никто не вправе отменить или заменить закон, кроме органа, который его издал;

– регулируют наиболее важные основополагающие отношения. В законах закрепляются: общественный и государственный строй, компетенция центральных звеньев государственного механизма, основные права и свободы граждан и т.д.;

– содержат нормы первичного, исходного характера. Все иные акты призваны в основном детализировать и конкретизировать нормативные установления законов;

– принимаются в особом процессуальном порядке.

15.3. Классификация законов

1. Конституция – основной закон государства. Ее приоритетное значение состоит в том, что она, как акт высшей юридической силы, составляет нормативную базу всего текущего законодательства.

2. Конституционные законы – закрепляют основы общественного и государственного строя, служат юридической базой для текущего законодательства. К ним относятся законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию, а также законы, конкретизирующие ее содержание, необходимость издания которых предусматривается самой конституцией. Перечень конституционных законов исчерпывающе определен Конституцией РФ. Это: законы о порядке деятельности Правительства РФ, судебной системе, Конституционном Суде, чрезвычайном положении, режиме военного положения и т.д. (всего их 14). Предусматривается усложненная процедура принятия данных законов (обязательное одобрение не менее 3/4 голосов членов Совета Федерации, невозможность наложения на них вето Президента).

3. Текущие (обыкновенные) законы принимаются на основе и во исполнение конституционных законов, составляют текущее законодательство и регулируют различные стороны экономической, политической, культурной жизни страны.

Особой разновидностью текущих законов являются органические и чрезвычайные законы.

Органические (кодифицированные) законы – юридически цельные, внутренне согласованные акты, отличающиеся высоким уровнем нормативных обобщений и призванные комплексно регулировать определенную

сферу общественной жизни. К таким законам могут быть отнесены Основы законодательства и кодексы по различным отраслям законодательства (гражданский, уголовный, семейный, трудовой и иные кодексы – это сборники, объединяющие по единому предмету регулирования и, как правило, методу обширную совокупность, систему правовых норм).

Чрезвычайные (исключительные) законы принимаются при тех или иных чрезвычайных обстоятельствах, вызванных природными, экологическими, социальными и иными причинами, носят временный характер.

4. Законы субъектов в составе Российской Федерации – нормативные акты, которые издаются представительными органами субъектов федерации и распространяются на соответствующую территорию.

Подзаконные акты – акты, принимаемые на основе и во исполнение законов.

В зависимости от субъекта, издавшего акт, подзаконные нормативные акты делятся на несколько видов.

1. Нормативные акты Президента – Указы (по важнейшим государственным вопросам) и распоряжения (по текущим вопросам процедурного характера).

Указы Президента имеют приоритетное значение по отношению к иным подзаконным актам. В зависимости от *характера полномочий* президента все его указы делятся на:

- указы в границах собственных его полномочий;
- указы на основе полномочий, делегированных Парламентом;
- указы, подлежащие утверждению Советом Федерации.

По **юридической значимости** указы делятся на:

- нормативные (содержат нормы права и регулируют разнообразные сферы общественной жизни);
- правоприменительные (носят индивидуально-разовый характер и принимаются по конкретным вопросам управления, например, указ о назначении на должность).

Распоряжения Президента – ненормативные акты, принимаемые по оперативным вопросам государственного управления (например, распоряжение о создании рабочей комиссии).

2. Нормативные акты Правительства – постановления и распоряжения.

Постановления Правительства – это высшие нормативные акты органов управления. Они принимаются на основе и во исполнение законов и

указов по вопросам государственного, хозяйственного и культурного строительства. Постановления Правительства Российской Федерации и правительств республик, входящих в Российскую Федерацию, являются наиболее важными среди всех подзаконных актов. Эти акты обязательны к исполнению на всей территории, на которую они распространяются, им должны соответствовать акты всех нижестоящих органов исполнительной власти.

Распоряжения Правительства – акты, принимаемые и подписываемые Председателем или заместителями Председателя Правительства на основе единоначалия и адресуемые, как правило, узкому кругу исполнителей.

3. Ведомственные нормативные акты – приказы, инструкции, постановления министерств, ведомств и государственных комитетов.

Приказы, постановления, инструкции – это ведомственные нормативные акты министерств, ведомств и комитетов Российской Федерации и республик по вопросам, относящимся к их компетенции. В министерствах наиболее распространенной формой ведомственного акта является приказ министра, содержащий нормативные предписания, которые конкретизируют законы и постановления. Постановления – это нормативные акты, принимаемые коллегиальными органами по вопросам межотраслевого характера.

4. Региональные нормативные акты – решения, распоряжения, постановления местных органов государственной власти и управления.

Нормативные решения и постановления – это нормативные акты органов представительной и исполнительной власти на местах. Действие местных подзаконных актов ограничено подвластной им территорией. Внутриорганизационные подзаконные акты (правила и другие) издаются различными организациями и распространяются на членов этих организаций.

5. Муниципальные нормативные акты – решения органов местного самоуправления.

Это самостоятельная система нормативных актов. Их издают муниципалитеты, советы и старосты самоуправляющихся территорий – городских и сельских поселений, а также непосредственно само население. Акты органов местного самоуправления устанавливают статус муниципальной территории и ее органов, порядок управления муниципальной собственностью, налоги и сборы, правила общественного порядка и иные нормы местного значения. *К ним относятся:*

– постановления глав муниципалитетов, районов, городов, сел и поселков, специальных территорий, закрытых городов и поселков;

– акты муниципальных органов и глав администраций, поселковых и сельских сходов (собраний) граждан, они устанавливают *обязательные нормы права* для населения самоуправляемых территорий, учреждений и организаций, осуществляющих деятельность в пределах этих территорий.

6. Локальные нормативно-правовые акты – правила и другие предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения, организации. Это особая разновидность нормативно-правовых актов, которые создаются, чтобы действовать в конкретных организациях и на предприятиях, либо предназначены для определенного круга лиц или на определенной территории. Например, конкретные уставы, правила внутреннего трудового распорядка, должностные инструкции и т.п. относятся к локальным актам.

15.4. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Действие нормативных актов **во времени** определяется двумя моментами: а) временем вступления в законную силу и б) временем утраты законной силы.

По общему правилу нормативный акт ***вступает в силу***:

- со времени его принятия правотворческим органом;
- с того времени, которое указано в самом акте;
- по истечении определенного срока после опубликования. Законы Российской Федерации вступают в силу по истечении 10 дней. Акты Президента и Правительства, имеющие нормативный характер, вступают в силу по истечении 7 дней. Ведомственные нормативные акты вступают в силу со дня присвоения им порядкового номера государственной регистрации.

Нормативные акты ***утрачивают силу***:

- по истечении срока действия, на который издан нормативный акт;
- в результате отмены акта путем публикации решения об отмене в специальном перечне отменяемых актов;
- в связи с изданием нового нормативного акта, заменяющего прежний акт.

Правило: новый нормативно-правовой акт распространяет свое действие только на те отношения, которые имеют место после его вступления

в силу. Обратной силы он не имеет. Данный принцип означает, что предписания нормативного акта не распространяются на те отношения, которые возникли и существовали до его издания. Такое положение является надежной гарантией обеспечения прав и обязанностей граждан, поддержания прочного правопорядка. Исключение составляют уголовные законы и нормативные акты административного законодательства, смягчающие ответственность либо устранивающие наказуемость деяния, а также нормативные акты или отдельные предписания, которым законодатель по необходимости придает обратную силу.

Действие нормативных актов **в пространстве** зависит от иерархии государственного органа, издавшего нормативный акт:

- акты федеральных органов действуют на всей территории федерации;
- республиканские акты – на территории данной республики;
- нормативные акты местных органов имеют силу лишь на подведомственной территории.

Таким образом, нормативные акты в отношении территории могут иметь общее и местное действие. Следует иметь в виду, что в ряде случаев нормативные акты, издаваемые федеральными органами власти и управления, могут распространять свое действие только на определенную территорию, где в установленном порядке вводится чрезвычайное положение.

Нормы, содержащиеся в Федеральных законах, могут иметь экстерриториальное действие, то есть применяться за пределами Российской Федерации в отношении российских граждан.

Под территорией Российской Федерации понимаются суша, территориальные воды, воздушное пространство над ними и земельные недра в пределах государственной границы. Объектами, приравненными к государственной территории, являются морские и воздушные суда, космические корабли и станции, несущие российский флаг, трубопроводы, подводные корабли и другие объекты, принадлежащие России, которые находятся в свободном пространстве.

Действие **по кругу лиц** означает, что действие нормативно-правовых актов распространяется:

- на всех лиц, проживающих на данной территории. Законы и другие нормативные акты на территории государства действуют применительно ко всем гражданам, государственным и общественным организациям. Их действие распространяется также на иностранных граждан и лиц без гражданства. Этим лицам гарантируются предусмотренные национальным за-

конодательством права и свободы. Они могут обращаться в суд, в другие органы государства для защиты принадлежащих им личных, имущественных, семейных и иных прав. Иностранные граждане, лица без гражданства, находящиеся на территории определенного государства, должны уважать его конституцию и соблюдать законы. Однако имеются исключения из общего правила, когда действия нормативно-правовых актов по кругу лиц не совпадают с их действием по территории. Так, иностранные граждане, пользующиеся правом дипломатического иммунитета на территории другого государства, не могут быть привлечены к уголовной ответственности, вызываться в суд для дачи показаний. Если такие лица совершают правонарушение, вопрос об их ответственности разрешается дипломатическим путем. Некоторые национальные нормативно-правовые акты вообще не распространяются на иностранных граждан и лиц без гражданства (например, акты о выборах в органы государства, о воинской службе);

- распространяют действие не на всех граждан и должностных лиц данной территории, а только на определенные категории (военнослужащих, учителей, лиц сельской местности и других). В таких случаях в правовых актах точно определяется круг лиц, попавших под их действие.

Действие нормативных актов в пространстве и по кругу лиц может не совпадать, если:

- нормы обязательного на всей территории избирательного закона в части активного права не распространяются на некоторые категории граждан;
- установленные законом льготы в пенсионном обеспечении распространяются на определенные категории лиц;
- ряд законов адресован только гражданам России и не распространяется на иностранных граждан и лиц без гражданства.

Глава 16

ПРАВОТВОРЧЕСТВО И СИСТЕМАТИЗАЦИЯ НОРМАТИВНЫХ АКТОВ

16.1. Понятие правотворчества, его сущность, формы, и принципы

Правотворчество – это деятельность государственных органов, направленная на совершенствование законодательства путем создания новых нормативных актов, изменения и отмены устаревших норм.

Правотворчество является составной частью более широкого процесса – правообразования.

Правообразование – процесс формирования и оформления нормативных актов, включающий в себя ряд этапов: анализ и оценка сложившейся действительности, выработка концепции будущего правового регулирования, разработка и применение нормативных предписаний (правотворчество).

Формы правотворчества в Российской Федерации:

1. *Референдум* – проводится по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни.

2. *Правотворчество государственных органов* – деятельность всех органов государственной власти и управления, в результате которой формируется система законодательства. Юридическая сила нормативного акта, принятого тем или иным органом, соизмеряется его компетенцией в иерархической структуре механизма государства.

3. *Санкционированное правотворчество* – это разрешенная государством правотворческая деятельность должностных лиц (руководителей предприятий, учреждений, министерств, ведомств и т.д.) и некоторых негосударственных организаций и учреждений, результатом которой являются исключительно подзаконные нормативные акты или правовые предписания, изданные по вопросам, составляющим их компетенцию.

Принципы правотворчества:

1. *Демократизм правотворчества*. Осуществление свободного и подлинно демократического порядка подготовки и утверждения нормативных актов. Привлечение граждан, трудовых коллективов к правотворческой деятельности.

2. *Профессионализм правотворчества*. Привлечение компетентных специалистов, которые обладают профессиональными знаниями и опытом в моделировании законопроектов.

3. *Законность правотворчества.* Вся правотворческая работа по подготовке, принятию и опубликованию нормативно-правовых актов должна осуществляться в рамках закона, и прежде всего Конституции РФ.

4. *Научный характер* правотворчества и его связь с правоприменительной практикой. Законопроект готовится при тщательном анализе социально-экономической ситуации в стране, политической обстановки, потребностей правового регулирования тех или иных сторон общественной жизни, целесообразности подобного регламентирования и т.д.

5. *Гуманизм.* Направленность правотворческого акта на обеспечение и защиту прав и свобод личности, на максимально полное удовлетворение духовных и материальных потребностей индивида. В соответствии с принципом гуманизма человек и его интересы должны быть в центре законодательной деятельности.

6. *Гласность.* Открытость правотворческого процесса для широкой общественности и обсуждение в средствах массовой информации проектов нормативных актов.

7. *Тщательность подготовки проекта.* Использование не только отечественного, но и зарубежного опыта, а также результатов социологических, политологических, психологических и иных исследований, позволяющих избежать принятия скороспелых и непродуманных решений.

8. *Техничность.* Техническое совершенство принимаемых актов, которое достигается благодаря широкому использованию выработанных юридической наукой и проверенных правотворческой практикой способов и приемов подготовки и оформления нормативных текстов и правил законодательной техники.

16.2. Стадии и этапы правотворческого процесса (на примере законотворчества)

Стадии правотворчества представляют собой последовательные и взаимосвязанные правотворческие действия, из которых складывается процесс создания нормативных актов. Наиболее развернутой формой правотворческой деятельности является законодательная практика.

Основными стадиями законодательного процесса являются:

1. Законодательная инициатива – право компетентных органов, общественных организаций и лиц возбуждать перед законодательной инстанцией вопрос об издании, изменении или отмене закона либо иного акта, поступление которого влечет за собой обязательное рассмотрение его парламентом. Правом законодательной инициативы обладают: Президент

РФ; Совет Федерации; члены Совета Федерации; депутаты Государственной Думы; Правительство РФ; представительные органы субъектов Российской Федерации. Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду РФ; Верховному Суду РФ; Высшему Арбитражному Суду РФ по вопросам их ведения.

2. Подготовка проекта закона. При составлении текста проекта используют два принципа: ведомственный и парламентский (В соответствии с ведомственным принципом проект составляют специалисты соответствующего ведомства. В соответствии с парламентским принципом разработкой текста проекта занимаются постоянные комиссии и комиссии высшего законодательного органа)

На данной стадии происходит:

- а) составление текста проекта,
- б) предварительное обсуждение проекта (проводится с привлечением заинтересованных органов, организаций и широких слоев общественности),
- в) согласование проекта (вынесение предложений по тексту проекта заинтересованными органами, в первую очередь органами юстиции, прокуратуры, МВД и Верховного Суда) и его доработка.

3. Внесение законопроекта в соответствующий правотворческий орган. Проект закона представляется вместе с объяснительной запиской, которая содержит обоснование необходимости его принятия, характеристику целей, задач и основных положений.

Комитет по законодательству Государственной Думы проводит экспертизу проекта и включает его в повестку дня очередного заседания Думы.

4. Обсуждение проекта. Рассмотрение проекта осуществляется в двух-трех чтениях:

– при первом чтении проекта заслушивается доклад инициатора законопроекта и содоклад рабочей комиссии, депутаты высказывают предложения и замечания в форме поправок. Одобряются или отклоняются основные положения проекта;

– при втором чтении с докладом выступает представитель комиссии, проводившей доработку. Обсуждение проводится в целом, по разделам либо постатейно. В результате законодательный орган либо принимает закон, либо отклоняет его, либо возвращает на доработку. В последнем случае проводится третье чтение.

5. Принятие проекта посредством процедуры голосования: простым большинством и квалифицированным. Федеральные законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы

(50% + 1 голос). Федеральные конституционные законы считаются принятыми, если они одобрены не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы и не менее 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации.

6. Подписание закона. Принятый закон в течение 5 дней направляется на подпись Президенту. На подписание закона отводится 14 дней. Президент может использовать право вето и отклонить закон. В таком случае Совет Федерации либо Государственная Дума могут преодолеть вето Президента путем принятия закона двумя третями голосов. Вновь принятый закон подлежит подписанию в течение 7 дней после поступления к Президенту.

7. Официальное опубликование принятого нормативного акта. Принятые законы публикуются в специальных изданиях, газетах и официально оглашаются. Федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение 7 дней после их подписания. Федеральные законы вступают в силу по истечении 10 дней после их опубликования, если опубликованный закон не предусматривает другого порядка вступления в силу.

Источниками официального опубликования федеральных законов и актов палат Федерального Собрания считается первая публикация их полного текста в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федерации».

16.3. Систематизация нормативных актов

Систематизация нормативных актов – это упорядочение действующего нормативно-правового материала, объединение его в единую, стройную, внутренне согласованную систему.

Цель систематизации нормативных актов – упорядочение действующего законодательства и придание ему стабильности, внутренне согласованной нормативной системы.

Задачи систематизации нормативных актов:

- устранить противоречия, несогласованности и другие недостатки действующего законодательства;
- обеспечить учет и размещение по определенной схеме нормативно-правовых актов;
- обеспечить возможность использовать для практических нужд систематизированные акты, находить их, отсылать к ним;
- способствовать обнаружению пробелов, противоречий и т.п.

Способы систематизации:

- сбор и сохранение в оперативном состоянии необходимых нормативных актов;
- издание сборников нормативных актов;
- переработка и дополнения действующих норм права, создание новых нормативных актов;
- объединение нескольких нормативных актов в один укрупненный акт.

Виды систематизации нормативных актов:

1. Учет нормативных актов – сбор, хранение и поддержание в рабочем состоянии сведений о действующем законодательстве.

Учет ведется всеми государственными органами, юридическими лицами и опытными юристами для удовлетворения собственных потребностей в нормативно-правовой информации либо в коммерческих целях. В органах юстиции, прокуратуры, арбитража, судах, крупных предприятиях и фирмах справочно-информационную работу осуществляют специальные отделы.

Способы учета нормативных актов:

- ручной (посредством журнального или картотечного учета);
- автоматизированный (с применением компьютеров).

2. Инкорпорация – это приведение нормативных актов в систему без изменения их содержания путем издания разного рода сборников. Инкорпоративными изданиями являются сборники законов, иных нормативных актов, собрание законодательства и свод законов.

Виды инкорпорации:

1) *в зависимости от принципа объединения*: хронологическая и систематическая (по предмету правового регулирования);

2) *в зависимости от объема*: полная и частичная. (Собрание законодательства является полным, если включает в себя все действующие акты определенного уровня или типа. При частичной инкорпорации собрание содержит лишь определенную часть нормативных актов.);

3) *по источнику*: официальная, официозная и неофициальная. (Официальная инкорпорация осуществляется государственными органами, издавшими нормативный акт, официозная (*полуофициальная*) производится по поручению правотворческого органа или с его официального одобрения. Неофициальная – проводится организациями и частными лицами по своему усмотрению.)

Правила инкорпорации нормативных актов:

- нормативные акты располагаются в хронологическом или алфавитно-предметном порядке;
- содержание нормативных актов не изменяется;
- в инкорпорированном издании должны найти отражение изменения и дополнения, которые произвел законодательный орган;
- в акт не включаются нормы, которые отменены или утратили силу.

Результаты инкорпорации могут выражаться в издании сборников законов и иных нормативных актов, собраний законодательства, сводов законов. Например, первое в России Полное Собрание законов было издано в 1830 г., состояло из законодательных актов царя, нормативных актов Сената, министерств, Святейшего Правительствующего Синода. Первый Свод законов был подготовлен в 1832 г.

3. Консолидация – преодоление множественности нормативных актов путем их сведения в один укрупненный акт, который заменяет вошедшие в него акты. При консолидации не меняется содержание ранее принятых актов, но проводится их редакционная правка: устраняются противоречия, повторы и длинноты.

Цель консолидации – устранение множественности нормативных актов, их унификация и создание в структуре законодательства крупных однородных блоков.

Консолидация особо актуальна для сферы ведомственного творчества.

4. Кодификация – это приведение нормативных актов в систему путем переработки и дополнения действующих норм права, изменения их содержания и принятия новых законов.

Отличительные черты кодификации:

- в ходе кодификации происходит как внешняя, так и внутренняя переработка действующего законодательства путем подготовки и принятия нового кодификационного акта;
- кодификация всегда носит официальный характер и осуществляется исключительно государственными органами.

Формы кодификации:

- всеобщая кодификация предполагает образование сводных кодифицированных актов по основным отраслям законодательства;
- отраслевая кодификация представляет собой объединение нормативного материала какой-то определенной отрасли или подотрасли зако-

нодательства (Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ и др.);

– специальная кодификация объединяет нормы определенного правового института либо нескольких правовых институтов (Водный кодекс РФ, Лесной кодекс РФ и т.д.).

Формами кодификации законодательства являются основы, кодексы, уставы, положения и т. д.

Основы законодательства устанавливают важнейшие положения (основные начала) отраслей права или сфер государственного регулирования. Основы составляют нормативную базу для кодификационной деятельности субъектов федерации.

Кодексы содержат нормы права, направленные на регулирование качественно обособленных общественных отношений: гражданских, уголовных, семейных, трудовых и других.

Уставы регулируют определенную сферу государственной деятельности, например, работу железнодорожного транспорта, внутреннего водного транспорта, воинскую службу и так далее.

Положения – это нормативные акты определенного действия, которые детально регулируют статус либо организацию деятельности государственных органов, организаций и учреждений. Например, «Положение о службе в органах внутренних дел».

Правила – это нормативные акты, определяющие порядок организации какого-либо рода деятельности.

Глава 17

СИСТЕМА ПРАВА

17.1. Понятие системы права и ее структурные элементы

Система права – это внутренняя структура права, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, подотраслей и отраслей права.

Черты системы права:

- ее первичным элементом выступают нормы права, которые объединяются в более крупные образования – институты, подотрасли, отрасли;
- ее элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, что придает всей системе целостность и единство;
- она обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами;
- имеет объективный характер, так как зависит от существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей;
- понятие «система права» не следует отождествлять с понятием «правовая система», которое используется в теории права как раз для того, чтобы охарактеризовать историко-правовые и этнокультурные отличия систем права разных государств, разных народов. Последнее шире по объему и включает в себя, помимо системы права, юридическую практику и господствующую правовую идеологию. Таким образом, правовая система соотносится с системой права как общее с частным.

Система права состоит из отдельных норм, институтов, подотраслей и отраслей.

Первичный элемент системы права – **юридическая норма**, является регулятором конкретных видов общественных отношений.

Правовой институт – это совокупность взаимосвязанных норм, регулирующих качественно однородные общественные отношения. Например, отрасль конституционного права включает «институт гражданства», «институт избирательного права» и другие. В составе отрасли гражданского права имеются правовые институты «купли-продажи», «найма жилого помещения», «комиссии», «дарения».

Виды институтов:

1) по характеру предписаний, содержащихся в них, институты подразделяются на правоохранительные (институт материальной ответствен-

ности в трудовом праве), функциональные (институт искового производства в ГПК РФ), общие (раздел 1 ГК РФ под названием «Общие положения»);

2) в зависимости от характера – на материальные (институт подряда) и процессуальные (институт возбуждения уголовного дела);

3) в зависимости от сферы распространения – на отраслевые (институт наследования; институт развода), межотраслевые (институт частной собственности), комплексные (институт избирательного права включает в себя нормы государственного и административного права);

4) в зависимости от функциональной роли – на регулятивные (институт мены) и охранительные (институт привлечения к уголовной ответственности).

Правовые нормы, входящие в конкретные правовые институты, как правило, сгруппированы в источниках права в отдельных разделах, частях. Правовые институты позволяют комплексно, всесторонне регулировать, упорядочить соответствующий вид общественных отношений.

Система однородных институтов определенной отрасли права образует его **подотрасль**. Например, авторское, изобретательское, жилищное право являются подотраслями гражданского права; налоговое право – подотраслью финансового права; муниципальное – подотраслью административного права.

Отрасль права – это совокупность правовых институтов, регулирующих относительно самостоятельную сферу сходных отношений, например, имущественных, брачно-семейных и иных. Эти структурные подразделения объединяют в единый комплекс правовые институты, позволяют регулировать целые области жизнедеятельности общества, а не только отдельные виды общественных отношений.

17.2. Критерии отраслевого деления системы права

В основе деления системы права на отрасли лежат два критерия: предмет правового регулирования и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования – это сфера качественно однородных общественных отношений, которые регулирует определенная отрасль права. Так, гражданское право регулирует общественные отношения в имущественной сфере, административное – в сфере управления, семейное – в сфере брачно-семейных отношений.

Метод правового регулирования – способы и приемы правового воздействия на общественные отношения, составляющие предмет отрасли.

Характерные черты методов правового регулирования: 1) осуществляются только государством в лице его органов; 2) касаются лишь юридических норм; 3) их деятельность обеспечивается государственным принуждением.

Виды методов правового регулирования:

1. Метод субординации – это способ властного, императивного воздействия на участников общественных отношений. Императивный метод заключается в подчинении одного субъекта другому. Данный метод наиболее характерен для административного, то есть управленческого метода.

2. Метод координации – это способ регулирования общественных отношений путем предоставления участникам правоотношений возможности вступления в соглашение и выбора варианта своего поведения.

3. Метод дозволения – предоставление права на определенное поведение, например, предоставление права на необходимую оборону против преступного посягательства.

4. Метод обязывания – возложение обязанности совершить определенные действия, например, при уплате налогов.

5. Метод запрещения – наложение запрета на совершение определенных действий, например, запрет на незаконные действия с наркотиками.

Способы правового регулирования определяются характером предписаний, зафиксированных в нормах права: управомочивающих, обязывающих или запрещающих. Дозволение представляет возможность альтернативного поведения, обязывание побуждает к активному поведению, а запрет, напротив, предполагает воздержание от определенных действий, то есть пассивность, предусмотренную законом.

Но единство предмета и метода характеризует не все отрасли права. Возникают новые отрасли права – космическое, экологическое, информационное (компьютерное) и некоторые другие, которые обособляются пока что по своему предмету, а метод регулирования для этих отношений может еще вырабатываться, может быть смешанным или вообще не иметь четкого содержания. Кроме того, возникают и так называемые комплексные отрасли права, которые охватывают несколько областей жизнедеятельности общества, т.е. имеют несколько связанных между собой предметов регулирования, например, аграрное право.

17.3. Отраслевое деление системы права

В рамках системы права нормы делятся на две большие группы: **публичное** право и **частное** право. Впервые данное деление провели юри-

сты Древнего Рима. Римский юрист Ульпиан считал, что публичное право обращено к государству, его статусу, а частное право относится к отдельным лицам, их интересам.

В современной юридической литературе к публичному праву относят государственное, административное, финансовое, земельное, природоохранительное, уголовное и гражданско-процессуальное право. Публичное право регулирует отношения государства с гражданами и иными субъектами права. Систему частного права составляют гражданское, семейное и трудовое право. В сфере частного права господствуют личные интересы граждан и частных объединений.

Критерии деления норм на частное и публичное право:

1) интерес (частное право призвано регулировать личные интересы, публичное – общественные, государственные);

2) предмет правового регулирования (частному праву свойственны нормы, регулирующие имущественные отношения, публичному – неимущественные);

3) метод правового регулирования (в частном праве господствует метод координации, в публичном – субординации);

4) субъективный состав (частное право регулирует отношения частных лиц между собой, публичное право – частных лиц с государством или государственных органов между собой).

Разграничение публичного и частного права является необходимой предпосылкой для установления пределов вторжения государственных интересов в сферу частного права, поскольку примат публичного права над интересами граждан, который имел место в теории советского права, на практике привел к безудержному администрированию и неоправданному сужению прав личности. По своей сути частное право – область свободы и частной инициативы, публичное право – сфера власти и подчинения.

Наряду с частным и публичным правом в системе права **выделяют материальные и процессуальные** отрасли права.

Материальные отрасли – государственное, административное, уголовное, трудовое, семейное и другие – регулируют права и обязанности субъектов. Нормы материального права регулируют общественные отношения посредством закрепления прав и обязанностей субъектов и составляют материю, то есть бытие права.

Процессуальные отрасли – уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное – устанавливают порядок рассмотрения уголовных и гра-

жданских дел. Это все те нормы, которые регламентируют порядок проведения уголовного процесса, гражданского процесса, или иначе, уголовного судопроизводства, гражданского судопроизводства, арбитражного, административного процессов.

Материальные отрасли определяют правовой статус субъектов, устанавливают условия и основания возникновения процессуальных отношений; процессуальные отрасли закрепляют порядок разрешения конфликтных ситуаций, возникающих при реализации норм материальных отраслей права. Только в сочетании материальное и процессуальное право обеспечивают регулятивную роль права, позволяют в необходимых случаях реализовать санкции правовой нормы, иных элементов.

По целям правового регулирования различают:

- отрасли, регулирующие экономику – гражданское право, финансовое право, предпринимательское право и другие отрасли;
- отрасли, регулирующие социальное развитие – трудовое право, жилищное право, семейное право и другие отрасли;
- отрасли, регулирующие охрану общественного порядка – уголовное право, уголовный процесс, уголовно-исполнительное право.

17.4. Характеристика отраслей права

Система права Российской Федерации состоит из следующих отраслей права:

Государственное право – это отрасль права, нормы которой закрепляют основы государственного и общественного строя, порядок формирования и компетенцию органов государственной власти и управления, основные права, свободы и обязанности граждан.

Административное право – это отрасль права, которая регулирует отношения, складывающиеся в процессе государственного управления.

Финансовое право представляет собой совокупность норм, которые регулируют отношения по накоплению и распределению государственных финансов.

Земельное (аграрное) право – это отрасль права, нормы которой регулируют отношения, складывающиеся по поводу владения, пользования и распоряжения землей.

Гражданское право объединяет нормы, которые регулируют разнообразные имущественные и связанные с ними личные неимущественные

отношения. Нормы гражданского права закрепляют и охраняют различные формы собственности, определяют права и обязанности сторон в имущественных отношениях, регламентируют отношения, связанные с созданием произведений искусства, литературы и т.д. Гражданским правом охраняются и такие личные неимущественные права, как честь и достоинство гражданина или организаций.

Трудовое право представляет собой систему норм, которые регулируют трудовые отношения рабочих и служащих с предприятиями, организациями, учреждениями. Нормы трудового права определяют, например, условия приема на работу, устанавливают рабочее время и время отдыха, правила безопасности условий труда.

Природоохранительное право регулирует общественные отношения в сфере освоения и использования окружающей природной среды, а также устанавливает юридический механизм охраны природы.

Семейное право представляет собой систему норм, которые регулируют брачно-семейные отношения, связанные со вступлением в брак, его прекращением, усыновлением и т. д.

Уголовное право регулирует общественные отношения, возникающие в связи с совершением деяний, предусмотренных Уголовным кодексом (преступных и непроступных), установлением уголовной ответственности и освобождения от нее.

Уголовно-исполнительное право (исправительно-трудовое право) – это пенитенциарная отрасль, нормы которой регулируют отношения, складывающиеся при исполнении мер уголовного наказания и связанные с исправительно-трудовым воздействием. Нормы этой отрасли устанавливают порядок отбывания осужденными назначенной им меры уголовного наказания, а также регламентируют деятельность по исправлению осужденных при отбывании наказания.

Уголовно-процессуальное право составляют нормы, регулирующие порядок производства по уголовным делам. Нормы данной отрасли регулируют деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда и их взаимоотношения с гражданами при расследовании, в ходе судебного разбирательства и при разрешении уголовных дел.

Гражданско-процессуальное право составляют нормы, регламентирующие порядок судебного разбирательства и других процессуальных действий по гражданским делам. Нормы гражданско-процессуального права определяют цели, задачи, права и обязанности суда при осуществлении

правосудия; закрепляют правовое положение участников гражданского процесса; регламентируют ход судебного разбирательства; порядок вынесения и обжалования судебного разбирательства; порядок вынесения и обжалования судебного решения.

Международное право (частное и публичное) занимает особое место в системе права, так как не входит в систему внутригосударственного права, устанавливается не отдельным государством, а соглашением разных государств и регулирует их взаимоотношения. Международное публичное право регулирует отношения между государствами. Международное частное право регулирует гражданско-правовые отношения с участием иностранных физических или юридических лиц либо по поводу имущества, находящегося за границей.

В рамках современной системы российского права происходят активные процессы становления новых отраслей права: предпринимательского, банковского, жилищного, административно-процессуального, конституционно-процессуального и других, ранее существовавших в качестве правовых институтов.

Вывод: система права представляет собой нормативное образование, которое включает в себя нормы права, правовые институты и отрасли права, находящиеся во взаимосвязях, обусловленных системой общественных отношений.

17.5. Соотношение системы права и системы законодательства

Соотношение системы права и системы законодательства – одно из трудных научных и практических проблем теории права.

Система законодательства – совокупность законов и подзаконных актов, то есть внешняя форма выражения права.

Система права, в отличие от системы законодательства, характеризует внутреннее строение права, содержание которого образуют отрасли, подотрасли права, институты, нормы и связи между ними.

Особенности системы законодательства:

- система законодательства складывается объективно в силу появления и отбора нормативных актов (или их составных частей) и путем субъективного объединения их по определенным признакам (критериям) в соответствующие группы, классы, прежде всего – массивы, отрасли;

- составные элементы системы законодательства – нормативно-правовые акты (их составные части);

– отрасли законодательства выделяются только по предмету и не имеют единого метода регулирования. Если система права складывается из отраслей, подотраслей права, правовых институтов, правовых норм, различных взаимосвязанных между собой блоков, то система законодательства (в узком смысле) складывается из нормативно-правовых актов, их структурных подразделений.

В настоящее время система отраслей законодательства включает:

– **отраслевое законодательство** – отрасли законодательства, совпадающие с одноименными отраслями права (гражданское, семейное, трудовое, уголовное законодательство);

– **внутриотраслевое законодательство** – отрасли законодательства, сложившиеся на базе подотраслей одних отраслей права с добавлением норм других отраслей (законодательство о здравоохранении выделилось из административного права; авторское законодательство – из гражданского права; горное, водное, лесное законодательство выделились из земельного законодательства; банковское законодательство – из финансового законодательства);

– **комплексное законодательство** – комплексные отрасли законодательства, которые возникли из сочетания норм административного, гражданского и некоторых других отраслей права (хозяйственное законодательство, транспортное, военное законодательство). Так, **военное законодательство** как комплексная отрасль законодательства включает в себя нормы государственного, административного, финансового, земельного, уголовного и других отраслей права, которые регулируют сферу военного строительства, специфическую жизнедеятельность вооруженных сил государства.

Особенности построения и отличительные черты системы права и системы законодательства следует учитывать при подготовке крупных законодательных актов и сборников; нормативные акты располагаются применительно к действующей системе законодательства. Система права оказывает существенное влияние на систему юридических наук и учебных дисциплин. Каждой отрасли права соответствует своя отраслевая наука и одноименная учебная дисциплина.

Глава 18

ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

18.1. Правовые отношения: понятие, признаки

Правовые отношения – это общественные отношения, урегулированные правом.

Отличительные признаки правовых отношений:

– это общественные отношения, обеспеченные правореализующей способностью государства, то есть общественные отношения между людьми, имеющие общественную значимость;

– это социально значимые отношения, которые складываются в соответствии с нормами права и по своей форме и содержанию являются нормативными отношениями;

– это социальные связи субъектов посредством субъективных прав и юридических обязанностей. Субъективное право принадлежит управомоченному лицу (кредитору), а юридическую обязанность несет обязанное лицо (должник). Субъективные права и юридические обязанности корреспондируются, то есть связаны между собой. Выполнение обязанностей одной стороной влечет использование права другой стороны;

– это итог, результат действия, реализации нормы права, ее воплощения в поведении конкретных субъектов права. Правоотношение – это право в действии, в жизни, это превращение абстрактного правила поведения (нормы) в конкретное действие или бездействие конкретного индивида, или коллективных образований;

– правоотношения, как правило, имеют волевой, сознательный характер. Участники общественных отношений сами желают вступить в правоотношения (трудовые, семейно-брачные, имущественные и т.п.), хотят приобрести те или иные права и обязанности. Однако многие правоотношения возникают и помимо воли и желания субъектов – событие порождает их (например, стихийные бедствия, смерть наследодателя и т.п.). В этих случаях в правоотношении участвует государство как контролер, как гарант тех правомочий и обязанностей, которые распределены среди конкретных субъектов конкретных правоотношений;

– это охраняемое государством общественное отношение;

– законы, иные нормативные акты государства, правовые обычаи и прецеденты, другие юридические источники права устанавливают условия и юридическое содержание правовых отношений, а следовательно, пред-

шествуют им. Без норм права при нормальных условиях не могут возникнуть соответствующие правовые отношения.

18.2. Структура и состав правоотношения

Структура правоотношения – это внутреннее строение и взаимосвязь его элементов (субъект, объект, содержание).

Субъектами правоотношения являются его участники (стороны), по другой терминологии – контрагенты.

Юридическое содержание правоотношения образуют субъективные права и юридические обязанности субъектов. Материальное содержание правоотношения представляет собой поведение сторон (действие либо бездействие), связанное с реализацией принадлежащих им прав и обязанностей.

Объект правоотношения есть то, по поводу чего или ради чего субъекты вступают в правовую связь. В качестве объектов правоотношений выступают разнообразные материальные и нематериальные блага.

18.3. Понятие и виды субъектов правоотношений

Субъекты – это участники правоотношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями.

Участниками правоотношений могут выступать физические, юридические лица и государство.

Физические лица – индивидуальные субъекты: граждане, иностранцы, лица с двойным гражданством, лица без гражданства.

Юридические лица – коллективные субъекты: предприятия, организации, учреждения, общественные объединения (в том числе – религиозные) независимо от формы собственности или иной формы имущественной правоспособности (арендные коллективы, фермерские хозяйства и т.п.). Юридические лица имеют три основных признака: организационное единство, обособленное имущество и способность выступать в правоотношениях от собственного имени, в том числе в качестве истца и ответчика. Для признания организации или учреждения юридическим лицом требуется его регистрация в государственных органах.

Государство как субъект правоотношений имеет ряд отличительных признаков: государство – субъект политический, властный и суверенный. Это означает, что государство не зависит от других субъектов права, устанавливает статус всех участников правоотношений и выступает как субъект международных отношений.

Для участия в правоотношениях субъект должен обладать правосубъектностью.

Правосубъектность – совокупность определенных качеств, признаваемых или установленных законом для всех и каждого из будущих участников правоотношения. Качества субъекта права (правосубъектности) различаются для разных групп отраслей права как по условиям их возникновения (например, в зависимости от возраста человека), так и по своему содержанию – возможностям правообладания, например, правами имущественными, личными или властными правами руководства. Правосубъектность включает в себя четыре юридических свойства: правоспособность, дееспособность и деликтоспособность, правовой статус субъекта права.

Правоспособность – это предусмотренная нормами права возможность иметь права и нести обязанности. Закон наделяет правоспособностью всех физических лиц независимо от возраста и состояния здоровья. Она возникает с момента рождения человека (а по отношениям наследования учитываются и права еще не родившегося ребенка) и прекращается с его смертью (по отношению к наследству воля наследодателя учитывается и защищается после его смерти). Все граждане России (как и граждане других государств) имеют равную и полную (по объему) правоспособность. Для иностранцев могут быть установлены ограничения, защищающие права граждан государства (необходимость получения лицензий, квоты на въезд в страну, ограничение прав на занятие некоторых должностей – капитаны судов, авиалайнеров и т.п.).

Дееспособность – это способность самостоятельно (своими силами) осуществлять права и обязанности. Дееспособность зависит от возраста и состояния психического здоровья. Объем дееспособности может быть полным либо неполным. Полностью дееспособные лица вправе совершать любые юридически значимые действия. Дееспособность в полном объеме в силу закона наступает с 18 лет, а в случае вступления в брак – с 16 лет.

Дееспособность может быть ограничена по решению суда только в отношении алкоголиков и наркоманов. Недееспособными могут быть признаны психически больные либо слабоумные, которые не понимают фактический характер и социальную значимость своих действий.

Объем неполной дееспособности складывается из двух элементов: эмансипированных правомочий и опекаемых прав. Первые принадлежат субъекту безраздельно, вторые обеспечиваются с помощью законных представителей (родители, опекуны, попечители, детские учреждения).

Подростки в возрасте от 14 до 18 лет имеют неполную дееспособность. Они вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, распоряжаться своим заработком (стипендией), совершать денежные вклады. Другие юридически значимые действия они вправе совершать с согласия родителей, попечителей, педагогов. Однако в гражданском праве заключение мелких бытовых сделок разрешено детям от 6 до 10 лет (хотя они могут быть оспорены родителями). Частичная правоспособность возникает с 14 лет и существенно расширяется после 16 лет (распоряжение заработком, иными доходами или объявление полностью дееспособным – ст. 27 ГК РФ). В трудовом праве – с 15 лет, частично уголовная ответственность допускается с 14 лет и т.п. Таким образом, малолетние дети шести лет признаются правоспособными и имеющими право на жилье, наследство, личные вещи, но являются недееспособными. Их интересы представляют и защищают законные представители – родители и опекуны. Недееспособны (полностью или частично) также умалишенные, признанные недееспособными по решению суда. Полная дееспособность возникает в России с 18 лет (в ряде других государств – с 21 года).

Правоспособность и дееспособность юридических лиц, как правило, возникают одновременно с момента регистрации и составляют единое качество праводееспособности.

Праводееспособность властных органов именуется компетенцией. Только прямо указанные в законе полномочия (властные права и обязанности) составляют правовой статус государственных органов и должностных лиц. Выход за пределы полномочий, а также и их неосуществление в подлежащих случаях всегда являются неправомерными, незаконными действиями, хотя бы они и были вызваны возможностью принять иные меры. Должностные лица органов управления, депутаты законодательных органов, судьи и судебные исполнители также наделяются законом определенным правовым статусом в рамках своей компетенции и обязаны действовать в его пределах.

Деликтоспособность представляет собой способность нести ответственность за допущенное нарушение (деликт). Деликтоспособность – это пассивная сторона дееспособности и как таковая зависит от возраста и состояния психики. Деликтоспособностью не обладают недееспособные (по гражданским делам), малолетние и невменяемые (по административным и уголовным делам).

Правовой статус – признанная конституцией или законами совокупность исходных, неотчуждаемых прав и обязанностей человека, а также

полномочий государственных органов и должностных лиц, непосредственно закрепляемых за теми или иными субъектами права.

Виды правосубъектности: общая и специальная.

Общей правосубъектностью обладают граждане, достигшие 18-летнего возраста и не признанные судом недееспособными. Они вправе вступать в любые гражданские правоотношения.

Специальная правосубъектность необходима для участия в правоотношениях, требующих высоких профессиональных знаний, например, судья должен иметь высшее юридическое образование и возраст не менее 25 лет.

Правосубъектность юридического лица, в отличие от правосубъектности лица физического, является специальной. По своему содержанию она должна соответствовать целям и задачам деятельности данной организации, предприятия или учреждения, определенным в его уставе.

18.4. Содержание правоотношений

Содержание **правоотношения** образуют субъективные права и юридические обязанности участников правоотношения.

Право именуется субъективным по принадлежности субъекту правоотношения. Реализация субъективного права зависит от усмотрения управомоченного лица. Субъект может воспользоваться предоставленным ему правом либо отказаться от него. Обязанность называется юридической, так как предусмотрена юридической нормой и подлежит безусловному выполнению.

Субъективное право – это вид и мера возможного поведения управомоченного лица, которые соответствуют юридической обязанности другого лица.

Субъективное право включает в себя три правомочия:

- 1) возможность совершать определенные действия самому;
- 2) возможность требовать совершения определенных действий от другого;
- 3) возможность обратиться за защитой к органам государства, то есть осуществить правопритязание.

Например, право собственности в правоотношениях раскрывается в своих правомочиях – субъект имеет правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом. Право на информацию – правомочие на доступ к информации, на ознакомление с информацией, разъяснение информации,

получение копий документов, справок; право интеллектуальной собственности – правомочие авторства, разрешения на использование объекта интеллектуальной собственности, на вознаграждение и некоторые другие; свобода совести – правомочие исповедовать или не исповедовать то или иное вероучение, вступать в религиозные объединения, поддерживать ту или иную конфессию, распространять свои религиозные убеждения; свобода предпринимательства – правомочие организовывать «свое дело», получать доходы (прибыль), использовать в своих интересах и т.п.

В относительных правоотношениях, где интерес управомоченного удовлетворяется через действия обязанной стороны, субъективное право выступает как право требовать от обязанной стороны совершения тех или иных действий – передачи вещи, поставки продукции, материалов, уплаты денег, выполнения работы (в трудовых отношениях), содержания и участия в воспитании детей (в семейных отношениях) и т.п.

В абсолютных и некоторых публичных правоотношениях субъективное право выступает в виде обеспеченной правом (законом) возможности собственного поведения, свободы осуществлять свое право. Возможность требовать выступает здесь как нечто вторичное, как поддержка осуществления собственных прав и свобод. Таково содержание правомочий собственника – владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, таково же содержание политических свобод – свободы слова, собраний, ассоциаций, демонстраций, права избирать депутатов в парламент. Требования собственника заключаются в устранении препятствий к осуществлению права, а требования граждан по осуществлению политических прав и свобод – в надлежащем обеспечении государством правопорядка, недопущении препятствий законному осуществлению свобод либо прав избирателей. Каждое юридическое субъективное право связано с притязанием, т.е. с возможностью обратиться в суд или иной государственный орган за защитой своего права, если имеет место его нарушение, неиспользование законного требования и т.п. Право на обращение в суд за защитой – одно из важнейших устоев демократического общества и государства.

По своей сути субъективное право – это средство удовлетворения собственных интересов путем совершения определенных действий, требований и притязаний.

Юридическая обязанность – это вид и мера должного поведения обязанного лица, которые соответствуют субъективному праву другой стороны.

Обязанность может иметь различный характер: активный, пассивный, негативный:

- активная обязанность – совершение определенных действий (поставка товаров, перевозка, оказание услуг, выполнение работы, воспитание детей в семье и т.п.);

- пассивная обязанность – воздержание от определенных действий (не нарушать права собственности, не препятствовать его осуществлению, как и осуществлению гражданами избирательных прав, политических свобод, свободы слова и т.п.);

- негативная обязанность – наступает в случае правонарушения и состоит в претерпевании неблагоприятных последствий неправомерного поведения.

По своей сути юридическая обязанность – это средство удовлетворения чужих интересов путем совершения необходимых действий, воздержания от определенных действий и претерпевания негативных санкций.

18.5. Объекты правоотношений: понятие и виды

Объект правоотношения – это то, в связи с чем или по поводу чего субъекты вступают в правоотношение, различные блага, которые стремятся получить управомоченные субъекты, это состояния, которых они стремятся достичь, это то поведение, которого они ждут от обязанных субъектов и т.д.

В рамках современной теории права отсутствует единый подход в характеристике содержания объекта правоотношений.

Согласно *монистической* теории единственным объектом правоотношения является человеческое поведение.

Плюралистическая теория признает объектами правоотношений:

- вещи – средства производства, предметы потребления, ценные бумаги и тому подобное;

- продукты творчества – произведения искусства, литературы, живописи, кино;

- результаты поведения участников правоотношения – доставка грузов, перевозка пассажиров, выполнение договоров подряда (при изготовлении индивидуальной вещи, костюма и т.п.);

- поведение участников правоотношения, например, поведение условно осужденных лиц во время испытательного срока либо лиц, находящихся в местах лишения свободы;

– личные неимущественные блага – жизнь, здоровье, достоинство, честь и другие.

18.6. Классификация правоотношений

Правоотношения многообразны и могут быть классифицированы по различным основаниям:

1. По предмету правового регулирования различают отраслевые виды правоотношений: государственно-правовые, административно-правовые, уголовно-правовые и так далее.

2. По специфике правового регулирования правоотношения могут быть материально-правовыми и процессуальными.

Материально-правовые отношения возникают на основе норм материального права. Их содержание образуют права и обязанности субъектов.

Процессуальные правоотношения возникают на основе процессуальных норм, которые предусматривают порядок осуществления защиты материальных правоотношений.

3. По характеру распределения прав и обязанностей правоотношения можно классифицировать на простые и сложные.

В простых отношениях один субъект имеет право, другой – несет обязанность, например, в отношениях по договору займа.

В сложных отношениях у каждой из сторон имеются права и обязанности, например, в отношениях купли-продажи, брачных отношениях.

3. По характеру взаимодействия прав и обязанностей участников – двусторонние и односторонние.

Пример *двустороннего* правоотношения: праву покупателя соответствует обязанность продавца передать ему вещь (покупку) за уплаченную цену (обязанность покупателя). По трудовому договору праву нанимателя (работодателя) требовать выполнения обусловленной работы соответствует обязанность работника выполнять такую работу. Праву работника на получение заработной платы соответствует обязанность нанимателя выплачивать ее в установленные сроки.

Пример *одностороннего* правоотношения: односторонней считается сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Например, такие гражданско-правовые отношения возникают в результате дарения, совершенного в надлежащей форме, оферты-предложения товаров, составления завещания.

Возможны и существуют правоотношения, в которых участвуют не две, а три и гораздо более сторон. Примером могут служить купля-продажа

через посредника; отношения строительного подряда, в котором партнерами заказчика являются, как правило, генеральный подрядчик и несколько (часто множество) субподрядчиков. Но увеличение числа участников правоотношений не меняет их структурного типа, при котором каждому праву одной стороны соответствует обязанность другой стороны, заранее персонально известной, определенной договором.

4. По продолжительности существования различают разовые и длящиеся правоотношения. Так, купля-продажа – разовое отношение, получение образования – длящееся.

5. По степени определенности различают абсолютные и относительные правоотношения.

В *относительных* правоотношениях все участники точно определены, например, продавец и покупатель в отношении купли-продажи.

В *абсолютных* правоотношениях известно лишь одно лицо – носитель субъективного права. Все остальные субъекты обязаны воздержаться от нарушения этого права. Например, в гражданском праве – это отношение собственности, право авторства; в административном – право органа государства (должностного лица) пресекать нарушения общественного порядка, обязанность соблюдать который лежит на каждом лице и организации.

6. По функции различают регулятивные и охранительные правоотношения.

Регулятивные связаны с реализацией прав и обязанностей. Это – гражданские, семейные, трудовые, брачные отношения.

Охранительные правоотношения связаны с восстановлением нарушенных прав. Такими отношениями являются, например, уголовно-правовые.

7. По целевому воздействию выделяют статические и динамические правоотношения.

Статические правоотношения закрепляют существующие отношения, *динамические* – развивают.

18.7. Юридические факты, их классификация

Юридические факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношений.

С наступлением тех или иных фактов связано не только участие субъекта права в правоотношениях, но и само приобретение или возникновение правосубъектности. Например, с рождением возникают гражданство, гражданская правоспособность ребенка; прием в гражданство порождает статус гражданина данного государства; для создания предприятия требуется его регистрация и т.п.

Классификации юридических фактов:

1. *В зависимости от последствий* факты делятся на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие.

2. *По волевому критерию* юридические факты делятся на события, деяния и состояния.

3. *По юридической природе* деяния делятся на правомерные, неправомерные и общественно опасные.

4. *По целевой направленности* юридические факты делятся на поступки, сделки и административные акты.

5. *По характеру воздействия* различают позитивные и негативные юридические факты.

Наиболее популярной является классификация по **волевому признаку**, поэтому следует рассмотреть ее подробнее: по своему отношению к воле людей юридические факты разделяются на события и деяния.

События – это явления, не зависящие от воли человека, т.е. стихийные бедствия, рождение, достижение определенного возраста и смерть человека, истечение сроков и т.п. Они могут иметь юридическое значение лишь в той мере, в какой они оказывают влияние на общественные отношения. События становятся основанием для правомерных последствий. Например, смерть человека влечет за собой открытие наследства, прекращение правоспособности. Истечение срока исковой давности влечет за собой прекращение обязательства. Пожар, наводнение, вызвавшие гибель имущества, – выплату страхового возмещения, если имущество было застраховано, и т.п.

Деяния – форма волеизъявления человека. Деяния делятся на действия и бездействия, которые, в свою очередь, могут быть правомерными и неправомерными по признаку отношения к ним правовых норм.

Правомерные действия в свою очередь различаются по признаку направленности воли людей, совершающих эти действия. Действия, совершаемые с намерением породить юридические последствия, называются **юридическими актами**. К ним относятся индивидуальные акты админи-

стративного управления, гражданско-правовые сделки, заявления и жалобы граждан, регистрация актов гражданского состояния, судебные решения и определения и т.п. Действия, приводящие к юридическим последствиям независимо от намерений лица, называются **юридическими поступками**. Примером могут служить создание художественного или иного произведения, находка, потребление имущества и некоторые другие действия. В отличие от юридических актов поступки могут совершаться недееспособными лицами и имеют юридическое значение независимо от «пороков воли».

Юридические акты могут классифицироваться на односторонние и двусторонние. *Односторонний акт* влечет за собой правовые последствия независимо от воли других лиц. Таковы односторонние сделки, завещания, административные акты, судебные решения и другие властные акты государственных и общественных органов, заявления. Сюда же относятся односторонние действия участника правоотношения по осуществлению прав и обязанностей (зачет, признание долга, требование долга, требование о досрочном исполнении обязательств и т.д.). *Двусторонние юридические акты* требуют наличия соглашения между двумя лицами или организациями. Важно при этом, чтобы воля обеих сторон была выражена в едином акте, порождающем одни и те же последствия. Примером могут служить договор в гражданском и трудовом праве, вступление (прием) в члены кооператива, соглашение об изменении условий трудового договора (например, перевод на другую работу, осуществляемый с согласия работника).

Вывод: для возникновения правовых отношений, их изменения и прекращения часто имеет значение не отдельный факт, а их известная совокупность, именуемая в науке **фактическим составом**. Например, для получения пенсии по старости имеет значение совокупность юридических фактов, весьма разнородных по своему характеру: достижение пенсионного возраста, наличие необходимого трудового стажа, решение о назначении пенсии. Все эти условия подробно определены законом. Если одного из этих фактов нет, то гражданин не может получать пенсию по старости в полном размере.

Глава 19

РЕАЛИЗАЦИЯ НОРМ ПРАВА

19.1. Понятие, формы и виды реализации норм права

Реализация норм права – претворение, воплощение предписаний юридических норм в жизнь путем правомерного поведения субъектов общественных отношений.

Классификации форм реализации норм права:

1. В зависимости от сферы действия осуществление правовых предписаний может происходить в рамках правоотношений и вне правоотношений.

Реализация права *вне правоотношений* включает:

- воздержание от действий, запрещенных правом (от хищений, хулиганства, причинения имущественного или морального вреда и т. д.);
- активные действия по реализации прав и исполнению юридических обязанностей (участие в демонстрации, соблюдение правил дорожного движения и т. д.)

Реализация права *посредством создания, изменения или прекращения правоотношений* включает:

- реализацию правоотношений с участием субъектов, находящихся в равном положении (заключение гражданско-правовых договоров);
- реализация правоотношений с участием субъектов, один из которых наделен властными полномочиями (данный вид реализации предполагает два варианта: а) инициатива возникновения отношений может исходить от стороны, не обладающей властными полномочиями, например, подача заявления гражданином в государственный орган; б) инициатива возникновения отношений может исходить от стороны, обладающей властными полномочиями, например, вынесение решения судом).

2. По характеру действий субъектов, степени их активности и направленности выделяют соблюдение, исполнение, использование и применение права.

Соблюдение норм права – воздержание от запрещенных действий, которое не требует вступления в правовые отношения. Соблюдать свои и чужие законные интересы – это значит как раз обеспечивать баланс, меру между своими правами и свободами и правами другого человека, сообщества. Это пассивная форма поведения субъектов в сфере правового регулирования. В большинстве случаев соблюдение права происходит незаметно,

обычно не фиксируется. Именно поэтому его юридический характер ярко не проявляется.

Исполнение норм права – это реализация правовых предписаний, которая заключается в осуществлении требований обязывающих норм. Сущность этого вида реализации состоит в совершении обязательных действий, которые предписаны нормами права. Исполнение права предполагает активное выполнение обязанностей (вернуть долг, выполнить работу, оплатить проезд в общественном транспорте, возместить ущерб и т. д.). Особенностью исполнения должностными лицами и другими субъектами публичного права является то, что одним актом, действием они исполняют две обязанности – перед гражданином (или иным субъектом права) и перед вышестоящими государственными органами, которым данное должностное лицо подчинено в порядке государственной (служебной) дисциплины.

Использование норм права – это реализация правовых предписаний, которая состоит в осуществлении правомочий, предусмотренных управомочивающими нормами. В отличие от соблюдения и исполнения, связанных с реализацией запретов и юридических обязанностей, использование представляет собой совершение дозволенных правом действий. Использование права осуществляется в трех формах: 1) беспрепятственное осуществление действий в соответствии с субъективными правами, непосредственно входящими в правовой статус гражданина (свобода совести, слова, собраний, уличных шествий и демонстраций и др.); 2) совершение юридически значимых действий на основе правоспособности субъектами частного права (сделки, договоры и др.), а также – в соответствии с компетенцией – субъектами публичного права (приказы, распоряжения и др.); 3) осуществление участником правоотношения его возможностей (определенного (правовой нормой или договором) поведения; его требования соответствующих этому поведению действий других лиц; в случае необходимости – обращения к правоохранительным органам государства с требованием защиты нарушаемого или восстановления нарушенного права).

Применение права – властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт.

19.2. Применение права как особая форма реализации права

Применение норм права – это особая форма реализации норм права государственными органами, которая обеспечивает осуществление правовых предписаний гражданами и юридическими лицами.

Отличительные черты применения права:

– это властная деятельность, которая осуществляется компетентными органами государства в отношении конкретных лиц путем вынесения правоприменительных актов, имеющих обязательную силу;

– это организующая деятельность. С одной стороны, действие государственных органов и должностных лиц состоит из ряда организационных мероприятий, направленных на реализацию норм права, с другой стороны, с помощью этих действий осуществляется организация поведения конкретных субъектов права и тем самым происходит реализация норм права (зачисление в вуз, назначение на должность, награждение);

– правоприменительная деятельность осуществляется в особых, установленных процессуальным законом формах;

– формой правоприменения может быть принуждение, насилие над личностью, однако основанное на законе, например, для предотвращения преступления;

– это не одноактное действие, а определенный процесс, имеющий начало и окончание и состоящий из ряда последовательных стадий реализации права (установление фактических обстоятельств дела, юридической основы дела и т.д.).

Формы применения права:

1) *оперативно-исполнительная деятельность* – это властная оперативная деятельность государственных органов по реализации предписаний норм права путем создания, изменения или прекращения конкретных правоотношений на основе норм права;

2) *правоохранительная деятельность* – это деятельность компетентных органов по охране норм права от каких бы то ни было нарушений.

Стадии применения права:

1. Установление фактических обстоятельств дела (сбор фактов, необходимых для вынесения решения. Например, при производстве расследования по уголовным делам установлению подлежат событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства его совершения); виновность обвиняемого и мотивы преступления; обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности; обстоятельства, характеризующие личность виновного; характер и размер ущерба; обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

2. Выбор нормы права, так называемая правовая квалификация. На этой стадии решается вопрос о том, какая норма (нормы) должны быть по-

ложены в основу рассматриваемого дела. На данной стадии иногда возникают правовые коллизии (см. ниже).

3. Проверка подлинности текста нормы. Анализ нормы с точки зрения ее законности, действия во времени, пространстве и по кругу лиц. При выборе нормы, подлежащей применению к данному случаю, необходимо пользоваться официальным изданием текста нормативного акта. Каждую избранную норму нужно исследовать с точки зрения:

- действует ли она в тот момент, когда на ее основе нужно разрешить дело;
- действует ли она на той территории, где дело должно быть разрешено;
- распространяется ли ее действие на субъектов права, которые являются участниками данного правоотношения.

4. Анализ содержания нормы права (толкование). Под толкованием понимается прежде всего уяснение смысла текста закона, правовой нормы, подлежащей применению к данному случаю.

5. Вынесение решения компетентным органом, что представляет собой издание компетентным органом правоприменительного акта в форме приговора, приказа, распоряжения и т. п. Именно на этой стадии норма права приобретает индивидуально-властный характер, устанавливается ее окончательная связь с фактом, подлежащим разрешению.

6. Доведение содержания решения до сведения адресата правоприменения (заинтересованных лиц и организаций) посредством специальных процедур (опубликование, рассылка и т.п.).

19.3. Акты применения права: понятие и виды

Акт применения права – это официальное решение компетентного органа по конкретному юридическому делу, содержащее государственно-властное веление, выраженное в определенной форме и направленное на индивидуальное регулирование общественных отношений.

Не являются актами применения документы, которые имеют юридическое значение, но правоотношений непосредственно не порождают (справки, дипломы, грамоты).

Классификации правоприменительных актов:

1. *По субъектам, осуществляющим применение права:*

- акты государственных органов и общественных организаций;

- акты главы государства – Президента РФ;
- акты федеральных органов власти и управления;
- акты органов власти и управления субъектов Российской Федерации;
- акты органов правосудия;
- акты органов прокуратуры;
- акты органов надзора и контроля;
- акты коллегиальные и единоличные.

2. *По предмету правового регулирования* (по отраслям права): акты конституционно-правовые, административно-правовые, уголовно-правовые, применения материального и процессуального права и т.д.

3. *В зависимости от характера регулирующего воздействия:*

- исполнительные, определяющие персональные права и юридические обязанности конкретных лиц;
- правоохранительные, устанавливающие меры ответственности, применяемые к конкретным правонарушителям по уголовным, административным и гражданским делам. Правоохранительные акты, в свою очередь, по субъекту подразделяются на контрольно-надзорные (акты прокуратуры и контрольно-ревизионных органов), следственные (акты органов следствия и дознания) и юрисдикционные (акты судебных органов).

4. *По форме внешнего выражения:*

- акты-документы (указы, постановления, приказы, протоколы, приговоры, решения, предписания и т.д.);
- акты-действия (словесные и конклюдентные, например, жесты полицейского, осуществляющего регулирование движения транспорта и пешеходов).

5. *По своему юридическому значению* – основные (приговор, решение суда) и вспомогательные (процедурно-процессуальные).

7. *В зависимости от действия во времени* – акты однократного действия (наложение штрафа) и длящиеся (регистрация брака, назначение пенсии и др.).

19.4. Пробелы в праве и пути их преодоления. Аналогия закона и аналогия права

Пробел в праве – это отсутствие в действующей системе законодательства нормы права, в соответствии с которой должен решаться вопрос, требующий правового регулирования.

Причины возникновения пробелов:

- законодатель не смог охватить формулировками нормативного акта всех жизненных ситуаций, требующих правового регулирования;
- недостатки юридической техники;
- быстрое развитие, изменение общественных отношений.

Виды пробелов:

1) действительный пробел – отсутствие юридической нормы, регулирующей общественное отношение, которое по своему характеру является правовым;

2) мнимый пробел – возникает, когда высказывается мнение, что не-правовое по своему характеру общественное отношение должно регулироваться нормой права, например, процесс воспитания. Мнимый пробел не подлежит устранению.

Правило: единственным способом устранения пробелов в праве является принятие соответствующим полномочным органом недостающей нормы или группы норм права.

Методы оперативного преодоления, восполнения пробелов:

Аналогия закона – это принятие решения по конкретному делу на основе правовой нормы, регулирующей сходный случай. Например, Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР не предусматривал отвод общественно-го обвинителя. Однако решение об отводе этого участника уголовного процесса решалось на основе статьи того же Кодекса, предусматривающей отвод прокурора.

Аналогия права – это принятие решения по делу на основе общих принципов права. Речь идет о таких принципах, как справедливость, гуманизм, равенство перед законом и др. Аналогия права применяется в тех случаях, когда невозможно подобрать норму права, регулирующую сходное правовое отношение. Подобные принципы закрепляются в Конституции и других законах. Например, в ч. 1. ст. 6. Гражданского кодекса РФ записано: «При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости».

Правило: в области уголовного права аналогия закона и аналогия права не допускаются, что служит гарантией защиты личности.

19.5. Юридические коллизии и способы их разрешения

Юридическая коллизия – это расхождение или противоречие между отдельными нормативными актами, регулирующими одни и те же либо смежные общественные отношения.

Чаще всего коллизии возникают в процессе правоприменения и осуществления компетентными органами и должностными лицами своих полномочий.

Причины возникновения коллизий:

- объективные (развитие права как целостного института отстает от темпов развития общественных отношений);
- субъективные (недостаток опыта законодателя, низкое качество правотворчества).

Виды коллизий и способы их разрешения:

- 1) между Конституцией и всеми иными актами – разрешается в пользу Конституции;
- 2) между законами и подзаконными актами (разрешается в пользу законов);
- 3) между федеральными актами и актами субъектов федерации:
 - если последний принят в пределах ведения субъекта федерации, то действует именно он;
 - если же последний принят вне пределов ведения субъекта федерации, то действует общефедеральный акт;
- 4) между актами одного и того же органа, но принятыми в разное время – действует позже принятый акт;
- 5) между актами, принятыми разными органами – применяется тот, который обладает более высокой юридической силой;
- 6) между общим и специальным актом:
 - если они приняты одним органом – применяется последний;
 - если они приняты разными органами, то действует первый.

Способы устранения коллизий:

- принятие нового акта;
- отмена старого акта;
- внесение изменений в действующие акты;
- систематизация законодательства;
- референдумы;
- деятельность судов (Конституционного Суда РФ);
- переговорный процесс через согласовательные комиссии.

Глава 20

ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

20.1. Понятие толкования норм права

Толкование норм права – это специальный вид юридической деятельности, который представляет собой раскрытие смыслового содержания правовых норм.

Процесс толкования имеет две стороны: уяснение содержания правовых норм и разъяснение смысла норм.

Уяснение смысла правовых норм осуществляется производящим толкование субъектом для себя, а **разъяснение** их смыслового содержания – для других.

Толкование-уяснение представляет собой внутренний мыслительный процесс познания, направленный на постижение подлинного смысла правовых предписаний. **Толкование-разъяснение** – это устное или письменное суждение интерпретатора о смысловом содержании нормы, которое вносит ясность в понимание правового предписания другими субъектами права.

Особенности толкования как разновидности юридической практики:

- объектом толкования является государственная воля законодателя. Государственная воля выражается в нормативных актах и в отрыве от них как объект толкования не существует;

- толкование норм права имеет универсальное значение, так как осуществляется во всех видах правовой деятельности. С толкованием связаны правоприменительная деятельность, правотворчество, систематизация нормативных актов, научное творчество правоведов и учебный процесс в юридических заведениях;

- это необходимая и важная стадия правоприменительного процесса. Прежде чем применить ту или иную норму права, надо уяснить ее подлинный смысл, а в некоторых случаях и разъяснить. Толкование права – это сложная и многогранная деятельность различных субъектов, представляющая собой интеллектуальный процесс, направленный на познание и разъяснение смысла правовых норм;

- это сложный волевой процесс, направленный на установление точного смысла, содержащегося в норме права, предписания, обнародование его для всеобщего сведения. Толкующий субъект (интерпретатор) вначале

уясняет содержание правовой нормы для себя (**уяснение**), решает, как он будет действовать, а затем в целях установления одинакового понимания и применения **разъясняет** смысл и содержание правового предписания всем заинтересованным лицам.

Причины необходимости толкования:

1) нормы права, содержащиеся в нормативных актах, выражаются посредством слов, предложений, формулировок; чтобы понять их смысл и значение, логическую связь между ними, необходима мыслительная деятельность;

2) в нормативных актах воля государства выражена через средства и приемы юридической техники: специфическую терминологию, юридические конструкции, систему отсылок. Некоторые термины заимствованы из других отраслей наук. Все это требует специальных (юридических) знаний для объяснения терминов и используется законодателем при изложении государственной воли, содержащейся в нормах прав;

3) правовые нормы как общеобязательные правила поведения имеют особую форму выражения, характеризуются абстрактностью. Они распространяют свое действие на широкий круг субъектов и общественных отношений, а законодатель, как правило, вынужден использовать наиболее краткие формулировки для оформления воли государства. Это ведет к тому, что возникает необходимость «расшифровать» данные формулировки;

4) толкование вызывается несовершенством и неадекватным использованием законодательной техники, отсутствием ясного, точного, понятного языка нормативного акта, поэтому некоторые формулировки получают расплывчатыми, а иногда и двусмысленными;

5) нормы права способны регулировать общественные отношения лишь во взаимосвязи друг с другом, в системе – действие одной нормы неизбежно вызывает действие другой. Чтобы понять истинный смысл правовой нормы, необходимо отыскать другие, которые будут применяться вместе с ней.

20.2. Способы толкования норм права

Толкование – уяснение осуществляется различными способами, под которыми понимают приемы анализа правовых норм.

По способу толкования различают грамматическое, логическое, систематическое, историко-политическое, специально-юридическое.

Грамматическое толкование заключается, во-первых, в уяснении текста, его грамматических форм (число, род, падежи, окончания, даже запяты). Значение запятых показывает известный пример: знаменитое выражение, смысл которого зависит от места запятой, «казнить нельзя помиловать». Во-вторых, уяснение словесных, терминологических выражений и, прежде всего, уяснение терминов, например «конституционный строй», «узурпация» и т.д. В-третьих, специфические формы выражения правовых предписаний: вместо форм долженствования употребляются инфинитивные формы. Говорится «не должен», а то, что адресат «делает». В-четвертых, уясняются морфологические и синтаксические структуры. Например, когда мы встречаемся в Конституции со словом «гражданин», то понимаем, что речь идет о гражданине Российской Федерации, а когда со словом «каждый» (каждый имеет право...), то понимаем, что речь идет о гражданине Российской Федерации, иностранном гражданине, лице без гражданства.

Логическое толкование – этот способ толкования предполагает использование законов формальной логики для уяснения смысла, содержания, нормы права, ее соотношения с другими нормами. Для уяснения смысла правовой нормы во многих случаях требуется совершить логическое преобразование текста статьи, в ряде случаев необходимо выведение вторичных норм, использование аналогии, доведение до абсурда, а также применение других логических приемов. Необходимость логических преобразований объясняется внутренней структурой правовых норм. Иногда внутренняя структура норм права не совпадает с внешней формой, выраженной в статье нормативного акта. Структурные элементы правовой нормы (гипотеза, диспозиция и санкция) могут подразумеваться или находиться в других статьях нормативного акта либо в других нормативных актах. Большинство статей Уголовного кодекса построены таким образом, что имеется гипотеза и санкция, а диспозиция подразумевается и должна быть выражена словами: «Запрещается совершать (не совершать) что-то...» Статьи, предусматривающие ответственность за нарушение Правил дорожного движения, диспозицию содержат в другом нормативном акте. Используется такой прием, как доведение до абсурда. Например, при анализе понятия «источник повышенной опасности» можно признать таковым не только автомобиль, но и велосипед, гужевой транспорт.

Систематическое толкование состоит в установлении места нормы в системе права, отрасли, института и уяснение ее смысла, исходя из

содержания связанных с ней правовых норм. Поэтому, чтобы полностью уяснить ту или иную норму права, необходимо учитывать целый ряд других норм, регулирующих смежные общественные отношения, установить связь между регулятивными и охранительными нормами. Все это помогает правильно понять сферу действия нормы, круг заинтересованных лиц, смысл того или иного термина. Систематическое толкование позволяет выявить факты коллизий (противоречий) между правовыми нормами. Такой способ толкования важен при применении нормы права по аналогии, так как помогает найти норму, наиболее близкую по своему содержанию к конкретному случаю. Наиболее четко этот способ проявляется при сопоставлении норм Общей части отрасли права с Особенной частью.

Историко-политическое толкование – это аналитический процесс, когда рассматривается норма с учетом той историко-политической обстановки, в которой она принималась, устанавливаются социально-политические цели, которые преследовал законодатель. При этом происходит и сопоставление нормы с существующей ситуацией. Историко-политическое толкование предполагает использование дополнительных источников, дающих возможность изучить правовую политику и тем самым установить подлинный смысл нормы. Источниками, имеющими историко-политическую значимость, являются проекты законов, материалы обсуждений в печати, научные комментарии кодексов, правовые публикации, протоколы заседаний законодательного органа, статьи разработчиков проектов и участников дискуссий. Историко-политическое толкование помогает выявить такие правовые нормы, которые формально не отменены, но фактически уже не действуют, т.е. не существует тех общественных отношений, которые норма регулировала.

Специально-юридическое толкование основывается на профессиональных знаниях юридической науки и законодательной техники. Такое толкование предусматривает исследование технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя. Оно раскрывает содержание юридических терминов, конструкций и т.д. Этот способ обусловлен и тем, что наука может формулировать новые юридические понятия и категории, используемые законодателем. Интерпретатор вынужден обратиться к научным источникам, где находит готовый анализ тех или иных терминов норм права, оценочных понятий (тяжкие последствия, существенный вред, особо крупный размер, неустойка, штраф, залог, поручительство и т.д.), которые влияют на практику решения конкретных дел.

20.3. Виды толкования норм права

Толкование правовых норм представляет собой деятельность государственных органов, общественных организаций, должностных лиц, граждан по уяснению и разъяснению смысла и содержания правовых норм. Многообразие субъектов, занимающихся толкованием права, имеет следствием наличие различных видов толкования по юридической силе и практической значимости.

По юридической силе выделяют официальное и неофициальное толкование.

Официальное толкование – это разъяснение норм права, которое исходит из государственных органов и является обязательным для всех субъектов права.

Официальное толкование дается уполномоченными на то субъектами – государственными органами, должностными лицами, общественными организациями, оно закрепляется в специальном акте и имеет обязательное значение для других субъектов. Такое толкование является юридически значимым, вызывает правовые последствия.

Официального толкование различают два вида подвида – нормативное и казуальное.

Нормативное толкование представляет собой официальное разъяснение, которое, подобно норме права, обладает общим действием, то есть распространяется на неопределенный круг лиц и неопределенное количество случаев. Нормативное толкование дается на основе обобщения практики применения юридических норм с целью обеспечения единообразного понимания и применения правовых предписаний.

Нормативные разъяснения не имеют самостоятельного значения, они полностью разделяют судьбу толкуемой нормы. Отмена или изменение нормы права нередко приводит к отмене или соответствующему изменению акта толкования.

В рамках нормативного толкования различают: аутентичное (авторское) и легальное (делегированное).

Аутентичное толкование осуществляется органом, издавшим норму. Акты аутентичного толкования общеобязательны и обладают особым авторитетом. Оно основано на правотворческих функциях этого органа, поэтому, издав нормативный акт, правотворческий орган вправе в любое время дать необходимые с его точки зрения разъяснения. Субъектами та-

кого толкования могут быть все правотворческие органы, например Государственная Дума РФ.

Легальное толкование носит подзаконный характер и осуществляется теми субъектами, которым это поручено, разрешено. Так, Верховный Суд, не являясь правотворческим органом, тем не менее, имеет право толковать нормативные акты, в том числе и акты, принимаемые высшими законодательными органами; Конституционный Суд на том же основании имеет право толковать Конституцию РФ, ЦИК толкует законодательство об избирательной системе.

Казуальное толкование представляет собой официальное разъяснение по конкретному делу и формально является обязательным лишь при его рассмотрении. Казуальное толкование осуществляется в деятельности судов (судебное толкование) и в процессе применения норм права другими органами (административное толкование). Особенность административного толкования состоит в том, что оно не ограничивается рамками конкретного дела, так как содержит указания нижестоящим либо подконтрольным органам о том, как последние должны решить то или иное дело. Акты судебного толкования имеют разовое значение, но вместе с тем могут использоваться при рассмотрении конкретных дел как образец, выработанный правовой практикой.

Неофициальное толкование – это разъяснение норм права, даваемое не уполномоченными на то субъектами. Оно не является юридически значимым и не влечет юридических последствий.

Все виды неофициального толкования не имеют обязательной силы. Их практическая значимость определяется авторитетом лица, давшего разъяснение, и убедительностью аргументации.

Неофициальное толкование по внешней форме выражения может быть как устным (разъяснение какой-либо формы права адвокатом, судьей, прокурором в ходе приема граждан, на лекциях и т.д.), так и письменным (в периодической печати, в различных комментариях).

Неофициальное толкование может быть эмпирическим (бытовым), профессиональным (компетентным) и доктринальным (научно-теоретическим).

Обыденное толкование может осуществляться любым гражданином. В нем выражается уровень правосознания различных субъектов в виде правовых чувств, эмоций, представлений, переживаний в юрисдикционной сфере жизни общества. Особенно четко это проявляется в ходе всенарод-

ного обсуждения каких-либо нормативных актов, референдумов. Такое толкование имеет большое значение для соблюдения гражданами запретов, исполнения юридических обязанностей, а также при осуществлении ими субъективных прав.

Профессиональное толкование имеет место в деятельности адвокатов, юрисконсультов и других юристов-практиков, для которых разъяснение норм представляет собой профессиональную обязанность. Такое разъяснение не является юридически обязательным, например, разъяснение норм права прокурорами во время приема граждан.

Доктринальное (научное) толкование так же не имеет юридической силы. Однако более, чем другие виды толкования, оказывает влияние на правореализационный процесс в целом и правоприменение в частности. Доктринальное толкование дается специальными научно-исследовательскими учреждениями, отдельными учеными в статьях, монографиях, комментариях, на лекциях, конференциях и т.д. Основывается оно на знании закономерностей воздействия права на общественные отношения, создании законодательства, на обобщении практики применения правовых норм.

20.4. Виды толкования по объему

Толкование правовых норм преследует цель выяснения действительного смысла нормы, который имел в виду сам законодатель. Свою волю законодатель формулирует средствами языка. Поэтому словесное выражение его воли может не всегда совпадать с ее действительным содержанием. В связи с **результатом толкования** различают буквальное (адекватное), расширительное (распространительное) и ограничительное.

Буквальное толкование имеет место тогда, когда объем толкования полностью совпадает с текстом правовой нормы. Буквальное толкование является наиболее распространенным и самым результативным в правовой практике, так как не порождает споров и разногласий.

Расширительное толкование шире текстуального содержания правовой нормы, поскольку смысл правового предписания выходит за рамки буквальных выражений. Например, нормы гражданского права, предусматривающие ответственность за утрату вещи, не могут толковаться буквально. Понятие утраты трактуется расширительно: под утратой вещи понимаются все случаи прекращения ее существования. Например, законода-

тель часто использует термин «закон» (судьи независимы и подчиняются только закону). Но истинный смысл слова «закон» состоит в том, что в этом случае имеются в виду все нормативно-правовые акты, а не только акты высших органов власти. То же самое касается и термина «судьи», поскольку имеются в виду и народные заседатели, и присяжные.

Ограничительное толкование уже текстуального содержания нормы, так как по смыслу правового предписания видно, что законодатель стремился ограничить действие нормы более узкими рамками. Например, в норме права записано: «Все совершеннолетние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей». Однако не все дети обязаны это делать. От этой обязанности освобождаются нетрудоспособные дети, а также дети, которых родители не содержали и не воспитывали. В данном случае сужается круг субъектов, подпадающих под действие правового предписания. Таким образом, ограничительное толкование применимо в тех случаях, когда действительный смысл нормы права уже, чем ее словесное выражение.

Вывод: в теории права указанные разновидности толкования называются результатами толкования. Это означает, что результат толкования по объему может быть буквальным, ограничительным либо расширительным. Результатам толкования соответствует практика применения правовых норм.

20.5. Акты толкования

Акты толкования – правовые акты, которые содержат разъяснение юридических норм. В отличие от нормативных актов акты толкования не создают новых юридических норм, а только интерпретируют их. Они не имеют самостоятельного значения и действуют в единстве с теми нормативными актами, в которых содержатся толкуемые юридические нормы. Они находятся в зависимости от нормативных актов, обслуживают и разделяют их судьбу.

Классификации актов толкования:

1. По типу официального толкования – акты нормативного и казуального толкования.

Акты нормативного толкования – руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда и акты разъяснения Конституционного Суда.

Акты казуального толкования – разъяснения судов и административных органов по конкретным делам.

2. По юридической природе – интерпретационные акты правотворчества и интерпретационные акты правоприменения.

Интерпретационные акты правотворчества - правовые акты, изданные в порядке аутентичного или легального толкования. Таковыми актами являются указы, постановления, разъяснения, конкретизирующие ранее изданные нормативные акты.

Интерпретационные акты правоприменения - правовые акты, которые разъясняют практику применения ранее изданных нормативных актов.

3. По юридической силе различают акты официального и неофициального толкования.

Акты официального толкования – указы, постановления, разъяснения государственных органов, обязательные для правоприменительных органов.

Акты неофициального толкования – юридические учебники, монографии, комментарии кодексов и другие акты доктринального толкования. Все виды неофициального толкования не имеют юридической силы.

4. По внешней форме – письменные и устные.

Письменные акты толкования – имеют определенную структуру, т.е. в них должны присутствовать реквизиты: кто издал этот акт, когда, к каким нормам права (институту, отрасли, нормативному акту) относится, когда вступил в действие. Они могут облекаться в ту же форму, что и нормативно-правовые акты, издаваемые соответствующими органами (указы, постановления, приказы, инструкции и т.д.).

5. По органу, его издавшему – акты органов власти: исполнительно-распорядительных, судебных, прокурорских и т.д.

6. По отраслям права – уголовно-правовые, административно-правовые и т.д.

Глава 21

ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ, ПРАВОНАРУШЕНИЕ, ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

21.1. Понятие, виды и структура правомерного поведения

Правомерное поведение – это такое поведение субъектов права, которое соответствует правовым предписаниям; это осознанная форма деятельности субъектов права, соотносящаяся с предписаниями юридических норм.

Сущность правомерного поведения

Правомерное поведение является одной из разновидностей социального поведения. Оно способствует укреплению законности и правопорядка. Правопорядок является результатом правомерного поведения. В правовом государстве и гражданском обществе должны быть созданы условия, при которых большинство граждан совершали бы только правомерные поступки, и нормы права давали бы возможность людям посредством правомерного поведения удовлетворять свои потребности и интересы.

Главная особенность правомерного поведения – строгое следование содержащимся в нормах права требованиям и велениям. Правомерное поведение является основой нормального функционирования гражданского общества и фактором, содействующим развитию правового государства. Предпосылкой правомерного поведения служит понимание людьми справедливости и полезности правовых установлений, социальная зрелость и юридическая грамотность.

Правомерное поведение может осуществляться в форме действия или бездействия. Традиционно считается, что активное поведение полезнее пассивного, так как активное поведение предполагает противодействие неправомерным поступкам. При этом не принимается во внимание, что правомерное бездействие представляет собой воздержание от запрещенных действий, то есть соблюдение норм права.

В структуре правомерного поведения выделяют объективную и субъективную стороны. **Объективная сторона** поведения характеризуется фактическими действиями (бездействием) и последствиями этих действий. Правомерность объективной стороны поведения определяется внешним соответствием поступков правовым предписаниям. **Субъективная сторона** деятельности индивида представляет собой отношение к своим действиям и его последствиям. Субъективная сторона правомерного пове-

дения (мотивы, цели поведения) различна. Мотивы отражают как направленность (нарушаются нормы права или нет), так и характер, степень активности, самостоятельность и интенсивность поведения в ходе реализации норм права. Субъективная сторона свидетельствует об уровне правовой культуры личности, степени ответственности лица, о его отношении к социальным и правовым ценностям. Субъективная сторона правомерного поведения характеризуется внутренней согласованностью положительных намерений, целей и мотивов с правовыми предписаниями.

Классификации видов правомерного поведения:

1. По степени активности – активное или пассивное (воздержание от действия).

2. По социальной значимости – необходимое (служба в армии); желательное (научная работа); допустимое (отправление религиозных культов).

3. По формам реализации правовых предписаний – исполнение, соблюдение, использование и применение норм права.

4. По отраслевому признаку – конституционное правомерное, электорально-правомерное, уголовно-правомерное, уголовно-процессуальная активность и т.д.

5. В зависимости от мотивов:

– социально-активное – высшая форма правомерного поведения (характеризуется высоким уровнем правовой культуры, ответственностью, добровольностью);

– конформистское – поведение, основанное на пассивном соблюдении норм права, без их глубокого и всестороннего осознания; приспособление своего поведения к действиям и мнению других лиц (определенной группы, страты);

– маргинальное – поведение, соответствующее правовым предписаниям, но осуществляемое из-за страха перед наказанием или желания получить выгоду, поощрение за правомерное поведение.

Вывод: правомерное поведение – это массовое социально полезное осознанное поведение людей и организаций, соответствующее правовым нормам и гарантируемое государством.

21.2. Понятие правонарушения и его признаки

Правонарушение – это виновное, противоправное деяние, совершенное деликтоспособным лицом.

Признаки правонарушения и их характеристика:

1. *Деяние* – действие или бездействие. *Действие* – акт активного поведения (кража, драка, взятка, бандитизм, пиратство и т.п.). Оно может состоять в произнесении определенных слов (клевета, оскорбление, призыв к насильственным антиобщественным деяниям, пропаганда национальной вражды и розни и т.п.). *Бездействие* признается деянием, если по служебному долгу или по ситуации нужно было что-то сделать, но сделано не было (прогул, халатность должностного лица, уклонение от уплаты налогов, проезд без билета в общественном транспорте, оставление человека в опасном для жизни или здоровья состоянии без помощи и т. п.).

2. *Противоправность* – нарушение запрета, указанного в законе или в подзаконных актах, либо невыполнение обязанности, вытекающей из нормативно-правового акта или заключенного на его основе трудового или иного договора.

3. *Вина* – это психическое отношение лица к собственному поведению и к его результатам, в котором выражено отрицательное или легкомысленное отношение к праву, к интересам общества и государства, к правам и свободам других лиц.

4. *Деликтоспособность* – признанная законом способность лица сознавать значение своих противоправных деяний и нести за них юридическую ответственность. Деликтоспособны все вменяемые лица, достигшие определенного возраста (за совершение некоторых преступлений – с 14 лет, за остальные преступления и за административные проступки – с 16 лет).

21.3. Юридический состав правонарушения

Состав правонарушения – описание признаков правонарушения по схеме: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

Объект правонарушения – это то, на что совершается посягательство. Объектом правонарушений выступают общественные отношения, охраняемые нормами права, которым причиняется ущерб: общественный порядок (система упорядоченных общественных отношений в публичной сфере), собственность (отношения по поводу владения, пользования и распоряжения имуществом), личность (ее жизнь, здоровье, честь, достоинство, свобода) и многие другие общественные отношения, охраняемые законом.

Если посягательство на объект правонарушения осуществляется путем воздействия на материальные ценности, наряду с объектом выделяют

предмет правонарушения. Так, объектом кражи является чужая собственность (общественные отношения имущественного характера), предметом кражи выступает имущество собственника (вещи, деньги, ценности). Ущерб причиняется собственности, так как последняя незаконно перераспределяется, предмет кражи – имущество – подвергается изъятию. Ущерб имуществу при этом не причиняется. Правонарушение всегда направлено против охраняемых законом различных интересов: личных, общественных, государственных и иных. Оно причиняет этим интересам, соответственно, физический, имущественный, моральный, социальный, духовный ущерб.

Объективная сторона правонарушения – это характеристика деяния, способа его совершения (группой, систематически, повторно, с применением оружия, специальных технических средств), обстоятельств (во время эпидемии, в военное время, во время стихийных бедствий). Факультативными (дополнительными) признаками объективной стороны могут быть способ, орудия, средства, место, время и обстановка совершения правонарушения. Эти признаки также являются конструктивными для ряда составов. Так, кража представляет собой тайное изъятие чужого имущества. Это означает, что признаком объективной стороны кражи является тайный способ хищения.

Субъективная сторона правонарушения – это формы вины.

Факультативные признаки субъективной стороны правонарушения – мотив и цель правонарушения.

Вина – это психическое отношение субъекта к своему деянию и его последствиям.

Мотив – это побуждение, которым руководствуется субъект во время совершения правонарушения.

Цель – это представление субъекта о результате правонарушения.

Формы вины: умысел и неосторожность.

Умысел делится на два вида: прямой и косвенный. Неосторожность делится на два вида: легкомыслие и небрежность.

Законодательная конструкция вины включает в себя интеллектуальный и волевой моменты. **Интеллектуальный момент умысла** характеризуют два признака: *осознание* общественной опасности характера совершаемого деяния и *предвидение* наступления общественно опасных последствий. **Волевой момент умысла** характеризуется *отношением* субъекта к последствиям совершаемого деяния.

Прямой и косвенный умысел совпадают по интеллектуальному моменту: лицо осознает общественно опасный характер своего деяния и

предвидит наступление общественно опасных последствий. Различие проводится по волевому моменту: при **прямом** умысле лицо *желает* наступления общественно опасных последствий, при **косвенном** умысле *сознательно допускает* их наступление.

Интеллектуальный момент в случае легкомыслия характеризуется как *предвидение* возможности наступления общественно опасных последствий (позитивный признак); в случае неосторожности имеет место *непредвидение* возможности наступления общественно опасных последствий (негативный признак). Волевой момент легкомыслия характеризуется *самонадеянным расчетом на предотвращение* опасных последствий. Однако расчет оказывается неоправданным и опасные последствия наступают. Волевой признак небрежности характеризуется пренебрежительным отношением субъекта к своим обязанностям. Законодатель указывает, что лицо «должно было» (объективный критерий) и «могло» (субъективный критерий) предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий. Несмотря на долженствование и возможность предвидения опасных последствий субъект проявляет небрежность, в результате чего общественно опасные последствия наступают.

Примечание: при отсутствии вины (субъективной стороны) признание какого-либо действия (бездействия) правонарушением является также нарушением, имя которому в сфере уголовного права – «объективное вменение». Субъект не только не хотел, но и не мог и не должен был предвидеть наступления вредных последствий от своего действия (бездействия), а его в наступлении этих последствий обвиняют – вот этот произвол и называется «объективным вменением». Примеры таких нарушений присутствовали в отечественной истории в 30-е годы, когда обвинения типа «вредитель», «враг народа» приобрели широкое распространение без всяких на то оснований.

Субъект правонарушения – это лицо, совершившее правонарушение, которое обладает такими признаками, как определенный возраст и вменяемость. Возраст уголовной ответственности, по общему правилу, наступает с 16 лет, а за двадцать видов преступлений – с 14 лет; гражданско-правовая ответственность предусмотрена с 15 лет; административная – с 16 лет. Субъектами некоторых правонарушений могут быть организации. Предприятия, организации, учреждения могут быть привлечены к ответственности за нарушение правил строительных работ, правил охраны природы и др. За имущественные правонарушения отвечают физические и юридические лица. Субъектами правонарушений могут быть органы печати и

другие средства массовой информации, распространившие о ком-либо не-правильные сведения.

21.4. Виды правонарушений

По степени общественной опасности правонарушения делятся на две группы: проступки и преступления.

Преступления – это общественно опасные, виновные деяния, предусмотренные Уголовным кодексом и запрещенные под угрозой наказания. Особенный признак преступлений, отличающий их от проступков, – это общественная опасность.

Общественная опасность – это причинение вреда (либо создание угрозы причинения) законным интересам личности, общества и государства. Общественная опасность имеет два критерия: характер общественной опасности (качественный признак) и степень общественной опасности (количественный признак). Характер общественной опасности зависит от ценности объекта посягательства, а степень общественной опасности определяется размером причиненного ущерба.

Проступки совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические последствия. Проступок – это также вид правонарушения, отличающийся от преступления тем, что действие (бездействие), образующее проступок, общественно вредно, но не признается законом общественно опасным. В зависимости от характера причиненного вреда среди проступков различают дисциплинарные нарушения, административные проступки и гражданские правонарушения (деликты).

Дисциплинарный проступок – это общественно вредное нарушение трудовой, исполнительской, учебной и иной дисциплины, то есть нарушение обязательного порядка деятельности учреждений, предприятий и иных коллективных образований. Кодекс законов о труде относит к числу дисциплинарных взысканий замечание, выговор, увольнение. Дисциплинарная ответственность налагается администрацией по месту работы (учебы) либо вышестоящим органом. Дисциплинарная ответственность судей, прокуроров, военнослужащих регулируется специальными положениями. Уставами о дисциплине предусмотрены еще некоторые виды взысканий, соответствующие специфике воинской службы, работы в гражданской авиации, на железнодорожном транспорте и др.

Административный проступок – это правонарушение, которое посягает на установленный порядок управления и наказывается мерами административного взыскания. В соответствии с Кодексом об административных правонарушениях такими мерами являются предупреждение, штраф, лишение водительских прав, административный арест (до 15 суток) и другие взыскания. Административная ответственность налагается специальными органами (административная комиссия, комиссия по делам несовершеннолетних и другие инспекции), а в случае административного ареста взыскание налагается судом.

Гражданское правонарушение (деликт) – это гражданско-правовое нарушение в сфере имущественных и личных неимущественных отношений. При нарушении имущественных прав гражданско-правовая ответственность имеет имущественный характер и состоит в возмещении убытков, уплате неустойки, возвращении вещи и так далее. При нарушении личных неимущественных прав гражданско-правовая ответственность может включать в себя денежную компенсацию за причиненный моральный вред и опровержение порочащих сведений. Гражданско-правовая ответственность налагается судом общей юрисдикции, арбитражным судом, а также третейским судом.

21.5. Юридическая ответственность: понятие, сущность, принципы, виды

Юридическая ответственность – применение к лицам, совершившим правонарушение, предусмотренных законом мер принуждения в установленном для этого процессуальном порядке.

Принципы юридической ответственности:

- сочетание восстановительной и карательной функций,
- законность, справедливость и соразмерность,
- неотвратимость,
- защита интересов государства, общества, коллективов, физических лиц,
- целесообразность и гуманность.

Признаки юридической ответственности:

- обязательное наличие правонарушения как основание для наступления юридической ответственности,

- отрицательна оценка государством (осуждение) поведения правонарушителя, официальный характер этой оценки,
- причинение правонарушителю страдания: морального, физического, имущественного (материального),
- использование механизмов государственного принуждения.

Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность:

а) обстоятельства, исключающие **общественную опасность** деяния – необходимая оборона, крайняя необходимость и совершение малозначительного деяния;

б) обстоятельства, исключающие **противоправность** содеянного: профессиональный или хозяйственный риск, исполнение приказа или иной обязанности (задержание лица, совершившего правонарушение путем причинения соразмерного вреда в случае сопротивления);

в) обстоятельства, исключающие **виновность** деяния: казус или случай без вины, физическое или психическое принуждение и невменяемость.

Содержание юридической ответственности составляют права и обязанности сторон. Государство вправе применить к правонарушителю меры принудительного воздействия и обязано сделать это в рамках, предусмотренных законом. Лицо, совершившее правонарушение, обязано подвергнуться принудительному воздействию и вправе понести ответственность в рамках, предусмотренных законом.

Сущность юридической ответственности заключается в отрицательной правовой оценке поведения правонарушителя от имени государства.

Цели реализации юридической ответственности:

1) **охранительная** – защитить права и свободы граждан и организаций; предохранить важнейшие ценности нашего государства – общественный и государственный строй.

2) **воспитательная** – изменить взгляды, сознание правонарушителя так, чтобы он в дальнейшем не допускал подобных проступков (например: административное взыскание является мерой ответственности и применяется в целях воспитания лица, совершившего административное правонарушение, а также предупреждения совершения новых правонарушений);

3) **предупредительная** – направлена на отдельных людей, которые могли в силу недостаточной сознательности или других причин пойти на правонарушение, повлиять на них таким образом, чтобы они воздержались от этого.

Виды юридической ответственности:

1. По функциональной направленности – штрафная и правовосстановительная.

Штрафная (или карательная) – реакция государства, выражающаяся в наказании виновного лица, причинения ему личных, имущественных либо организационных мер государственного принуждения. Штрафная, карательная ответственность применяется за преступления либо за административные или дисциплинарные проступки. Этот вид ответственности включает следующие стадии: 1) обвинение уполномоченными государственными органами или должностными лицами определенного лица в совершении конкретного преступления или проступка; 2) исследование обстоятельств дела о правонарушении; 3) принятие решения о применении или неприменении санкции, выбор в ее пределах конкретной меры наказания или взыскания; 4) исполнение взыскания или наказания, назначенного правонарушителю; 5) своеобразным последствием применения штрафной, карательной санкции является «состояние наказанности» (судимость – в уголовном праве, наличие взыскания – в трудовом и административном), влекущее некоторые правоограничения и более строгую ответственность при рецидиве. К штрафной, карательной ответственности относятся уголовная, административная, дисциплинарная ответственность.

Правовосстановительная ответственность заключается в восстановлении незаконно нарушенных прав, в принудительном исполнении невыполненной обязанности. Особенность этого вида ответственности в том, что в ряде случаев правонарушитель может сам, без вмешательства государственных органов выполнить свои обязанности, восстановить нарушенные права, прекратить противоправное состояние. На этом основаны дополнительные санкции, применяемые к правонарушителю в процессе осуществления этих отношений ответственности (пени, штрафы, другие меры понуждения). Правовосстановительная ответственность возникает с момента правонарушения и завершается восстановлением (в установленных законом пределах) нарушенного правопорядка.

2. В зависимости от характера совершенных правонарушений юридическая ответственность классифицируется на уголовно-правовую, гражданско-правовую, административную, дисциплинарную и материальную.

Уголовная ответственность – это карательный вид ответственности, предусматривающий меры наказания, которые назначаются судом.

Гражданско-правовая ответственность предусмотрена за гражданские правонарушения и состоит в применении мер имущественного характера. Нарушение норм права в сфере имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений влечет за собой гражданско-правовую, деликтную ответственность. Меры такой ответственности: опровержение сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, возмещение убытков, обращение в доход государства, уплата неустойки (штрафа, пени), признание сделки недействительной, отобрание имущества, неправомерно оказавшегося во владении, принудительное устранение препятствия в осуществлении гражданских прав, возмещение упущенной выгоды и т.д.

Административная ответственность наступает за совершение административных проступков, предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях, а также другим законодательством. Административная юридическая ответственность наступает за административный проступок – противоправное, виновное действие, посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, установленный порядок управления. Меры административной ответственности включают в себя предупреждение, штраф, исправительные работы, административный арест, конфискацию предмета, являвшегося орудием правонарушения, временное лишение специальных прав (например, на вождение автомобиля).

Дисциплинарная ответственность наступает за совершение дисциплинарных проступков, то есть за нарушение трудовой дисциплины, которые могут выражаться в несоблюдении требований, предъявляемых к работникам. Меры дисциплинарной ответственности, наступающие за нарушение организационных правил, – внутреннего трудового распорядка, исполнительской дисциплины, за невыполнение служебных обязанностей, также являются весьма многогранными. Это замечание, выговор, строгий выговор, перевод на нижеоплачиваемую работу на срок до 3-х месяцев или смещение на другую должность на тот же срок, увольнение.

Материальная ответственность наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими трудовых обязанностей.

Глава 22

МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

22.1. Понятие и основные элементы механизма правового регулирования

Механизм правового регулирования – система правовых средств, с помощью которых осуществляется результативное правовое воздействие на общественные отношения.

Правовые средства – это правовые явления, выражающиеся в инструментах и деяниях, с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение социально полезных целей.

Признаки правовых средств:

- 1) нацелены на обеспечение интересов субъектов права, достижение поставленных целей;
- 2) имеют юридическую силу, направленную на преодоление препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов участников правоотношений;
- 3) сочетаясь определенным образом, выступают основными элементами механизма правового регулирования;
- 4) их применение приводит к конкретным юридическим последствиям;
- 5) обеспечиваются государством.

Виды правовых средств:

1. По целевой направленности: правовые стимулы и правовые ограничения.
2. По степени сложности: первичные (субъективные права и юридические обязанности, поощрения и наказания, льготы и запреты и т.п.) и комплексные (договор, норма, институт, правовой режим и пр.).
3. По выполняемой роли: регулятивные (дозволения) и охранительные (меры защиты).
4. По предмету правового регулирования: конституционные, административные, гражданские, уголовные и др.
5. По характеру: материально-правовые (рекомендации) и процессуальные (иск).
6. По значимости последствий: обычные (штраф) и исключительные (смертная казнь).
7. По времени действия: постоянные (гражданство) и временные (премия).

8. По виду правового регулирования: нормативные (установленные в нормах права запреты) и индивидуальные (акт применения права, акт реализации прав и обязанностей).

Основные элементы механизма правового регулирования: юридические нормы, нормативные акты, акты официального толкования, правоотношения, юридические факты, акты реализации права, правосознание, режим законности.

Каждый из этих элементов выполняет свои определенные регулятивные функции, воздействует на поведение людей и общественные отношения своими способами, что позволяет в той или иной степени достигать поставленных целей.

Нормы права – выступают как предписание, как образец поведения в правовых отношениях, служат базой правового регулирования, в них указано, что запрещено и что разрешено, каковы последствия соблюдения или нарушения предписаний, зафиксированных в них. Нормы права – это основа механизма правового регулирования, остальные его элементы носят поднормативный характер.

Нормативно-правовой акт – документ, содержащий нормы права, оказывающий воздействие на поведение людей путем установления правового режима (регламентации).

Акты официального толкования – документы, издаваемые специально уполномоченными на то органами и разъясняющие смысл правовых норм. Например, пленумом Верховного Суда РФ.

Юридические факты – это ситуации, предусмотренные реальной жизнью, влекущие за собой юридические последствия: возникновение, изменение или прекращение правовых отношений.

Правоотношения – это элемент механизма правового регулирования, посредством которого осуществляется связь между субъектами права посредством субъективных прав и юридических обязанностей.

Акты реализации права – это действия субъектов права по воплощению в жизнь предписаний норм права. В таких действиях реально осуществляются выраженные в правах и обязанностях меры возможного или должного поведения.

Акты применения права – это индивидуализированные, властные предписания, направленные на регламентацию общественных отношений. Например, решение суда по конкретному юридическому делу.

Субъективное право – стимул поведения, выступающий в виде обеспеченных нормой права правомочий.

Льготы – заключаются в освобождении (полном либо частичном) от определенных обязанностей либо в предоставлении определенных преимуществ социально-нуждающимся слоям: пенсионерам, инвалидам, студентам и так далее.

Поощрения – форма и мера юридического одобрения социально-полезного поведения (повышенная стипендия).

Обязанность – это ограничение, которое выступает как вид и мера обязательного поведения. По своей сути обязанность представляет собой долг, которому соответствует право другой стороны.

Запреты – это правовые ограничения, которые состоят в обязанности воздержаться от противоправных действий. В сущности, запрет – это обязанность, за спиной которой стоит на страже государственное принуждение.

Наказание – это мера принудительного ограничения, содержанием которой является ограничение прав и свобод осужденного лица, вплоть до права на жизнь. Наказание как мера порицания применяется к виновному лицу от имени государства по приговору суда.

22.2. Основные стадии процесса правового регулирования

Первая стадия – формулируется правило поведения, которое направлено на удовлетворение тех или иных интересов, находящихся в сфере права и требующих их справедливого упорядочения.

Вторая стадия – происходит определение специальных условий, при наступлении которых вступают в действие общие программы. Основным элементом данной стадии является юридический факт.

Третья стадия – установление конкретной юридической связи между субъектами правоотношения (управомоченными и правообязанными).

Четвертая стадия – реализация субъективных прав и юридических обязанностей, при которой правовое регулирование достигает своих целей.

Пятая стадия (факультативная) – вступает в действие тогда, когда беспрепятственная форма реализации права не удастся и когда на помощь неудовлетворенному интересу должна прийти соответствующая правоприменительная деятельность. Данная стадия выражается в реализации охранительных правоприменительных актов.

22.3. Стимулы и ограничения в механизме правового регулирования

Правовой стимул – это правовое побуждение к законопослушным действиям, создающее для удовлетворения собственных интересов субъекта режим благоприятствования.

Виды правовых стимулов:

- по элементам структуры нормы права – стимул (гипотеза), льгота (диспозиция), поощрение (санкция);
- по предмету правового регулирования – конституционные, гражданские, административные, трудовые и т.д.;
- по объему – основные (субъективное право), частные (законный интерес) и дополнительные (льготы);
- по времени действия – постоянные (право на собственность) и временные (разовая премия);
- по содержанию – материально-правовые (зарплата) и морально-правовые (благодарность).

Правовые ограничения – это средства сдерживания противоправного поведения. В качестве правовых ограничений выступают обязанности, запреты, наказания и т. п.

Виды правовых ограничений:

- по элементу структуры нормы права – юридический факт-ограничение (гипотеза), юридическая обязанность, запрет, приостановление и пр. (диспозиция), наказание (санкция);
- по предмету правового регулирования – конституционные, гражданские, экологические и т. д.;
- по объему – полные (ограничение дееспособности детей) и частичные (ограничение дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет);
- по времени действия – постоянные (установленные законом избирательные ограничения) и временные (обозначенные в акте о чрезвычайном положении);
- по содержанию – материально-правовые (лишение премии) и морально-правовые (выговор).

22.4. Эффективность механизма правового регулирования

Эффективность правового регулирования – это соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью.

Способы повышения эффективности правового регулирования:

- совершенствование правотворчества;
- совершенствование правоприменения;
- повышение уровня правовой культуры субъектов права.

Глава 23

ЗАКОННОСТЬ, ПРАВОПОРЯДОК И ДИСЦИПЛИНА

23.1. Понятие, сущность, содержание, значение законности

Законность – это господство законов в общественной жизни, то есть правовой режим, при котором нормативные предписания осуществляются всеми участниками правовых отношений.

Законность – это соблюдение всеми субъектам права законов и подзаконных актов.

Сущность законности заключается в неуклонном и точном строгом соблюдении, исполнении и применении законов и подзаконных актов, действующих на территории государства, всеми субъектами права: гражданами, должностными лицами, государственными и общественными организациями.

В содержание законности включают два элемента: наличие законов и реализацию законов. Однако законы как таковые не входят в содержание законности. Они являются нормативной основой законности. При этом законы должны иметь правовой характер, то есть выражать интересы всего населения, а не произвол властей.

Значение законности состоит в том, что законность противостоит деспотизму власти, охраняет личность от произвола, государство от анархии, общество от насилия. Отсутствие законности порождает широкий административный произвол и всеобщее беззаконие. Отказ от законности способствует росту коррупции, преступности, эскалации насилия во всех его формах и ведет к деградации общества.

23.2. Принципы законности

Принципы законности – принципиальные положения правовой жизни общества, которые выражают содержание законности. К принципам законности относят всеобщность законности, верховенство закона, единство законности и целесообразности, связь законности с культурой, неотвратимость ответственности и контроль за реализацией закона.

Всеобщность законности означает равенство всех перед законом независимо от социального положения, благосостояния, национальности и других признаков. Последовательное проведение в жизнь этого принципа

обеспечивает права и свободы личности, а также равную ответственность всех перед законом.

Единство законности означает, что понимание и применение нормативных актов должно быть одинаковым на территории всей страны. (Законность не может быть калужской или казанской, она должна быть единой всероссийской).

Верховенство закона означает, что законы обладают высшей юридической силой и выступают основным регулятором общественных отношений. Все другие нормативные акты являются подзаконными и принимаются на основе и во исполнение законов. Этот принцип направлен против создания ведомственных нормативных актов, не соответствующих законам, и самочинных распоряжений должностных лиц.

Недопустимость противопоставления законности и целесообразности означает недопустимость отступлений от предписаний закона по соображениям мнимой либо пресловутой целесообразности, ибо высшая целесообразность заключается в неукоснительной реализации требований законов.

Неразрывная связь законности с культурой состоит в том, что законность должна опираться на правовые (культурные) законы и правовую культуру. Цивилизованные законы создают нормативную базу законности, а правовая культура выступает в качестве условия создания правовых законов и качественной их реализации.

Неотвратимость ответственности. Этот принцип означает, что укрепление законности связано не с суровостью законов, а с неизбежностью наказания. На практике реализация этого принципа должна проявляться в повышении раскрываемости преступлений и своевременном рассмотрении административных, уголовных и гражданских дел. Виновные в совершении преступлений должны понести адекватное содеянному наказание.

Контроль за реализацией законов. Выполнение этого принципа заключается в осуществлении контроля за деятельностью государственных органов, должностных лиц и правоохранительной системы в целом в форме прокурорского и конституционного надзора, ибо бесконтрольность во многих случаях порождает беззаконие.

Гарантированность прав и свобод личности – выражается в конституционной обязанности государства защитить права и свободы человека и гражданина.

Юридические требования законности:

- справедливое наказание за неисполнение норм права;
- законодательное (конституционное) закрепление верховенства закона и определение способов его охраны;
- возложение на определенные органы обязанности охранять законность, пресекать ее нарушения, контролировать и осуществлять надзор за исполнением законов и определение полномочий этих органов;
- законодательное закрепление за гражданами возможности отстаивать свои права, конституционное закрепление презумпции невиновности.

23.3. Правопорядок и законность

Правопорядок (в широком смысле слова) – это часть общественного порядка, которая складывается под воздействием правовых норм и составляет ядро общественного порядка.

Правопорядок (в узком смысле слова) – порядок в общественных местах.

Общественный порядок представляет собой систему упорядоченных стабильных общественных отношений, сложившихся под воздействием социальных норм, норм права, морали и обычаев.

Соотношение правопорядка с законностью: правопорядок представляет собой реализованную законность, так как правовая упорядоченность общественных отношений предполагает повсеместную и всестороннюю реализацию правовых норм. Правопорядок – результат законности.

Правопорядок и законность соотносятся между собой как цель и средство. Это означает, что правопорядок может быть обеспечен только правовыми средствами и законными методами. Незаконные способы поддержания порядка разрушают его изнутри, так как противоречат природе правопорядка как порядка законного.

Правопорядок как результат проявления законности есть состояние фактической упорядоченности общественных отношений, приобретших форму правовых, содержанием которых является деятельность лиц, реализующих свои права и обязанности. Образно говоря, правопорядок – это законность в действии.

Существует прямая зависимость между правопорядком и законностью: укрепление законности влечет в качестве результата укрепление правопорядка, и наоборот, если нарушается законность, то нарушается и правопорядок.

Правопорядок допустимо охранять только законными средствами и методами, которые соответствуют принципам нравственности.

Особенности правового порядка:

- он строго запланирован в нормах права;
- обеспечивается государством;
- возникает в результате реализации норм права;
- делает человека более свободным, организует общественные отношения, облегчает жизнь.

Основные закономерности развития правового порядка:

- постепенное упрощение, универсализация правовых связей, отношений, правового регулирования в целом;
- усиление нормативности, что проявляется в росте требований к образцам, эталонам социальной жизни и поведения людей.

Направления совершенствования правового порядка:

- совершенствование социально-правовых образцов, эталонов поведения и их восприятия населением, что призвано упростить структуру правового порядка;
- четкое оформление правового состояния каждого участника правового порядка и программы его поведения;
- четкость, конкретность и определенность правовых связей и отношений;
- усиление непримиримости, твердости и жесткости при выполнении закона.

Вывод: правовой порядок – это тот социальный результат, к которому стремятся государство и население, используя разнообразные средства правового регулирования.

Соотношение законности, правового порядка и демократии:

- подлинная демократия невозможна без законности и правового порядка, она превращается в хаос, злоупотребления;
- законность и правовой порядок не будут приносить людям пользу без демократических механизмов, институтов и норм, с помощью которых можно регулировать нормативную базу законности и правового порядка;
- укрепление правового порядка в обществе невозможно без обеспечения законности в деятельности самого государственного аппарата, без ликвидации коррупции;

– важнейшим условием укрепления законности и правопорядка служит всестороннее развитие демократических начал во всех сферах общественной жизни.

23.4. Гарантии законности и правопорядка

Гарантии – это совокупность условий и способов, позволяющих беспрепятственно реализовать правовые нормы, пользоваться субъективными правами и исполнять юридические обязанности.

Гарантии законности – объективные и субъективные факторы, которые создают прочную основу точной и неуклонной реализации законов всеми субъектами права.

Гарантии включают:

- объективные условия существования общества;
- специально выработанные государством и общественностью средства, обеспечивающие точную реализацию норм права всеми субъектами.

В систему гарантий законности входят: социальные, экономические, политические, идеологические, юридические и общественные гарантии.

Экономические гарантии: материальные условия существования общества, подразумевающие социально-экономическое устройство общества, существующие формы собственности, хозяйственную самостоятельность частных (физических) и юридических лиц.

Социальные гарантии: общественные меры по борьбе с правонарушениями, профилактическая деятельность по предупреждению правонарушений, контрольная функция общественности, использование возможностей учета общественного мнения и т.д.

Политические гарантии: укрепление демократии, расширение гласности и общественного контроля за деятельностью администраций всех уровней, формирование и развитие открытой политической системы.

Идеологические гарантии: формирование идеологии, рассматривающей человека в качестве высшей ценности общества, а гражданина – в качестве высшей ценности государства.

Юридические гарантии: совершенствование нормативной базы, разделение властей, своевременное предотвращение, предупреждение и пресечение правонарушений, обеспечение прав личности законными средствами.

Общественные гарантии: высокий уровень правового сознания и правовой культуры общества, нетерпимость к нарушениям законов, активность общественных организаций и массовых правозащитных движений.

23.5. Соотношение законности, правопорядка и дисциплины

Дисциплина (в широком смысле слова) – это система общественных отношений, которая складывается в учреждениях, предприятиях и организациях и других общественных местах в соответствии с нормами права, правилами внутреннего распорядка и другими социальными нормами, способствующими достижению социально-значимых результатов.

Дисциплина (в узком смысле слова) – это совокупность требований, предъявляемых к поведению людей и отвечающих сложившимся в обществе социальным нормам.

Законность – более узкое понятие, чем дисциплина. Если первое означает соблюдение лишь правовых норм, то второе – соблюдение всех социальных норм, включая нравственные, этические и правовые. Результатом законности выступает правопорядок, результатом дисциплины – порядок общественный.

Виды дисциплины:

- 1) государственная (этот вид связан с выполнением требований, предъявляемых к государственным служащим);
- 2) воинская (соблюдение военнослужащим правил, установленных законами, уставами, приказами);
- 3) трудовая (возникающая в процессе профессиональной деятельности и охватываемая трудовым кодексом);
- 4) финансовая (соблюдение субъектами бюджетных, налоговых и иных финансовых предписаний);
- 5) технологическая (соблюдение субъектами в процессе профессиональной деятельности предписаний соответствующих технологий).

СООТНОШЕНИЕ ГОСУДАРСТВА, ЭКОНОМИКИ, ПРАВА

24.1. Общие принципы соотношения экономики, права и государства

Экономика – система отношений по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ.

Термин имеет греческое происхождение и изначально означал искусство ведения домашнего хозяйства.

Цикл экономических отношений начинается с производства материальных благ и завершается их потреблением. Отношения, связанные с распределением и обменом произведенной продукции, носят промежуточный характер.

Соотношение экономики и права

Право представляет собой базу саморегулирования экономики. Единой юридической основой всех отношений экономического цикла составляет право собственности.

Право собственности – система или совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, возникающие по поводу собственности как экономической категории: по поводу владения, пользования и распоряжения различными средствами производства и материальными благами.

Экономической сфере органически присуща самоорганизация посредством формальных и неформальных норм, т. е. право является как бы продолжением нормативности самой экономической жизни, правовые параметры наряду с экономическими составляют нормативное содержание экономики.

Особенности правового воздействия на экономические отношения:

– право устанавливает лишь ограничения, параметры, нормативы, заданные величины, экономика преобразует их в конкретные экономические показатели;

– право содержит экономический мотив на стадии производства, обмена и потребления. Обмен отделяет продукт производства от производителя, собственно экономические (производственные) отношения обрываются, поскольку распределение – это уже отношения юридические (принудительные), и потому юридическая ответственность в экономических отношениях нуждается в экономическом обосновании ее размера, поскольку

именно мера ответственности (а также ее неотвратимость) выступает в качестве альтернативы экономическому правонарушению.

- право определяет меру дозволенного эгоизма. Правовые параметры наряду с другими нормативными образованиями органически включены в экономику, экономика – всегда требует права;

- право вносит определенность, упорядоченность в социально-экономические отношения;

- правовое воздействие – это процесс влияния права посредством действия его инструментов на ту или иную сферу общественных отношений, вызывающий в ней любые определенные изменения. Правовое регулирование является разновидностью правового воздействия;

- право, получив особенное развитие с развитием товарно-денежных отношений, определяло порядок равноценного обмена одного блага на другое, некую эквивалентность. Подобного рода подход мы видим в нормах различных отраслей современного права: принцип соразмерности наказания преступлению, принцип соразмерности (справедливости) юридической ответственности вообще, принцип взаимной ответственности детей и родителей, соразмерность пенсии и трудового стажа, взаимные права работника и работодателя и даже возможность определить денежный эквивалент таким неэкономическим ценностям, как честь, достоинство, доброе имя, моральные страдания и т. д. Эта эквивалентность определяется, конечно, не простым и грубым материальным расчетом, денежной рациональностью, но и социальными ценностями данного общества.

24.1.1. Особенности правового регулирования рынка

Современная экономика – это прежде всего рыночная экономика, ограниченная правовыми параметрами.

Рыночная экономика – система хозяйствования, при которой потребности удовлетворяются посредством обмена между независимыми экономическими субъектами. Рынок движим спросом, поэтому ориентиром для производителя является ожидаемое потребление товара (т.е. потребности людей, сами люди), потребитель ориентируется на сочетание качества и цены.

Функциями права в рыночной экономике является:

- 1) создание соответствующей правовой базы для поддержания условий функционирования рынка: экономической свободы и ценовой конкуренции;

2) установление «правил игры» для экономических агентов, с одной стороны, стимулируя предпринимательскую деятельность, с другой стороны, учитывая интересы личности, общества, государства. Важной является также деятельность по охране окружающей среды.

24.1.2. Соотношение экономики и государства

Государство обеспечивает внешние условия функционирования экономики:

- выполняет функцию защиты страны от нападения извне, тем самым охраняя экономическое пространство внутри страны;
- обеспечивает единство общества и его относительную стабильность как необходимые предпосылки нормального функционирования и развития экономики;
- выступает субъектом экономических отношений, беря на себя некоторые экономические функции. Например, обеспечение стабильного денежного обращения; формирование бюджета, финансирование образования, здравоохранения и т. д.).

Виды государственного регулирования в зависимости от функций предпринимательской деятельности:

- регулирование, связанное с рыночными отношениями (установление юридического лица, разрешение на виды предпринимательской деятельности, закрытие предприятий);
- регулирование процесса строительства заводов, фабрик и т.д.;
- регулирование производственной деятельности (производственное оборудование и производственный процесс, объем производства, технология производства, цена, показатель качества и упаковка продукта и др.);
- регулирование торговых операций (цена, количество, условия ликвидации задолженностей, торговые партнеры, район торговых операций, метод торговых операций и т.д.);
- регулирование транспортировки и хранения товаров;
- регулирование, связанное с управлением кадрами и трудом (занятость, зарплата, благосостояние, обучение и переподготовка кадров и др.);
- регулирование, связанное с управлением финансами (создание фондов, использование фондов, управление финансами и налоговая деятельность, управление регистрацией на бирже ценных бумаг и др.).

Государственное регулирование в сфере экономики, равно как и в других сферах, имеет свои пределы. Они обусловлены как объективными, так и субъективными факторами.

Субъективные факторы: общественные, групповые, государственные, индивидуальные и иные интересы.

Объективные факторы: среди оказывающих решающее влияние на определение пределов государственного вмешательства в экономику факторов в первую очередь необходимо указать на экономические, социальные, политические и иные условия, при которых осуществляется процесс регулирования экономики; характер доминирующих в обществе экономических отношений (жестко централизованные, плановые, рыночные, смешанные и пр.); уровень развития общества, государства, права и экономики; объективно существующие технико-юридические возможности и пределы; существующие в обществе традиции, обычаи, обыкновения и пр.

24.2. Соотношение государства, права и экономики в различных социальных системах

Типы социальных систем: 1) социальные системы с рыночной экономикой; 2) социальные системы с административно-командной экономикой (или системы, в которых полностью или почти полностью отсутствуют элементы рыночной экономики); 3) социальные системы со смешанной экономикой.

24.2.1. Особенности взаимоотношений права и экономики в пределах социальной системы с рыночной экономикой

Характерные особенности взаимоотношений государства и экономики в условиях существования исторически сложившейся группы рыночных социальных систем заключаются в следующем:

а) установление преимущественно партнерских отношений между государственными и рыночными структурами;

б) минимальное вмешательство государства в экономику, уровень которого для каждой страны является, как правило, различным;

в) органичное сочетание административно-правовых с финансовыми и иными «либеральными» средствами воздействия государства на экономические отношения;

г) сосредоточение в руках государства лишь минимальных, объективно необходимых для его нормального существования и функционирования материальных средств;

д) полное сосредоточение в руках государства финансовой и налоговой систем;

е) доминирование частной собственности над государственной и всеми другими формами собственности.

24.2.2. Особенности взаимоотношений права и экономики в пределах социальной системы с административно-командной экономикой

Общая схема соотношения права и экономики выглядела следующим образом: право есть концентрированное выражение политики, политика – концентрированное выражение экономики. Основные принципы административно-командной экономики:

- господство государственной собственности (все экономические ресурсы находятся в государственной собственности, государственная монополизация экономики) над всеми другими формами собственности;

- отсутствие самостоятельно хозяйствующих субъектов, что влекло за собой производство товаров, не пользующихся спросом, замораживание капитальных вложений и нежелание внедрять новейшие технологии;

- управление экономическими процессами преимущественно командно-административными методами без учета объективных экономических законов – прямое государственно-правовое вмешательство;

- нормативные акты не допускали эксплуатацию человека человеком, но они фактически допускали эксплуатацию человека государством;

- в соответствии с идеологическими установками задача определения объема и структуры продукции считалась слишком ответственной, чтобы передать ее решение самим непосредственным производителям;

- объявление плана законом: принудительное монопольное производство и принудительное распределение, что исключает свободные рыночные отношения между отдельными хозяйствами;

- чрезмерная централизация управления экономикой неизбежно приводила к бюрократизации и разрастанию государственного аппарата;

- отличительной особенностью распределения материальных благ и услуг являлось привилегированное положение партийно-государственной элиты;

– отношения между государством и другими субъектами экономических связей строятся не на партнерской основе, а на основе прямого указания – подчинения. Взаимоотношения между государственными органами и экономическими структурами регулируются в первую очередь, соответственно, не с помощью норм гражданского или коммерческого, а административного и иных, ему подобных по характеру, отраслей права.

Административно-командная система, оставаясь на позициях пренебрежения экономическими законами, создала систему социальных гарантий (которые с большим успехом были использованы в капиталистических государствах), таких как пенсионное обеспечение, бесплатное образование, здравоохранение, система социальных пособий, выплат и т.д. Социальная защищенность граждан создавала видимость всеобщего благополучия, социального равенства и справедливости. Но справедливость данной системы нарушалась на стадии распределения, поскольку фактически это выглядело как перераспределение в пользу господствующей элиты.

24.2.3. Особенности взаимоотношений права и экономики в пределах социальной системы со смешанной экономикой

Социальные системы со смешанной экономикой получили свое распространение в середине XX в. и отражали реальные изменения в социально-экономической жизни и связаны прежде всего с усилением роли государства в экономике.

Основной чертой социальных систем со смешанной экономикой:

– распределение большей части ресурсов при помощи торговых сделок (т. е. в рыночных отношениях), но при существенной роли государственных органов власти и управления, которые: 1) определяют правовую основу владения имуществом и функционирования рынков, регулируют экономическое поведение, устанавливая подробные правила деятельности предприятий; покупают и производят товары и услуги, такие как оборона, образование, дороги и т. д.; 2) осуществляют социальное обеспечение граждан; 3) финансируют себя посредством налогов и займов, таким образом, влияя на цены, процентные ставки, производство; 4) осуществляют контроль над налогами и государственными расходами и реализуют компетенцию в контроле за количеством денег в экономике, тем самым внося коррективы в колебания экономического цикла;

– соотношение права и экономики определяется следующим образом: право, учитывая объективные законы экономики, стремится с помощью нормативных установок восстановить социальную и экономическую справедливость в обществе. Целью правового регулирования является достойное существование всех членов общества. Право – это средство достижения социального компромисса. Динамичное же развитие экономических отношений влияет на изменения правовой базы, корректируя ее и изменяя.

В разных странах и регионах складываются различные модели смешанной экономики. Они отличаются друг от друга особенностями национального рынка и государственного регулирования. Россия сегодня представляет собой социальную систему со смешанной экономикой, наиболее существенными чертами и особенностями которой являются:

– постепенное изменение характера взаимоотношений государственных органов и экономических структур в сторону партнерских;

– изменение методов государственного воздействия на экономические отношения;

– постепенное вытеснение административных методов руководства и рычагов воздействия на экономику финансовыми и им подобными средствами;

– резкий отход правительственных структур от плановости в развитии экономики и неизбежное возникновение при этом неупорядоченности и даже хаотичности;

– последовательная переориентация экономических и государственных структур с общенациональных приоритетов на свои собственные финансовые и иные интересы, на прибыль как основной движущий фактор в их становящихся партнерскими отношениях;

– усиление роли налогов и налоговых органов как государственного средства финансового воздействия государственных структур на общество и на экономические структуры;

– быстрое возрастание значения финансового, гражданского, коммерческого, налогового, банковского и иных отраслей права, непосредственно связанных с развитием экономики.

Несмотря на то, что в переходный период экономическая сфера деятельности государства постепенно сужается, в целом его роль в регулировании данного процесса не должна снижаться. Государство не может и не должно отказываться от регулятивных средств воздействия на экономику, от управления процессом перехода от нерыночных к рыночным отношениям.

Условия, определяющие взаимное влияние экономики, государства и права на современном этапе:

- глобализация мировой экономики;
- углубление экономического кризиса;
- ускорение научно-технического прогресса и влияние высокотехнологичных отраслей экономики на изменение структуры и содержания публичных и частных интересов;
- актуализация выбора между усилением государственного контроля за развитием экономики и отказом от прямого воздействия на экономику, ограничением правового регулирования задач обеспечения условий для ее свободного развития.

Главная цель государственного регулирования экономики на современном этапе – обеспечение рационального хозяйствования, гармонизация публичных и частных интересов путем гарантии равноправия всех форм собственности, максимальное использование достижений научно-технического прогресса, развитие высокотехнологичных отраслей и социально ориентированного рынка.

ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

25.1. Юридическая техника как категория общей теории права

Юридическая техника – система профессиональных правил и средств, используемых юристами в ходе правотворческой и правореализационной практики с целью обеспечения совершенства ее форм и содержания, а также оптимизации путей достижения целей правового регулирования.

Юридическая техника – средство придания праву системности и структурированности в процессе формирования системы права и системы законодательства.

Значение юридической техники для правовой системы проявляется на следующих уровнях:

- на нормативном (как средство построения системы права и системы законодательства);
- на социологическом (как средство повышения эффективности действия права);
- на доктринальном (как часть правовой науки);
- на уровне правосознания (как технико-правовое мышление).

Функциональное назначение юридической техники:

- обеспечение эффективности правового регулирования;
- обеспечение стабильности и одновременно поступательного развития права в соответствии с потребностями общественного развития.

Соотношение юридической техники и правосознания:

- юридическая техника выступает неотъемлемым элементом профессионального правосознания;
- уровень и качество средств и приемов юридической техники определяется уровнем развития общественного правосознания;
- юридическая техника является средством повышения уровня и показателем качества правовой культуры.

25.2. Состав и классификация юридической техники

Состав юридической техники включает следующие элементы:

- средства (юридические термины, конструкции);
- приемы (приемы отсылок, приемы соотношения текста нормы и текста нормативного акта и т. д.);

– правила, определяющие порядок применения средств и приемов (языковые правила, процедурные правила и т. д.).

Классификации юридической техники:

1) в соответствии с профессиональным критерием:

- судебная;
- следственная;
- нотариальная;
- прокурорская;
- адвокатская;
- регистрационная;
- лицензионная;
- экспертная;
- консультационная;
- фискальная и др.

2) по объему властных полномочий у субъектов юридической деятельности:

- техника властной юридической деятельности;
- техника невластной юридической деятельности.

3) по целевой ориентации правил и приемов юридической техники:

- техника совершенствования внешних форм выражения права (языка и формы юридических документов и юридических процедур);
- техника совершенствования внутреннего содержания права, ориентированная на оптимизацию правового регулирования (разрешение коллизий, преодоление и устранение правовых пробелов и т. д.).

4) по форме юридической деятельности:

- письменная техника (правила работы над текстом законопроекта, составления юридических документов);
- устная (судебное красноречие);
- жесты и знаки (регулирование дорожного движения).

5) по типу правовых актов:

- техника нормативно-правовых актов;
- техника индивидуально-правовых актов.

6) по способу издания правовых актов:

- техника коллегиально принимаемых актов;
- техника единолично принимаемых актов.

7) по структурной принадлежности в рамках системы права:

- межотраслевая техника;
- отраслевая;
- техника материального права;
- техника процессуального права;
- техника частного права;
- техника публичного права.

8) в зависимости от содержания юридической деятельности:

- правотворческая;
- правоприменительная;
- интерпретационная;
- конкретизирующая;
- систематизирующая и т. д.

9) в соответствии с типологией правовых систем:

- юридическая техника англо-саксонской правовой семьи;
- юридическая техника континентального права и т. д.

25.3. Законодательная техника

Законодательная техника – система правил и приемов подготовки наиболее совершенных нормативных актов, обеспечивающих точное выражение воли законодателя в наиболее оптимальной форме.

Основные принципы и требования законодательной техники:

- исключение противоречий внутри нормативного акта и в системе законодательства в целом;
- логическая последовательность изложения;
- взаимосвязь нормативных предписаний в рамках нормативного акта;
- компактность изложения нормативного материала при глубине содержания;
- ясность, лаконичность, точность и определенность языка нормативных актов, формулировок и терминов;
- исключение повторений нормативного материала по одному и тому же вопросу;
- строгость профессионального стиля, исключая эмоциональную составляющую.

25.4. Юридическая техника как основа юридической практики

Назначение юридической техники:

- обеспечение совершенства формы и содержания права за счет установления критериев оценки результатов юридической деятельности и правил осуществления юридической деятельности;
- гарантирование стабильности права как ведущего регулятора общественных отношений;
- совершенствование права с целью обеспечения его соответствия уровню развития общественных отношений;
- снабжение юристов специальными инструментами (средствами, приемами) профессиональной деятельности, обеспечивающими оптимальное достижение ее целей.

Глава 26

ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА

26.1. Понятие и признаки юридической практики

Юридическая практика – это деятельность компетентных субъектов по принятию (систематизации, применению и т. д.) юридических предписаний и сформировавшийся на ее основе социально-правовой опыт.

Юридическая деятельность – юридические действия и операции, средства и способы их осуществления, принятые решения и результаты действий.

Юридический опыт – совокупный итог всей практической деятельности, формирующийся в процессе юридических действий и операций, принятия решений; несущий в себе социально-полезный результат деятельности, имеющей важное значение для правового регулирования общественных отношений и дальнейшего совершенствования юридической практики.

Признаки юридической практики:

- самостоятельный тип социально-исторической практики;
- строится на основе норм права;
- играет ключевую роль в формировании правовой культуры общества;
- определяет характер правовой системы;
- порождает соответствующие юридические последствия;
- влияет на все стороны жизни общества (экономику, политику, социальную структуру и т. д.);
- в отличие от теоретической (научной) деятельности направлена на объективно-реальное изменение окружающей действительности.

26.2. Формы юридической практики

Формы юридической практики – это способы её организации, существования и внешнего выражения.

Форма юридической практики имеет внутреннюю и внешнюю стороны.

Внешняя сторона – юридические акты-документы (нормативные и индивидуальные, судебные и следственные, нотариальные и пр.), в которых закрепляются результаты правовых действий.

Внутренняя сторона – способ организации, внутренней связи элементов содержания (процедурно-процессуальное оформление практики).

Структура юридической практики – соотношение элементов и связей в системе, обеспечивающих единство, целостность юридической практики в процессе воздействия на нее различных факторов действительности.

Структурные элементы юридической практики:

– *объект практики* (то, на что направлены юридические действия и поступки ее субъектов и участников, т. е. материальные и нематериальные блага, общественные отношения, действия и бездействие людей, прочие явления и предметы, включенные в юридический процесс и призванные удовлетворять общественные и личные потребности и интересы);

– *юридические действия*, влекущие правовые последствия для участников правоотношений (совокупность взаимосвязанных юридических действий, объединенных локальной целью, составляют операцию);

– *средства* (явления и предметы, посредством которых происходит обеспечение достижения цели);

– *способы* (путь достижения запланированной цели);

– *субъекты* (основные носители субъективных прав и юридических обязанностей конкретных правоотношений, без которых невозможно осуществление, например, судебной практики);

– *участники* (отдельные лица, организации, которые содействуют субъектам в выполнении правовых действий и операций, например, свидетели и потерпевшие).

– *результаты* (итог юридических операций, позволяющий удовлетворить индивидуальную или общественную потребность);

Классификации видов юридической практики:

– в зависимости от характера воздействия на общественные отношения: правотворческая; правоприменительная; интерпретационная;

– в зависимости от субъектов: законодательная, исполнительная, судебная, следственная, нотариальная и т. п.;

– в зависимости от функциональной роли: правоконкретизирующая, правосистематизирующая, контрольная;

– в зависимости от характера способов преобразования общественных отношений: распорядительная, интерпретационная, правотворческая, правоприменительная (правореализационная) и другие типы практики.

Отдельные виды юридической практики подразделяют на подвиды. Например, правоприменительная практика подразделяется на оперативно-исполнительную; юрисдикционную (в свою очередь, ее подвиды: превен-

тивная, карательная и др.). *Для правовой системы общества обычно характерно одновременное функционирование разных типов, видов, а также подвидов практики.*

26.3. Понятие и виды функций юридической практики

Функции юридической практики – основные направления ее воздействия на объективную и субъективную реальность.

Классификации функций:

– общесоциальные: *гносеологическая* (обеспечивает познание окружающей действительности); *сигнально-информационная* (сообщает о достоинствах и недостатках существующего порядка правового регулирования); *ориентирующая* (указывает на социальные ценности, нуждающиеся в защите, и на негативные проявления, которые необходимо ограничить или запретить).

– специально-юридические: *прогностическая* (определяет стратегию развития действующего законодательства и совершенствования юридической деятельности); *правоконкретизирующая* (определяет целесообразные варианты решения юридических вопросов в рамках типичных юридических предписаний); *правообеспечительная* (определяет выбор средств, обеспечивающих достижение запланированных юридических результатов).

ПРАВО И ИНФОРМАТИЗАЦИЯ

27.1. Понятие информатизации

Информатизация – 1) процесс создания, поиска, получения, передачи и распространения информации с применением информационных технологий; 2) процесс формирования и развития *информационной среды*.

Информационная среда – комплекс условий функционирования информационных ресурсов и технологий.

Информационная сфера – область деятельности по формированию информационных ресурсов, разработке и предоставлению информационных продуктов и услуг; создания благоприятных условий для удовлетворения информационных потребностей общества и индивида.

Информационные отношения – это вид общественных отношений по поводу производства, распространения и использования информации и информационных технологий.

Единое информационное пространство – это способная обеспечить информационные потребности общества и индивида система баз и банков данных, а также технологий их использования.

Информационные технологии включают: информационные ресурсы; организационные структуры, обеспечивающие сбор, обработку, хранение, распространение, поиск и передачу информации; средства информационного взаимодействия субъектов информационных отношений (в том числе, информационно-правовых).

Типы информатизации:

– *в зависимости от содержания информации* различают правовую, экономическую, техническую, социальную, статистическую, организационную, научную и т.д.;

– *по форме представления информации* различают текстовую, графическую, числовую (цифровую), звуковую, видео (статическую и динамическую), мультимедийную (комбинированную), а также оптическую и электромагнитную.

27.2. Государство и информатизация

Информатизация – инструмент формирования единого информационно-правового пространства страны, обеспечения информационного обмена между государством и гражданами.

Государство является активным субъектом информационных отношений. Государство участвует в создании и преобразовании информации; получении и распространении информации, предоставлении информационных услуг; в создании механизма обеспечения информационной безопасности гражданского коллектива.

Цель государства в сфере информатизации – создание материальной основы развития информационного общества.

Задачи государства в сфере информатизации:

- информационное обеспечение деятельности государственного механизма;
- обеспечение конституционной гарантии прав граждан на получение информации;
- формирование платформы информационного диалога институтов государства и гражданского общества;
- интеграция страны в мировое информационное пространство.

Основные направления государственной политики в сфере информатизации:

- формирование самостоятельной функции государства в информационной сфере (законодательное определение пределов открытости информации, касающейся государственной безопасности, государственного и муниципального управления, обеспечения законности и правопорядка);
- формирование единого информационного пространства страны путем создания системы федеральных и региональных сетей информатизации;
- обеспечение защиты информационных ресурсов и интересов национальной безопасности;
- обеспечение единства государственных стандартов, их соответствие международным рекомендациям и требованиям; поддержка международного сотрудничества в сфере развития информационных технологий;
- создание благоприятных условий для развития информационного оборота для оказания услуг гражданам, взаимодействия с общественными, политическими институтами;
- развитие отечественной отрасли информационных технологий и электронной промышленности.

Информационная функция государства – деятельность государства по обеспечению развития информационного оборота, отвечающего потребностям гражданского коллектива и конституционно-правовым принципам гарантий прав и свобод граждан.

27.3. Право и информатизация

Информационные правоотношения – это отношения, определяющие правовое положение участников информационного оборота, основания возникновения и порядок осуществления права получения, использования, распоряжения информацией и информационными ресурсами.

Информационное право – система норм, санкционируемых и охраняемых государством, регулирующих отношения в информационной сфере – сфере производства, преобразования и потребления информации (в рамках российской правовой системы информационное право пока не составляет самостоятельной отрасли права, однако имеется законодательство, предметно определяющее содержание информационного оборота).

Субъекты информационных правоотношений – физические и юридические лица (российские граждане, иностранные граждане, лица без гражданства, информационные центры, информационные фонды, архивы, библиотеки, информационные агентства, органы массовой информации, предприятия, органы государственной власти, органы местного самоуправления, политические партии, общественные организации, религиозные организации, профсоюзы и т. д.).

Субъекты информационных правоотношений делятся на *три категории*:

- 1) производители информации и информационных ресурсов и технологий, продуктов, услуг;
- 2) собственники информационных систем; обладатели информации;
- 3) потребители информации, информационных продуктов, информационных услуг.

Основные принципы информационного права:

- законность;
- свобода поиска, получения, передачи, производства и распространения информации любым законным способом;
- право государства на ограничение доступа к информации посредством принятия соответствующего законодательства;
- свободный доступ к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления за исключением случаев, установленных законами;
- гарантии неприкосновенности частной жизни, недопустимость сбора, хранения, использования и распространения соответствующей информации без согласия субъекта информационных отношений;

- обеспечение государственной безопасности в информационной сфере;

- недопустимость монополизации информационного пространства.

Виды общественных отношений в информационной сфере, подлежащие правовому регулированию:

- отношения, связанные с созданием объектов интеллектуальной собственности или с созданием официальной информации органами государственной власти и местного самоуправления;

- отношения, связанные с хранением, защитой некоторых видов информации, обеспечением особого режима доступа;

- отношения, связанные с передачей и распространением официальной информации посредством использования сети Интернет и других информационных систем;

- отношения, связанные с реализацией прав граждан на информацию.

27.4. Гражданское общество и информатизация

Создание единого информационного пространства – важнейшая предпосылка формирования гражданского общества.

Во-первых, информатизация способствует активному развитию политической системы общества, повышению эффективности её институтов.

Во-вторых, информационные технологии делают открытым диалог государственных и общественных институтов.

В-третьих, постепенно формируются коллективные формы контроля над реализацией властных полномочий и решением проблем, имеющих общественное значение.

В-четвертых, ответственность государственного, общественного и частного секторов за решение тех или иных проблем приобретает коллективный характер и способствует формированию активной гражданской позиции индивидов.

В-пятых, благодаря информатизации формируются общественные отношения нового типа с современными формами самоорганизации и самоконтроля.

Свободное информационное пространство – платформа для построения общества свободных, сознательных индивидов, способных целенаправленно влиять на политику государства. Активное развитие информационных технологий – одно из условий формирования гражданского общества в современных условиях.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Теория государства и права посвящена изучению важнейших факторов общественной эволюции. Данная наука является методологической и идеологической основой всей юриспруденции. Теория государства и права – наука постоянно развивающаяся, как и само общество. Поэтому ее научный инструментарий требует постоянного обновления, учета новых методологических подходов и методических потребностей учебного процесса. Данный учебный курс нацелен на оптимизацию самостоятельной работы студентов и всех изучающих теорию государства и права. Изложение опорных понятий и наиболее значимых проблем изучаемого предмета дает общее представление обо всем курсе и ориентирует на освоение базового материала.

Основные теоретические положения курса базируются на современных разработках теоретической и практической юриспруденции, учитывают распространенные научные подходы и методические рекомендации.

РЕКОМЕНДУЕМЫЕ ИСТОЧНИКИ И ЛИТЕРАТУРА

Нормативные правовые акты

Конституция Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 4. Ст. 445.

Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 5 декабря 1994 г. № 32 (действующая редакция от 28.06.2021, с изм. от 08.07. 2021).

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 46 // СЗ РФ. 05 декабря 1994 г. № 32 (действующая редакция от 01.07.2021).

Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 17 июня 1996 г. № 25 (действующая редакция от 01.07.2021).

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ // СЗ РФ. 24 декабря 2001 г. № 52 (часть 1) (действующая редакция от 01.07.2021).

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. 07 января 2002 г. № 1. (действующая редакция от 01.07.2021).

Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ// СЗ РФ от 7 января 2002 г. № 1 (действующая редакция от 28.06.2021).

Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // СЗ РФ от 1 января 1996 г. № 1 (действующая редакция от 02.07.2021).

Литература

Актуальные проблемы права: учебное пособие / сост. М. Ю. Осипов. М.: Ай Пи Ар Медиа, 2021. 446 с.

Аристотель. Политика // Сочинения в 4 т. М.: Мысль, 1983. Т. 4. 830 с.

Бялт, В. С. Теория государства и права: учебное пособие для вузов. 2-е изд., испр. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2021. 123 с.

Венгеров А. Б. Теория государства и права. М.: Дашков и К, 2019. 238 с.

Власенко Н. А. Теория государства и права: учебное пособие. М.: Норма, 2018. 480 с.

Гавриков В. П. Теория государства и права: учебник и практикум для вузов. М.: Юрайт, 2021. 454 с.

Гегель Г. В. Ф. Философия права. М.: Мысль, 1990. 524 с.

Гоббс Т. Левиафан. Москва: Мысль, 2001. 478 с.

Гроций Г. О праве войны и мира: репринт с изд. 1956 г. М.: Ладомир, 1994. 868 с.

Кант И. Критика чистого разума. М.: Мысль, 1994. 591 с.

Каутский К. Развитие форм государства. Ростов-н/Д.: «Донская речь» Н. Пармонова, 1905. 252 с.

- Кожевников В. В. Теория государства и права. В 2 частях. Часть 1. М.: Проспект, 2021. 480 с.
- Кожевников В. В. Теория государства и права. В 2 частях. Часть 2. М.: Проспект, 2021. 912 с.
- Колоткина О. А., Морозова А. С., Ягофарова И. Д. Теория государства и права. М.: Проспект, 2020. 536 с.
- Комаров С. А. Общая теория государства и права. 9-е изд., испр. и доп. Москва: Юрайт, 2020. 506 с.
- Лазарев, В. В., Липень С. В. Теория государства и права: учебник для вузов. 5-е изд., испр. и доп. М.: Юрайт, 2021. 521 с.
- Ленин В. И. О государстве // Полн. собр. соч. Т. 33. М.: Госполитиздат, 1962. 466 с.
- Локк Дж. Два трактата о правлении // Сочинения: в 3 т. М.: Мысль, 1988. Т. 3.
- Макиавелли Н. Государь. М.: Планета, 1990. 79 с.
- Малько А. В. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебно-методическое пособие. М.: Дело, 2019. 352 с.
- Марченко М. Н. Теория государства и права. 2-е изд. М.: Проспект, 2021. 720 с.
- Марченко М. Н. Проблемы общей теории государства и права: учебник. Том 1. Государство. М.: Проспект, 2021. 744 с.
- Марченко М. Н. Проблемы общей теории государства и права: учебник. Том 2. Право. М.: Проспект, 2021. 648 с.
- Марченко М. Н., Дерябина Е. М. Теория государства и права России: учебное пособие. В 2 томах. Том 2. Право. М.: Проспект, 2020. 448 с.
- Мелехин А. В. Теория государства и права: учебник. М.: Юстиция, 2021. 324 с.
- Монтескье Ш. Избранные произведения. Москва : Госполитиздат, 1955. 803 с.
- Нерсисянц, В. С. Общая теория права и государства: учебник для вузов. М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2020. 560 с.
- Ницше. Ф. Воля к власти. Опыт переоценки всех ценностей / пер. с нем. Е. Герцык и др. М.: Культурная революция, 2005. 880 с.
- Перевалов В. Д. Теория государства и права: учебник и практикум для бакалавриата и специалитета. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019. 341 с.
- Пиголкин А. С., Головистикова А. Н., Дмитриев Ю. А. Теория государства и права: учебник для академического бакалавриата. Изд. 4-е. М.: Юрайт, 2021. 516 с.
- Платон. Собрание сочинений в 4 т. Т. 3 / пер. с древнегреч.; общ. ред. А. Ф. Лосева, В. Ф. Асмуса, А. А. Тахо-Годи; авт. вступ. ст. и ст. в примеч. А. Ф. Лосев; примеч. А. А. Тахо-Годи. М.: Мысль, 1994. 654 с.
- Полибий. Всеобщая история в сорока книгах. Санкт-Петербург: Наука: Ювента, 1994–1995. Т. 1. 1994. 495 с. Т. 2. 1995. 420 с. Т. 3. 1995. 381 с.
- Проблемы теории государства и права: учебник / под ред. Н.А. Власенко. М.: Норма, 2020. 544 с.
- Протасов, В. Н. Теория государства и права: учебник и практикум для вузов. М.: Юрайт, 2020. 487 с.
- Руссо Ж.-Ж. Об общественном договоре, или Принципы политического права. М.: Юрайт, 2019. 146 с.

Селютина, Е. Н. Проблемы теории государства и права: учебное пособие для вузов. 2-е изд., испр. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2021. 168 с.

Теория государства и права: учебник для вузов / под ред. В. К. Бабаева. Изд. 4-е. М.: Юрайт, 2021. 582 с.

Теория государства и права: учебник для вузов / под ред. А. С. Пиголкина, Ю. А. Дмитриева. Изд. 4-е. М.: Юрайт, 2021. 516 с.

Теория государства и права: учебник / Бережнов А. Г. и др. М.: Зерцал-М, 2020. 720 с.

Фетюков, Ф. В. Теория государства и права: функции государства: учебное пособие для вузов. М.: Издательство Юрайт, 2021. 141 с.

Шагиева Р. В. Теория государства и права. М.: Проспект, 2021. 520 с.

Цицерон. Диалоги. М.: Науч.-изд. центр «Ладомир»: Наука, 1994. 222 с.

Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. М.: Политиздат, 1989. 222 с.

Учебное издание

Митина Светлана Игоревна

**ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА:
ОСНОВЫ НАУКИ**

Учебное пособие

Редактор *В. О. Шипулин*

Компьютерная верстка *И. В. Люля*

Подписано в печать 14.12.2021. Бумага офсетная. Формат 60×84 1/16.

Гарнитура Times New Roman. Печать офсетная.

Усл. печ. л. 12,4. Уч.-изд. л. 13,3. Тираж 500 экз. Заказ № ...

Новгородский государственный университет им. Ярослава Мудрого.

173003, Великий Новгород, ул. Б. Санкт-Петербургская, 41.

Отпечатано: Издательство «Лема»,

199034, Санкт-Петербург, 1-я линия В.О., 28.